

ОТВЕТЫ НА РУБЕЖНЫЙ КОНТРОЛЬ ПО ОСНОВАМ ПРАВА № 2

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

2. **Гражданское правоотношение** - это основанное на нормах гражданского права имущественное или неимущественное общественное отношение, участники которого, обладая правовой автономией и имущественной обособленностью, выступают в качестве юридически равных носителей субъективных прав и юридических обязанностей.

Виды

Гражданские правоотношения подразделяются на *имущественные и личные неимущественные*.

Имущественные правоотношения устанавливаются в результате урегулирования нормами гражданского законодательства имущественно-стоимостных отношений, а *личные неимущественные* – в результате урегулирования гражданских законодательством личных неимущественных отношений.

Гражданские правоотношения подразделяются на *абсолютные* (известно управомоченное лицо - ему противостоит неопределенное число обязанных лиц) и *относительные* (всегда известны обе стороны, конкретное управомоченное лицо и конкретное обязанное лицо).

Гражданские правоотношения подразделяются на *вещные и обязательственные*. В *вещном* правоотношении интерес управомоченного лица удовлетворяется за счёт полезных свойств вещей путём его непосредственного взаимодействия с вещью. В *обязательственном* же правоотношении интерес управомоченного лица может быть удовлетворён только за счёт определённых действий обязанного лица по предоставлению управомоченному лицу соответствующих материальных благ.

Гражданские правоотношения подразделяются на *срочные* (любые правоотношения возникающие из договора (любого типа)) и *бессрочные* (отношения собственности).

3. Дееспособность — способность лица своими действиями приобретать и осуществлять права и обязанности

Виды

Разновидности дееспособности:

1. Полная дееспособность (в полном объеме);
2. Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет;
3. Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 6 до 14 лет;

Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет – способность приобретать права и обязанности либо с согласия родителей, усыновителей, попечителей, либо самостоятельно в указанных законом случаях.

С письменного согласия такие лица могут совершать разнообразные сделки, в том числе заниматься предпринимательской деятельностью. Допускается совершение сделки с последующим ее одобрением родителями.

Такие несовершеннолетние самостоятельно могут:

1. Распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
2. Осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного результата своей **интеллектуальной деятельности**;
3. Вносить **вклады в кредитные учреждения** и распоряжаться ими в соответствии с законом;
4. Совершать мелкие бытовые сделки;
5. Заключать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
6. **Совершать сделки** по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения;
7. Вступать в **члены кооперативов** по достижении 16 лет;

Дееспособность несовершеннолетних (малолетних) в возрасте от 6 до 14 лет. Сделки от имени малолетних, за некоторым исключением, совершают их родители, усыновители, опекуны. Имущественную ответственность за вред, причиненный малолетними, несут родители, усыновители, опекуны.

Малолетние самостоятельно могут совершать:

1. Мелкие бытовые сделки;
2. Сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
3. Сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения;

4. сделки и иные основания возникновения гражданских правоотношений

Основания для **возникновения гражданских прав и обязанностей** - это обстоятельства, которые возникают в процессе жизнедеятельности людей и с наступлением которых закон связывает **возникновение** определенных правовых последствий - **возникновение гражданских правоотношений** (прав и обязанностей).

Возникновение **гражданских правоотношений** обусловлено определенными обстоятельствами, встречающимися в жизнедеятельности людей. Причем, когда мы говорим **о возникновении гражданских правоотношений**, то следует иметь в виду и их изменение и прекращение. Обстоятельства, которые приводят к таким юридическим последствиям, как **возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений**, а не к любым **правоотношениям** (правам и обязанностям), называются **основаниями возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений**.

Проблеме **оснований возникновения гражданских правоотношений** уделяется большое внимание в науке **гражданского права**.

Гражданские правоотношения (права и обязанности) возникают:

1) из сделок, предусмотренных законом, а также из сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему. Сделки, предусмотренные законом, - наиболее распространенные **основания возникновения**, а также изменения и прекращения **гражданских правоотношений**.

Договоры как разновидности сделок также могут быть **основанием возникновения гражданских правоотношений**. Например, договоры найма жилого помещения, будучи **основанием возникновения правоотношений**, направлены на удовлетворение потребностей граждан в жилье;

2) из административных актов. **Гражданское правоотношение** в соответствии с административным актом устанавливается между субъектами **гражданского права**. Административное же **правоотношение** устанавливается между лицами и органами государственного управления. Чаще административные акты выступают в качестве **основания возникновения гражданского правоотношения** в сочетании с договорами. К актам органов управления, с которыми связаны **гражданско-правовые** последствия, относится, например, решение о предоставлении жилого помещения государственного или муниципального жилищного фонда по договору социального найма;

3) в результате создания произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности. Данное **основание** отличается от сделок тем, что в действиях авторов нет характерного для сделки признака - направленности на **возникновение гражданских прав и обязанностей**, так как в отношениях творчества правовые последствия возникают независимо от воли автора и его дееспособности;

4) вследствие причинения вреда другому лицу, а равно вследствие приобретения или сбережения имущества за счет средств другого лица без достаточных **оснований**.

Причинение вреда другому лицу, а равно приобретение или сбережение имущества за счет средств другого лица без достаточных оснований - распространенное основание возникновения правоотношений. Вследствие причинения вреда другому лицу возникает обязательство, в силу которого причинитель обязан возместить вред, причиненный потерпевшему, т.е. по данному правоотношению возникают права и обязанности. Данное обязательство является внедоговорным. В результате неосновательного приобретения или сбережения имущества субъекты обязательства приобретают права и несут определенные обязанности. Неосновательное приобретение и сбережение имущества за счет другого лица также является основанием возникновения гражданских прав и обязанностей;

5) вследствие иных действий граждан и организаций;

6) вследствие событий, с которыми закон связывает наступление гражданско-правовых последствий.

сделками признаются действия граждан и организаций, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Но не всякое вообще действие граждан или организаций является сделкой. Для сделки характерны два момента: во-первых, это действия правомерные, допускаемые законом; во-вторых, это такие действия сторон, которые позволяют судить о том, что лица, вступающие в сделку, имеют своей целью именно установление (а в некоторых случаях также изменение или прекращение) определенных прав и обязанностей, их воля направлена именно на такого рода юридические последствия.

Закон различает сделки односторонние, дву или многосторонние. Односторонними сделками признаются такие, в которых действие одного лица порождает права и обязанности для других лиц. К односторонним сделкам относится, например, завещание. Составленное в надлежащей форме завещание наследодателя после открытия наследства, т.е. после смерти наследодателя, порождает у наследников право принять наследство или отказаться от него.

Дву и многосторонние сделки - это договоры двух или нескольких лиц (граждан или социалистических организаций). Так, граждане заключают договоры купли-продажи имущества, подряда, найма, проката, дарения, найма жилых помещений и др. Наиболее распространенные договоры между социалистическими организациями - это договоры поставки, подряда на капитальное строительство, перевозки, закупки сельскохозяйственной продукции на основе контракции и др. Двусторонние сделки - это те договоры, в которых участвуют два лица. Многосторонние - где в соглашение вступают несколько граждан или организаций. К многосторонним сделкам относится, например, договор нескольких социалистических организаций о совместном строительстве и эксплуатации какого-либо предприятия, скажем кирпичного завода, завода по переработке сельскохозяйственной продукции, межколхозного откормочного пункта и др. Большинство же договоров относится к сделкам двусторонним.

5. правовое обеспечение развития предпринимательства в РК

Законодательство Республики Казахстан о частном предпринимательстве

1. Законодательство Республики Казахстан о частном предпринимательстве основывается на Конституции Республики Казахстан и состоит из Гражданского кодекса, настоящего Закона и иных нормативных правовых актов Республики Казахстан.

2. Если международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан, установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены настоящим Законом, то применяются правила международного договора.

3. Особенности осуществления отдельных видов частного предпринимательства устанавливаются в соответствии с законами Республики Казахстан.

4. В случаях, предусмотренных законами Республики Казахстан, законодательство Республики Казахстан о частном предпринимательстве распространяется на проверки, осуществляемые государственными органами в отношении физических и юридических лиц, не являющихся субъектами частного предпринимательства.

Примечание

Статья 3. Пределы правового регулирования частного предпринимательства

1. Частное предпринимательство может быть ограничено исключительно по основаниям, устанавливаемым в соответствии с законами Республики Казахстан.

2. Ограничение частного предпринимательства может иметь место лишь по вопросам, отнесенным к исключительной компетенции государства в соответствии с законами Республики Казахстан.

3. Запрещается принятие государственными органами нормативных правовых актов, устанавливающих привилегированное положение отдельно взятых субъектов частного предпринимательства.

Статья 4. Основная цель и принципы государственного регулирования частного предпринимательства

1. Основными целями государственного регулирования частного предпринимательства являются создание благоприятных условий для развития частного предпринимательства и защита интересов государства и прав потребителей.

Примечание

2. Основными принципами государственного регулирования частного предпринимательства являются:

гарантия свободы частного предпринимательства и обеспечение его защиты и поддержки;

равенство всех субъектов частного предпринимательства на осуществление предпринимательской деятельности;

гарантия неприкосновенности и защиты частной собственности (собственности субъектов частного предпринимательства);

приоритет развития малого предпринимательства в Республике Казахстан;

участие субъектов частного предпринимательства в экспертизе проектов нормативных правовых актов, затрагивающих интересы частного предпринимательства.

Статья 5. Особенности разработки и принятия нормативных правовых актов, затрагивающих интересы субъектов частного предпринимательства

1. Центральные государственные, местные представительные и исполнительные органы через экспертные советы направляют проект нормативного правового акта, затрагивающий интересы субъектов частного предпринимательства, в аккредитованные объединения субъектов частного предпринимательства с обязательным приложением пояснительной записки для получения экспертного заключения, в том числе при каждом последующем согласовании данного проекта с заинтересованными государственными органами.

Срок, устанавливаемый государственными органами для представления экспертного заключения на проект нормативного правового акта, затрагивающего интересы субъектов частного предпринимательства, не может быть менее десяти рабочих дней с момента его поступления в аккредитованные объединения субъектов частного предпринимательства.

Примечание

2. Пояснительная записка к проекту нормативного правового акта, затрагивающего интересы субъектов частного предпринимательства, в обязательном порядке должна содержать результаты расчетов, подтверждающие снижение и (или) увеличение затрат субъектов частного предпринимательства в связи с введением в действие нормативного правового акта.

3. Экспертные заключения в сроки, установленные государственными органами, представляют:

на республиканском уровне - союз (ассоциация) объединений субъектов частного предпринимательства, республиканское объединение по малому предпринимательству, республиканские отраслевые объединения субъектов частного предпринимательства;

на областном уровне - филиалы республиканских, областные объединения субъектов частного предпринимательства, филиалы республиканских, областные объединения по малому предпринимательству;

Примечание

на городском, районном уровнях - филиалы республиканских, областные, городские, районные объединения субъектов частного предпринимательства, филиалы республиканских, областные, городские, районные объединения по малому предпринимательству.

Примечание

4. Экспертные заключения представляют собой консолидированное мнение членов аккредитованных объединений субъектов частного предпринимательства, носят рекомендательный характер и являются обязательным приложением к проекту нормативного правового акта до их принятия государственным органом.

Аккредитованные объединения субъектов частного предпринимательства представляют экспертные заключения на государственном и русском языках.

Примечание

5. Государственный орган при согласии с экспертным заключением вносит в проект нормативного правового акта соответствующие изменения и дополнения.

В случае несогласия с экспертным заключением государственный орган направляет в аккредитованное объединение субъектов частного предпринимательства ответ с обоснованием причин несогласия с экспертным заключением.

Примечание

В случаях, когда по проекту нормативного правового акта аккредитованными объединениями субъектов частного предпринимательства представлено одно экспертное заключение с замечаниями и данное объединение настаивает на проведении заседания экспертного совета, проведение такого заседания является обязательным.

Примечание

При этом заседания экспертного совета могут проводиться путем непосредственного созыва членов экспертного совета либо путем проведения интернет-конференции в режиме реального времени.

Примечание

6. Сроки введения в действие нормативного правового акта, затрагивающего интересы частного предпринимательства, должны устанавливаться исходя из сроков, необходимых субъекту частного предпринимательства для подготовки к осуществлению деятельности в связи с требованиями, устанавливаемыми законами Республики Казахстан.

Порядок и сроки введения в действие нормативных правовых актов не должны наносить ущерб субъектам частного предпринимательства.

7. Процедуры, предусмотренные настоящей статьей, являются обязательным условием принятия нормативных правовых актов, затрагивающих интересы субъектов частного предпринимательства.

8. Проекты нормативных правовых актов, затрагивающих интересы субъектов частного предпринимательства, подлежат обязательному опубликованию (распространению) в средствах массовой информации, включая интернет-ресурсы, до их рассмотрения в соответствующем органе или на заседании экспертного совета.

Государственная поддержка предпринимательства в Республике Казахстан.

2.1 Методы государственного регулирования и их роль в повышении эффективности предпринимательской деятельности.

Свои регулирующие функции государство выполняет посредством административных и экономических методов. Для командной экономики характерно преобладание административных методов регулирования. Система государственного регулирования рыночной экономики, напротив, базируется на использовании экономических методов.

Административные, или прямые, методы регулирования ограничивают свободу выбора хозяйствующего субъекта. Например, директивные плановые задания по объему и ассортименту производимой продукции или централизованно установленные цены на товары и услуги – типичные методы административного регулирования в плановой экономике – лишают предприятие альтернативного использования ресурсов. В отличие от этого, экономические и косвенные методы государственного регулирования не ограничивают свободы предпринимательского выбора. Например, снижение налогов на бизнес или, скажем, понижение учетной ставки процента являются типичными методами экономического регулирования, направленными на рост производства и усиление инвестиционной активности предприятий. Последние увеличивают капиталовложения и объем производства не потому, что у них нет иного выхода. Они полностью свободны в выборе производственной программы и инвестиционной политики. Просто снижение налогов и учетной ставки делают рост производства и инвестиций более выгодными, чем прежде.

Разграничение между административными и экономическими методами регулирования до некоторой степени условно. Для того чтобы задействовать любой косвенный регулятор, необходимо предварительное административное решение соответствующих государственных органов, например решение об изменении налоговых ставок, о предоставлении налоговых льгот при продаже Центральным банком государственных облигаций, в этом смысле любые экономические регуляторы несут на себе печать администрирования. В то же время любой административный регулятор, прямо принуждая хозяйствующие субъекты выполнять те или иные действия, одновременно оказывает вторичное косвенное воздействие на целый ряд сопряженных экономических процессов. Например, административное повышение цен не только прямо определит их новый уровень, но через цены косвенно окажет влияние на состояние спроса и предложения, и в этом смысле можно сказать, что любые административные методы регулирования несут в себе черты, характерные для экономических, косвенных регуляторов. Тем не менее, рассматриваемый выше критерий позволяет, как правило, без особых проблем отличать на практике экономические методы от административных. Разграничение между ними принципиально важно с точки зрения природы экономических отношений.

Административные методы регулирования диаметрально противоположны природе рынка, они блокируют действие соответствующих рыночных регуляторов. Если

предприятию, например, директивно определены объем производимой продукции и размеры поставок сырья, оно не может отреагировать на изменение рыночной конъюнктуры путем увеличения или сокращения выпуска продукции. Чем выше сфера действия административных методов регулирования, тем уже сфера распространения и ниже эффективность реальных рыночных отношений.

Экономические методы регулирования, напротив, адекватны природе рынка. Они непосредственно воздействуют на конъюнктуру рынка и через нее, косвенно, на производителей и потребителей товаров и услуг. Например, увеличение трансфертных платежей изменяет конъюнктуру рынка потребительских товаров, увеличивает спрос, что, в свою очередь, способствует повышению цен и заставляет товаропроизводителей увеличивать объем предложения. Экономические методы управления действуют, таким образом, через рынок посредством рыночных механизмов.

Переход от командной экономики к рыночной сопровождается кардинальными изменениями в системе методов государственного регулирования, разрушением прежней системы административных методов и созданием новой системы экономических регуляторов.

Разрушение системы административно – командных методов управления, блокирующих рыночные механизмы, – необходимое условие формирования и саморазвития рынка. Демонтаж системы административных регуляторов знаменует собой начало реальных преобразований на пути к рыночной экономике. Это не означает, однако, полного отказа от использования административных методов в переходной экономике.

Для того чтобы уменьшить масштабы кризисного сокращения производства, не допустить катастрофического падения жизненного уровня населения, государство на первых этапах реформ может, например, сохранять административный контроль над производством и реализацией небольшой группы товаров, составляющих основу производственного и личного потребления нации. По мере углубления рыночных преобразований, стабилизации экономической ситуации и овладения экономическими методами регулирования государство полностью сокращает сферу использования административных рычагов, не отказываясь в то же время полностью от их применения.

Даже на завершающих стадиях перехода к рынку и в условиях сложившейся рыночной экономики административные методы регулирования имеют немаловажное значение. Они используются, в частности, как средство антимонопольной политики. Государственные органы директивно определяют цены, объем и ассортимент продукции или предоставляемых услуг для так называемых естественных монополий, устанавливают систему административных ограничений, препятствующих усилению монополизации рынка. Административное регулирование активно используется с целью защиты прав потребителей и охраны окружающей среды. Многочисленные стандарты, ограничивающие выбросы вредных отходов производства, прямые запреты на использование опасных технологий, производство, реализацию и рекламу вредной для здоровья людей продукции и т. п. ограничивают свободу предпринимательства и относятся к административным методам регулирования. Нередко используются методы регулирования внешнеэкономической деятельности, например импортные квоты, и т. д.

Важнейшей задачей государства на переходном этапе является создание целостной системы экономических методов регулирования. С этой целью все страны, осуществляющие переход к рыночной экономике, проводят радикальные реформы кредитной и налоговой системы.

Создается традиционная для стран с рыночной экономикой двухуровневая банковская система, в рамках которой Центральный банк посредством экономических нормативов осуществляет регулирование деятельностью широкой сети коммерческих банков. Манипулируя учетной ставкой процента, изменяя формы обязательных резервов и другие нормативы, установленные для коммерческих банков, осуществляя операции с ценными бумагами. Центральный банк получает возможность проводить активную кредитно – денежную политику.

Однако было бы ошибкой полагать, что государственное регулирование заключено в рамки лишь командной или переходной экономики, наоборот, в пределах рыночной экономики регулирующая роль государства становится все более необходима. В условиях рынка перед государством встает трудная задача: с одной стороны, оно с помощью экономических рычагов должно поддержать и облегчить функционирование рыночной системы, с другой стороны, – не разрушить эту систему излишним воздействием. Примеры развитых индустриальных стран, таких как США и Франция, свидетельствуют о том, что достижение такой золотой середины возможно.

В Казахстане, так же как в ряде других пост социалистических стран, мы сталкиваемся с недооценкой роли государства в экономике. Недопонимание экономической роли государства мешает разработать приемлемую концепцию государственной экономической политики. Не секрет, что реформы у нас проводятся «сверху», и в этом никакой трагедии нет, более того, это единственно приемлемая форма. Иначе будет разброд, анархия, что, в конечном счете, ничего, кроме новых

разрушений, не принесет. И особенно ответственна роль государства в переживаемый нами исторический период, получивший название переходного. Без активной государственной экономической политики невозможно реформировать экономику.

Экономика Казахстана переживает небывалый в истории кризис, где переплелись все экономические «болезни». Кризис имеет объективные причины, и поэтому ни одна пост социалистическая страна не избежала его. Где-то он оказался менее, где-то более глубоким, чем у нас. Некоторые ученые убеждены в том, что в этом небывалом кризисе немаловажную роль сыграл и форсированный отказ пост советских правительств от своих «естественных» функций. «Разгосударствление», объявленное одним из основных направлений реформирования экономики, само по себе правильное, но некритически воспринятое, привело в первые, решающие годы реформ к полной потере управляемости экономики, в том числе и государственного сектора, который был у нас практически единственным «легальным» сектором во всей стране.

В современной высокоорганизованной рыночной экономике практически нет сфер, которые бы как-то не регулировались государством. Невозможно в «красовом порядке» сформулировать весь спектр современной экономической политики применительно к рыночной системе, которой у нас еще нет. Для нашей страны вопрос может ставиться о постепенном овладении современными формами и методами государственного регулирования рыночной экономики, выдвигая на первый план те «вечные» функции государства, которые и составляют каркас экономической политики государства. При таком подходе государственная экономическая политика может приобрести достаточную целеустремленность, надежные ориентиры.

При разработке национальной экономической политики следует учесть и то, что у нас сильна психология отторжения всего государственного, казенного. Не случайно в пост советском пространстве очень популярны идеи «либерал-монетаристов», экономические взгляды которых к тому же наиболее полно сочетаются с идеями политической демократии

Но отказ от тоталитарной системы нельзя воспринимать как отказ государства от своих экономических функций. В условиях современного Казахстана, где наряду с экономической реформой происходит и становление нового независимого государства, без «здоровой государственности» не на что рассчитывать.

В нашей стране роль предпринимательства постоянно и неуклонно возрастает. Предпринимательство призвано решить такие важные проблемы в сегодняшней экономике, как:

- значительно и без существенных капитальных вложений расширить производство многих потребительских товаров и услуг с использованием местных источников сырья;
- создать условия для трудоустройства рабочей силы, высвобождающейся на крупных предприятиях;
- ускорить научно-технический прогресс;
- составить позитивную альтернативу криминальному бизнесу и многие другие.

В своей деятельности предпринимательство сталкивается с очень большим количеством проблем, которые тормозят его развитие. Осознавая всю важность роли, которую играет предпринимательство в казахстанской экономике в данный период времени, властные структуры не могут не поддержать предпринимателей.

В советскую эпоху различные формы хозяйствующих субъектов были неактуальны, поскольку государство владело и управляло всеми предприятиями. Согласно советскому законодательству существовала только одна форма предприятия – государственное предприятие, которое осуществляло почти все виды хозяйственной деятельности. Так как средства производства являлись государственной собственностью, другие формы хозяйствующих субъектов просто не существовали.

В канун лета 1999 года Президентом Республики Казахстан принято распоряжение «О дополнительных мерах по защите прав граждан и юридических лиц на свободу предпринимательской деятельности».

Необходимость принятия этого распоряжения витала в воздухе давно, т.к. дальнейшее развитие инициативы граждан по самообеспечению и созданию для себя и других граждан дополнительных рабочих мест глушится замороженным чиновничеством, усердствующем не столь для отчизны, сколько для себя. Незаконные проверки и придирки со стороны проверяющих с использованием служебного положения – это факт, который питает коррупцию.

Важнейшей составляющей политики экономических реформ Казахстана является развитие предпринимательства. Особое значение приобретает поддержка предпринимательства, которое представляет собой одну из важнейших сфер экономики, где предприятия характеризуются малой численностью занятых, невысокой капиталоемкостью, несложным управлением.

С развитием предпринимательства связываются надежды на наполнение потребительского рынка, рост занятости, развитие конкуренции и подъем экономики в целом, расширение социальной базы проводимых реформ.

Государство осуществляет поддержку предпринимательства по следующим направлениям:

*создание льготных условий использования субъектами предпринимательства государственных финансовых, статистических, материально-технических и информационных ресурсов, а также научно-технических разработок и технологий;

*установление упрощенного порядка государственной регистрации субъектов предпринимательства, лицензирование их деятельности, сертификация их продукции;

*устранение правового режима благоприятствования для субъектов предпринимательства, включающего в себя льготный режим налогообложения, уплаты таможенных пошлин;

*создание системы привлечения и использования инвестиций, включая иностранные, для поддержки и развития предпринимательства;

*принятие специальных программ кредитования субъектов предпринимательства с определением финансовых источников;

*предоставление преференций субъектам предпринимательства при размещении государственных закупок на производство продукции, выполнение работ, услуг;

*поддержка внешнеэкономической деятельности субъектов предпринимательства, включая развитие их торговых, научно-технических, производственных и иных связей с зарубежными партнерами;

*организация подготовки, переподготовки и повышения квалификации кадров для субъектов предпринимательства.

Таким образом, государство, уделяя большое внимание развитию предпринимательства, для развития экономики в целом с целью защиты и поддержки субъектов предпринимательства устанавливает законодательным путем определенные льготы для них.

6.направления государственной поддержки малого предпринимательства

Основные направления государственной поддержки малого предпринимательства

Государственная поддержка малого предпринимательства осуществляется по следующим направлениям:

организация подготовки, переподготовки и повышения квалификации кадров для субъектов малого предпринимательства;

создание льготных условий использования субъектами малого предпринимательства государственных финансовых, статистических, материально - технических и информационных ресурсов, а также научно - технических разработок и технологий;

установление упрощенного порядка государственной регистрации субъектов малого предпринимательства, лицензирования их деятельности;

установление правового режима благоприятствования для субъектов малого предпринимательства, включающего в себя льготный режим налогообложения, уплаты таможенных пошлин;

Примечание

создание системы привлечения и использования инвестиций, включая иностранные, для поддержки и развития субъектов малого предпринимательства;

поддержка внешнеэкономической деятельности субъектов малого предпринимательства, включая развитие их торговых, научно - технических, производственных и иных связей с зарубежными партнерами;

принятие специальных программ кредитования субъектов малого предпринимательства с определением финансовых источников;

предоставление преференций субъектам малого предпринимательства при размещении государственных закупок на производство продукции, выполнение работ, услуг;

организация деятельности комиссий по развитию малого предпринимательства при Правительстве Республики Казахстан и местных исполнительных органах;

государственные органы в пределах своей компетенции проводят проверки деятельности субъектов малого предпринимательства в порядке, установленном Правительством Республики Казахстан.

Примечание

Статья 6. Государственные, отраслевые и региональные программы поддержки и развития малого предпринимательства

1. Государственная поддержка малого предпринимательства осуществляется на основе государственных, отраслевых и региональных программ и представляет собой комплекс мер, направленных на развитие и поддержку малого предпринимательства.

Примечание

1-1. Государственная и региональные программы поддержки малого предпринимательства включают в себя следующие положения:

приоритетные виды деятельности малого предпринимательства;

меры, направленные на вовлечение в предпринимательскую деятельность социально не защищенных слоев населения;

меры по формированию инфраструктуры поддержки и защиты малого предпринимательства;

меры по кредитно - финансовой и имущественной поддержке и защите малого предпринимательства;

предложения по совершенствованию нормативной правовой базы малого предпринимательства;

меры по пропаганде государственной политики по поддержке малого предпринимательства;

другие вопросы, связанные с реализацией государственной политики, направленной на поддержку, развитие и защиту малого предпринимательства.

Примечание

1-2. Отраслевые программы развития приоритетных отраслей экономики предусматривают:

стимулирование развития промышленных предприятий - субъектов малого предпринимательства как объектов инфраструктуры основных промышленных предприятий отрасли;

разработку производственно - технологических процессов основных предприятий отрасли, предусматривающих исполнение части операций субъектами малого предпринимательства;

меры по финансированию промышленных предприятий - субъектов малого предпринимательства в рамках средств, инвестируемых в крупные промышленные предприятия отрасли.

Примечание

2. Заинтересованные государственные органы, общественные организации и граждане вправе самостоятельно вносить предложения в государственный орган, осуществляющий поддержку малого предпринимательства, о включении отдельных проектов в государственные, отраслевые и региональные программы.

Примечание

3. Правительство Республики Казахстан по итогам года отчитывается перед Президентом Республики Казахстан в порядке, установленном законодательством, о результатах, полученных в ходе реализации государственной и отраслевых программ поддержки и развития малого предпринимательства.

Примечание

Статья 7. Реализация основных направлений государственной политики в области поддержки и развития малого предпринимательства

1. Уполномоченный орган Республики Казахстан, осуществляющий поддержку малого предпринимательства:

Примечание

организует и координирует выполнение государственных программ поддержки и развития малого предпринимательства;

разрабатывает и представляет в Правительство нормативные правовые акты, обеспечивающие поддержку и развитие малого предпринимательства;

осуществляет международное сотрудничество в области поддержки и развития малого предпринимательства;

способствует формированию и развитию инфраструктуры малого предпринимательства в регионах республики;

обеспечивает развитие системы подготовки, переподготовки и повышения квалификации кадров в области малого предпринимательства;

осуществляет контроль за соблюдением законодательства, направленного на защиту прав предпринимателей;

осуществляет проверки государственных органов с заслушиванием должностных лиц указанных органов по вопросам, касающимся развития малого предпринимательства;

информирует Президента и Правительство Республики Казахстан о нарушениях законодательства Республики Казахстан, регламентирующего деятельность субъектов малого предпринимательства, допускаемых государственными органами и их должностными лицами.

Примечание

2. Местные представительные и исполнительные органы совместно с комиссиями по развитию малого предпринимательства:

Примечание

1) местные представительные органы:

утверждают региональные программы поддержки и развития малого предпринимательства;

утверждают расходы местных бюджетов на поддержку и развитие малого предпринимательства;

заслушивают отчеты местных исполнительных органов в области поддержки и развития малого предпринимательства в пределах компетенции, предусмотренной законодательством Республики Казахстан;

устанавливают льготы по налогам с борам для субъектов малого предпринимательства в соответствии с налоговым законодательством Республики Казахстан;

Примечание

2) местные исполнительные органы:

разрабатывают и реализуют региональные программы поддержки и развития малого предпринимательства и их финансовое обеспечение;

обеспечивают и несут ответственность за качественную реализацию и исполнение государственных программ на местах;

Примечание

обеспечивают формирование и развитие региональной инфраструктуры поддержки малого предпринимательства и инновационной деятельности;

Примечание

организует подготовку, переподготовку и повышение квалификации кадров в области малого предпринимательства, обеспечивая финансирование данных мероприятий в соответствии со статьями 9 и 12 настоящего Закона;

представляют в уполномоченный орган Республики Казахстан, осуществляющий поддержку малого предпринимательства, отчеты о ходе реализации программ на местах и иную информацию, связанные с деятельностью субъектов малого предпринимательства.

Примечание

3. Субъекты естественной монополии разрабатывают отраслевые программы, в которых предусматриваются вопросы интегрирования субъектов малого предпринимательства в отрасли производства, с учетом особенностей формирования стратегии развития конкуренции в отрасли, а также в установленном порядке осуществляют сегментацию крупных малоэффективных производств.

7.понятие права собственности

Право собственности – это право лица по своему усмотрению и в своих интересах в пределах закона, непосредственно воздействовать на вещь, как на свою собственную, требовать устранения воздействия на эту вещь других лиц, не собственников.

8. понятие и виды частной собственности

Частная собственность — одна из форм собственности, которая подразумевает защищённое законом право физического или юридического лица, либо их группы на предмет собственности.

Виды частной собственности.

Существуют 2 вида частной собственности:

а) ТРУДОВАЯ ЧАСТНАЯ собственность, доступная каждому гражданину. Она основана на личном труде, получила широкое распространение, но нигде не была господствующей.

б) КОЛЛЕКТИВНАЯ ЧАСТНАЯ собственность, Здесь частнособственнический интерес может быть реализован через различные формы частной собственности: акционерную, кооперативную, товарищества, СП и др.,

Разновидностью частной собственности является ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ собственность.

8. видовая характеристика государственной собственности

Государственная – абсолютные права собственности находятся не у частных лиц и их объединений, а у государственных институтов. Она не персонифицируется в одном лице.

2.1 Государственная собственность: понятие, виды, уровни

Государственная собственность как экономическая категория означает принадлежность имущества народу в лице избранных им представительных органов государственной власти. С этой точки зрения право государственной собственности в объективном смысле представляет собой совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих принадлежность материальных благ народу (населению соответствующей территории) в лице избранного им представительного органа государственной власти, а также устанавливающих порядок приобретения, использования и отчуждения государственного имущества.

Особенностью института государственной собственности является то, что как совокупность указанных правовых норм, институт права государственной собственности охватывает нормы конституционного, гражданского права, и нормы других правовых отраслей, также регулирующих рассматриваемые отношения: государственного, административного, финансового, земельного и пр., т. е. представляет собой комплексный правовой институт. По содержанию в нем преобладают гражданско-правовые нормы, а определяющую роль играют конституционные (государственно-правовые) нормы.

Регулируя правовое положение государственной собственности ст. 214 ГК РФ развивает правила, установленные ранее действовавшим Законом "О собственности в РСФСР"^[1]. Прежде всего, сохраняется правило о множественности субъектов государственной собственности, в роли которых выступают Российская Федерация в целом (в отношении имущества, составляющего федеральную собственность) и ее субъекты: республики, края, области и т. д. (в отношении имущества, составляющего собственность субъекта Российской Федерации). В соответствии с п. 5 ст. 214 ГК закон должен определить порядок отнесения государственного имущества к собственности Федерации и ее субъектов. Как уже отмечалось выше, до принятия специального закона по этому вопросу в соответствии со ст. 4 Вводного закона^[2] сохраняют силу постановление ВС РФ от 27 декабря 1991 года N 3020-1 "О разграничении государственной собственности в Российской Федерации на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность"^[3] и Положение об определении пообъектного состава федеральной, государственной и муниципальной собственности и порядке оформления прав собственности, утвержденное распоряжением Президента РФ от 18 марта 1992 года^[4]. Кроме того, к таким правоотношениям применимо Постановление Правительства РФ от 16 октября 2000 г. N 784 "О

передаче отдельных видов объектов недвижимости, находящихся в федеральной собственности, в собственность субъектов РФ"[5].

Названные нормативные акты предусматривают также ведение Реестра федеральной собственности, Реестра собственности субъектов РФ и Реестра муниципальной собственности. Более подробно порядок ведения таких реестров изложен в Постановлении Правительства РФ от 3 июля 1998г. № 696 "Об организации учета федерального имущества и ведения реестра федерального имущества"[6]. До внесения соответствующего объекта в тот или иной Реестр собственности, документом, подтверждающим право собственности на него Российской Федерации, субъекта РФ или муниципального образования, является зарегистрированный в установленном порядке перечень этих объектов (п.10 Положения от 18 марта 1992 г.).

Важно подчеркнуть, что субъектами права государственной собственности выступают именно соответствующие государственные (публично-правовые) образования в целом, то есть Российская Федерация и входящие в ее состав республики, края, области и т. д., но не их органы власти или управления (п. 3 ст. 214 ГК РФ). Последние выступают в имущественном обороте от имени определенного государственного образования и в соответствии со своей компетенцией осуществляют те или иные конкретные правомочия публичного собственника (ст. 125 ГК РФ).

По содержанию право государственной собственности не отличается от содержания права собственности вообще. Вместе с тем ему присущи особенности. Специфика этого права заключается и в том, что Российская Федерация и нередко субъект РФ в законодательном порядке сами устанавливают для себя правила поведения как собственника.

Что же касается конкретных органов и лиц, уполномоченных государственным собственником в порядке ст. 125 ГК РФ выступать от его имени, то их вид и название зависят от вида тех отношений, в которых они призваны участвовать.

Правительство РФ вправе делегировать свои полномочия по управлению и распоряжению объектами федеральной собственности федеральным органам исполнительной власти, а также органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации. При этом порядок передачи этих полномочий определяется Федеральным договором и законами Российской Федерации.

Однако основную оперативную работу по управлению и распоряжению объектами федеральной собственности осуществляют: специальный федеральный орган по управлению государственным имуществом.

Находящееся в государственной собственности имущество подразделяется на две части. Одна часть закрепляется за государственными юридическими лицами - предприятиями и учреждениями - на ограниченных, но вполне самостоятельных вещных правах хозяйственного ведения или оперативного управления. Это "распределенное" государственное имущество составляет базу для участия этих организаций в обороте в качестве самостоятельных юридических лиц. Оно не может служить для обеспечения покрытия возможных долгов государства, ибо предприятия и учреждения как юридические лица не отвечают своим имуществом по долгам учредившего их собственника-государства - этим имуществом они отвечают по собственным долгам перед кредиторами (если речь не идет о казенных предприятиях и учреждениях, где возможна дополнительная ответственность государства по их долгам, но все равно исключается их имущественная ответственность по долгам государства) (ст. 56, п. 5 ст. 113, п. 5 ст. 115, п. 2 ст. 120 ГК РФ).

Деление публичной собственности на государственную и муниципальную было установлено еще Законом РСФСР "О собственности в РСФСР". Однако с учетом действовавших параллельно этому закону Основ гражданского законодательства собственность не разделяли на государственную и муниципальную, и понимание того, что муниципальная собственность не является собственностью государственной, не сразу пришло к практикующим юристам, да и к судьям, рассматривающим арбитражные споры.

Разграничение собственности на государственную и муниципальную до сих пор вызывает много проблем. Объясняется это, прежде всего, единым публично-правовым статусом субъектов

государственной и муниципальной собственности: наличием у них особых властных полномочий, позволяющих принимать нормативные акты, которые регламентируют порядок осуществления принадлежащего им права собственности, а также осуществлением своих прав собственности в публичных (общественных) интересах и отсутствием должной нормативной базы, регулирующей данные отношения.

Проблема разделения государственной собственности разрешена в Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации "О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав" от 25.02.98 № 8[7].

Пункт 3 Постановления предусматривает, что субъектами права федеральной, государственной и муниципальной собственности являются Российская Федерация, соответствующие субъекты Российской Федерации, муниципальные образования на переданное в их собственность имущество в порядке, установленном постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 27.12.91 № 3020-I.

Таким образом, арбитражные суды получили официальные рекомендации Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации при решении вопросов об уровне собственности применять напрямую постановление ВС РФ от 27.12.91 № 3020-I.

Применяя на практике постановление ВС РФ от 27.12.91 № 3020-I, нельзя не отметить определенные сложности, связанные с толкованием его отдельных положений.

В частности, пунктом 3 приложения № 1 к названному Постановлению к объектам исключительно федеральной собственности отнесены объекты историко-культурного и природного наследия и художественные ценности, учреждения культуры общероссийского значения, расположенные на территории Российской Федерации.

Возник вопрос: словосочетание "общероссийского значения" относится только к учреждениям культуры либо ко всему предложению в целом?

Если согласиться с первым предположением, то следует считать, что все объекты историко-культурного и природного наследия и художественные ценности относятся исключительно к федеральной собственности, поскольку ни в приложении № 2, ни в приложении № 3 специально памятники истории и культуры не упоминаются[8].

Если же принять второе, то к объектам исключительно федеральной собственности относятся лишь памятники истории и культуры общероссийского значения. Но как их определить, если к моменту принятия Постановления ВС РФ от 27.12.91 № 3020-I законодательством по охране памятников памятники истории и культуры подразделялись в соответствии с их исторической, научной, художественной или иной культурной ценностью на памятники общесоюзного, республиканского и местного значения, а Указ Президента Российской Федерации № 176, утвердивший перечень памятников истории и культуры федерального значения, издан лишь 20.02.95.

Вопросы о том, к какому уровню собственности относятся памятники истории и культуры, не включенные в вышеназванный Указ, и могут ли они являться муниципальной собственностью, длительное время не находили четкого ответа в практике арбитражных судов. Не последнюю роль играла и основанная на толковании подпункта 3 пункта 1 Приложения № 1 к Постановлению ВС РФ от 27.12.91 № 3020-I позиция представителей государственных органов по охране памятников, в том числе Министерства культуры Российской Федерации, которые настаивали на том, что и памятники местного значения относятся к федеральной собственности[9].

Следует отметить, что в настоящее время принято несколько постановлений Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, касающихся памятников истории и культуры местного значения, по конкретным делам.

Вывод о том, что объекты историко-культурного наследия местного значения не относятся к

исключительно федеральной собственности, содержится в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.02.99 № 4803/98[10], которым отменено постановление Федерального арбитражного суда Поволжского округа по делу Арбитражного суда Самарской области.

Таким образом, можно говорить о том, что в настоящее время сформировалась судебная практика арбитражных судов, которая относит к федеральной собственности лишь памятники истории и культуры, включенные в соответствующий перечень, а остальные памятники могут быть как собственностью субъекта Российской Федерации, так и муниципальной собственностью.

Определенные сложности, в том числе и для арбитражных судов, вызывает вопрос принадлежности собственности к бывшему ведомственному жилому фонду предприятий, оставленному на их балансе при приватизации.

Таким образом, применительно к вышеизложенному следует констатировать безуспешность попыток разрешить в настоящее время вопрос о передаче объекта в муниципальную собственность с помощью арбитражного суда.

В заключение необходимо признать, что проблема разграничения публичной собственности может быть разрешена в будущем двумя способами:

- совершенствованием нормативной базы (необходимо, в частности, принятие федерального закона, предусмотренного пунктом 5 статьи 214 ГК РФ);
- совершенствованием судебной практики посредством достижения ее единообразия и точного соответствия законодательству.

Государственная собственность может приобретаться только способами, характерными исключительно для государства (реквизиция, национализация, принудительное изъятие имущества на возмездной основе, конфискация, налоги и пр.). Госсобственности присуще такое основание прекращения существования этого права как приватизация (отчуждение имущества из муниципальной и государственной собственности в частную собственность юрлиц и граждан в соответствии с положениями законодательства).

Государственная собственность состоит из двух частей. Первой является распределенное государственное имущество, под которым нужно понимать собственность государства, закрепленную за унитарными госпредприятиями и учреждениями на правах оперативного управления либо хозяйственного ведения. В этом случае правомочия собственника имущества по распоряжению, пользованию и владению являются частично ограниченными. Ко второй относится нераспределенное государственное имущество, называемое казной.

Особое положение госсобственности обусловлено самой ее природой, определяющей существование государства. Необходимые для государственных расходов средства приобретаются различными способами. Два основных сводятся к следующему: выделение госимущества из народного достояния, требование от граждан выделения части их имущества государству.

Имущество государства состоит из разных видов доходной собственности: поземельной, промышленной и т.д.

Законодательство называет объектами федеральной государственной собственности объекты, которые являются достоянием государства; объекты оборонной производственной сферы; объекты, которые необходимы для обеспечения деятельности

федеральных органов власти и решения общегосударственных задач; объекты, от которых зависит обеспечение жизнедеятельности народного хозяйства; другие объекты стратегической важности (фармацевтические, медико-биологические, спиртопроизводящие предприятия).

По закону ряд объектов, относящиеся к федеральной собственности, может передаваться в собственность отдельных субъектов Российской Федерации. К ним относятся крупные предприятия народного хозяйства, учреждения здравоохранения, учреждения народного образования, предприятия энергетического и атомного машиностроения, научно-исследовательские организации, предприятия радиовещания и телевидения и др.

Защита государственной собственности в политике страны является одним из важнейших факторов обеспечения ее экономической самостоятельности и независимости. Система управления государственной собственностью нацелена на создание мощных экономических стимулов для рациональной организации использования и дальнейшего воспроизводства госсобственности. На сегодняшний день в России имеется проблема отсутствия ответственности за эффективность организации и контроля за использованием, преобразованием и воспроизводством госсобственности.

10. формы собственности по законодательству РК

Истории известны следующие типы собственности: общая и частная. В РК в соответствии с гражданским кодексом признаются частная, государственная, смешанная формы собственности:

1. частная собственность выступает как собственность граждан и негосударственных юридических лиц и их объединений;
2. государственная собственность-это такая система отношений, при которой управление и распоряжение объектами собственности осуществляют представители государственной власти.
3. коллективная собственность- это такая система отношений, при которой трудовой коллектив совместно владеет, пользуется и распоряжается средствами и продуктами.

В рамках этих форм могут быть различные виды собственности:

1) Индивидуальная собственность

- а) Личная собственность (не приносит дохода, используется в личных целях: дом, мебель, знание)
- б) Частная трудовая приносит доход (семья живет своим трудом)
- в) Нетрудовая, основанная на наемном труде (обогащение за счет чужого труда)

2) Коллективная собственность

- а) Товарищество
- б) Кооператив
- в) Акционерное общество
- г) Совместное производство

3) Государственная собственность

- а) Республиканская (состоит из республиканской казны и имущества)
- б) Коммунальная (состоит из местной казны и имущества, закрепленного за

коммунальными юридическими лицами)

Субъектом республиканской государственной собственности является РК. Субъектом коммунальной государственной собственности является административно-территориальная единица.

Не могут находиться в частной собственности земельные участки: сельхозназначения, обороны, лесного и водного фондов, особо охраняемых природных территорий (статья 193 ГК РК).

Формы собственности могут переходить одна в другую и осуществляться разными методами:

-национализация - это переход частной собственности в государственную (земля, транспорт, промышленность);

-приватизация (лат.privatus – частный) - это передача государственной в частную.

Приобретение юридическими и физическими лицами у государства объектов государственной собственности, а также долей АО, созданных путем преобразования государственных предприятий и организаций (не приватизируются объекты национального достояния, культурно-исторические ценности, заповедники);

-денационализация – возврат государством национализированного имущества прежним владельцам (распространение в странах Балтии);

-реприватизация - возврат в частную собственность государственной собственности, возникшей в результате произведенной ранее скупки предприятий, земли, акций и т.д. у частных собственников.

Формирование рыночной экономики вызвало закономерную необходимость преобразования отношений собственности. Оно осуществляется через разгосударствление и приватизацию.

11. понятие и общая видовая характеристика иных вещных прав

Под вещным правом принято понимать право, обеспечивающее удовлетворение интересов управомоченного лица путем непосредственного воздействия на вещь, которая находится в сфере его хозяйственного господства.

Из данного выше определения вещного права не следует, будто вещное право сводится к тому, что закрепляет отношение лица к вещи.

Субъект вещного права может осуществлять в своем интересе действия по владению, пользованию, в ряде случаев и по распоряжению вещью, не обращаясь за содействием к кому-либо иному. В этом коренное отличие вещных прав от [обязательственных прав](#)

Лицо, имеющее [обязательственное право](#) на вещь, например, из [договора аренды](#), безвозмездного пользования, может реализовать свои правомочия по владению и пользованию ею лишь в том случае, если фактически получит ее от собственника, заключившего с ним договор.

Виды вещных прав:

1. [Право собственности](#);

2. Право пожизненного наследуемого владения землей;
3. Право постоянного (бессрочного) пользования землей;
4. [Право хозяйственного ведения](#);
5. [Право оперативного управления](#);
6. Сервитуты;

Этот перечень носит примерный характер, поскольку он сопровождается оговоркой «в частности». Главное место в системе вещных прав занимает [право собственности](#) – один из важнейших правовых институтов гражданского права.

Признаки

Право собственности входит в перечень вещного права, а другие вещные права лишь производны от права собственности, потому что собственник передает свое имущество другому лицу. Ограниченное вещное право является абсолютным правом, т.е. не нужно обращаться к третьим лицам для реализаций своих правомочий, в отличие от обязательственного права, которое является относительным. Вещные права имеют объектами индивидуально-определенные вещи. Вещные права бессрочны, а также нарушение вещных прав требует преимущественного удовлетворения перед обязательственными.

12. Движимые и недвижимые вещи

Виды вещей – это группы вещей, иных объектов, различаемых по их юридически значимым свойствам и связям.

Среди целого ряда групп вещей особое место занимает подразделение вещей на:

- а) недвижимые и
- б) движимые.

Недвижимые вещи (имущество) – те объекты, органически связанные с землей, перемещение (реальный оборот) которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно. Это земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, здания, сооружения, а также подлежащие государственной регистрации перемещаемые объекты – воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты.

Движимые вещи (имущество) – те объекты, которые не имеют органической связи с землей и по своему содержанию, природе предполагают перемещение, участие в обороте. Это – деньги, ценные бумаги, материалы и оборудование, другие перемещаемые объекты, права на которые не нуждаются в государственной регистрации.

Недвижимость занимает особое место в гражданском обороте, она является существенной основой имущественного положения субъектов, их богатства и правовой защищенности (обеспеченности), влияет на направление и характер экономического развития того или иного региона, отрасли хозяйства, страны в целом. В соответствии с этим недвижимость в виде прав на соответствующие объекты, их переход, прекращение, ограничения, подлежит государственной регистрации органами юстиции в едином государственном реестре. Такая регистрация относится к праву собственности, другим вещным правам, ипотеке, иным правам согласно закону. Отказ от регистрации права на недвижимость и сделок с ней либо уклонение соответствующего органа от регистрации могут быть обжалованы в суд.

При характеристике объектов гражданского права в области недвижимости особо должны быть выделены предприятия, которые впервые в ГК РФ рассматриваются не в качестве одних только субъектов, а также и в виде объектов права.

С этих позиций предприятие как объект права представляет собой имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. Предприятие в целом, именно как имущественный комплекс, признается законом недвижимостью. Вместе с тем в состав предприятия как имущественного комплекса, образующего единую целостную систему, входят не только право собственности и другие вещные права, но и все другие права (и обязанности), в том числе обязательственные, права в сфере земельных и природоресурсных отношений, деловой репутации, индивидуализации, права интеллектуальной собственности (а также отношения, связанные с персоналом предприятия, его "людским субстратом"). Возникающие здесь сложные вопросы, в особенности при совершении сделок в отношении предприятий, еще не нашли должного решения ни в законодательстве, ни в судебной практике.

13. основные понятия наследственного права

1. Наследованием называется переход имущества умершего лица к (одному или нескольким) другим лицам.

Подобно тому, как собственность (в экономическом смысле) существовала и до образования государства и права, а право собственности появилось только с образованием государства, так и наследственное право в качестве завершения права собственности появилось только с возникновением государства.

2. Наследование (в собственном смысле) есть преемство универсальное. Это значит, что наследник, вступая в наследство, приобретает единым актом все имущество наследователя (или – при наличии нескольких наследников – определенную долю

имущества) как единое целое. Универсальный характер наследования проявляется в том, что к наследнику переходят сразу и **права** и обязанности, входящие в состав наследства, в том, что наследник может приобрести в составе наследства даже такие **права** и обязанности, о существовании которых он и не знал, и т.п.

Наряду с этим римскому праву известно и так называемое сингулярное преемство после умершего лица, т.е. предоставление лицу отдельных прав — так называемые легаты или отказы (о них см. ниже, гл. V).

3. Наследование возможно было или по завещанию, или по закону (если завещание данным лицом не оставлено, либо оно признано недействительным, либо наследник, назначенный в завещании, не принял наследства).

Характерной особенностью римского **наследственного права** была недопустимость сочетания двух названных оснований (завещания и закона) при наследовании после одного и того же лица т.е. недопустимо было, чтобы одна часть наследства перешла к наследнику по завещанию, а другая часть того же наследства — к наследникам по закону (в этом смысле надо понимать афоризм «*peto pro parte testatus pro parte intestatus decedere potest*», т.е. не может быть наследования в одной части имущества умершего лица по завещанию, а в другой часто — по закону).

4. В процессе наследования необходимо различать открытые наследства и вступление в наследство. Наследство открывается в момент смерти наследодателя (наследовать вообще можно только после умершего физического лица). С открытием наследства для определенных лиц связано получение **права** приобрести наследство. Но эти лица еще не становятся в момент открытия наследства собственниками вещей, оставшихся после наследодателя, должниками по его обязательствам и т.д., — словом, в момент открытия наследства **наследственное** имущество еще не переходит к наследникам. Переход прав происходит только в момент вступления в наследство, когда наследник выражает волю принять наследство. Необходимо, впрочем, заметить, что в древней агнатской семье (см. разд. IV, § 1) непосредственно подвластные домовладыке (дети, а также внуки от ранее умерших детей) считались «необходимыми» наследниками и приобретали **наследственное** имущество независимо от акта принятия наследства. «Необходимым» наследником был также раб завещателя, который отпускался по завещанию на свободу и назначался наследником.

14. понятие и виды обязательств

Обязательством называется гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (ст. 307 ГК).

Субъектами обязательства являются кредитор и должник.

Содержанием обязательства являются субъективные права и обязанности его участников. Объектом обязательства являются действия либо воздержание от действия. Обязательство опосредует экономический оборот. Оно является относительным

правоотношением (конкретному обязанному лицу противостоит конкретное управомоченное лицо) Состав участников обязательства может меняться в силу правопреемства. Осуществление обязательств обеспечивается мерами государственного принуждения в форме санкций (неблагоприятных для лица правовых последствий, наступающих в случае совершения правонарушения).

По основаниям возникновения обязательства делятся на договорные, внедоговорные (деликтные) и обязательства из односторонних сделок. По соотношению прав и обязанностей – на одностороннеобязывающие и двустороннеобязывающие (в первом случае у одной стороны есть только права, у другой только обязанности (например, договор займа), во втором у каждой из сторон есть и права и обязанности). Выделяют обязательства, которые носят строго личный характер и обязательства, в которых личность кредитора и должника не имеет юридического значения. (примером первого является обязательство по созданию произведения литературы, науки, искусства; после смерти должника оно прекращается, тогда как во втором случае после смерти должника его права и обязанности переходят к его правопреемникам). Различают также обязательства, в которых должник обязуется выполнить строго определенное действие, обязательство, в котором при невозможности выполнить определенное действие должник может заменить исполнение иным, заранее определенном в договоре (факультативные обязательства), Обязательства, в которых должник обязан совершить одно из нескольких действий, заранее определенных договором или законом (альтернативные обязательства). При этом право выбора принадлежит должнику, если иное не вытекает из договора, закона или существа обязательства. Обязательства также бывают главные (основные) и дополнительные (акцессорные). Главные обязательства могут существовать самостоятельно (купля-продажа), тогда как дополнительные могут существовать только при наличии главного (обязательства, вытекающие из поручительства).

15.понятие и виды договоров

В соответствии со ст. 420 Гражданского кодекса РФ **договором** признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Договор принято рассматривать в трех значения: 1) как сделку. В связи с этим к **договорам** применяются правила о двух- и многосторонних сделках.

2) как обязательство. К обязательствам, возникшим из **договора**, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено специальными нормами Гражданского кодекса РФ о **договорах**.

3) как документ, в котором зафиксированы права и обязанности сторон, если **договор** требует письменной формы.

Одним из основных принципов заключения **договоров** является принцип свободы **договора**. Этот принцип предусмотрен в ст. 1, 421 Гражданского кодекса РФ. Граждане и юридические лица свободны в заключении **договора**. Понуждение к заключению **договора** не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить **договор** предусмотрена Гражданским кодексом РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Так, например, заключив предварительный **договор**, стороны обязуются в будущем заключить основной **договор**.

Стороны могут заключить **договор**, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Так, например, **договоры** о передаче ноу-хау не предусмотрены законодательством, но заключаются на практике как не противоречащие нормативным правовым актам.

Стороны могут заключить **договор**, в котором содержатся элементы различных **договоров**, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный **договор**). Например, **договор** по предоставлению юридической консультации и составления искового заявления сочетает в себе элементы **договора** на производство работ и оказание услуг.

Виды договоров. В научной литературе приводятся различные классификации **договоров**.

1) в зависимости от количества сторон различают двусторонние и многосторонние (например, **договоры** простого товарищества),

179

2) в зависимости от момента заключения - консенсуальные и реальные. Консенсуальные **договоры** считаются заключенными с момента достижения соглашения по всем существенным условиям и придания **договору** необходимой формы. Реальные **договоры** считаются заключенными с момента совершения определенных действий, в частности с момента передачи денег, имущества (**договор** займа, **договор** доверительного управления).

3) в зависимости от распределения прав и обязанностей между сторонами - односторонние и двусторонние. В односторонних **договорах** у одной из сторон имеются только права, а у другой только обязанности (**договор** дарения, займа), в

двустороннем **договоре** у каждой из сторон имеются и права, и обязанности (**договор** купли-продажи, аренды).

4) в зависимости от предоставления встречного удовлетворения - возмездные и безвозмездные (например, **договор** дарения, ссуды и др.).

5) в зависимости от субъектного состава - предпринимательские (т.

е. когда в качестве сторон выступают субъекты предпринимательской деятельности) и **договоры** с участием потребителей (т.е. когда в качестве одной из сторон выступает гражданин, приобретающий товары, работы, услуги для личных нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью).

6) предусмотренные и не предусмотренные законодательством (например, **договор** о передаче ноу-хау).

7) простые и смешанные. (Смешанный **договор** - **договор**, в котором содержатся элементы различных **договоров**, предусмотренных законом или иными правовыми актами).

8) основные и дополнительные (акцессорные). К дополнительным относятся **договоры**, предусматривающие способы обеспечения исполнения обязательств (залог, задаток и др.)

9) и другие.

Особо законодательством выделены такие **виды договоров**, как: - публичный **договор**, - **договор** присоединения, - предварительный **договор**, - **договор** в пользу третьих лиц.

В соответствии со ст. 426 Гражданского кодекса публичным **договором** признается **договор**, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

180

Признаки публичного **договора**: 1) одной из сторон **договора** является коммерческая организация, 2) по характеру своей деятельности данная организация должна осуществлять продажу товаров, выполнение работ или оказание услуг в отношении каждого, кто к ней обратиться, что является исключением из принципа свободы **договора**. Отказ коммерческой организации от заключения публичного **договора** при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается,

3) коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного **договора**, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами,

4) цена товаров, работ и услуг, а также иные условия устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Договор присоединения отличается от других **договоров** по способу заключения.

В соответствии со ст. 428 Гражданского кодекса РФ **договором** присоединения признается **договор**, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному **договору** в целом. Таким образом, присоединившая сторона не может обсуждать условия **договора**.

Последствия присоединения к **договору**. Присоединившаяся к **договору** сторона вправе потребовать расторжения или изменения **договора**, если **договор** присоединения хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но: - лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых **подоговорам**

такого вида, - исключает или ограничивает ответственность другой стороны за

нарушение обязательств - либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся

стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий **договора**.

Предварительный **договор** - это **договор**, по которому стороны обязуются заключить в будущем **договор** о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной **договор**) на условиях, предусмотренных предварительным **договором** (ст. 429 Гражданского кодекса РФ). Например, при продаже квартиры продавец заключил

181

предварительный **договор**, в котором предусмотрена обязанность заключить в будущем **договор** купли-продажи квартиры при условии, что продавец найдет подходящий вариант покупки другой квартиры

Особенности предварительного **договора**: - предварительный **договор** содержит обязанность сторон заключить в

будущем основной **договор**, - в нем должны быть указаны все существенные условия основного

договора, иначе **договор** является недействительным, - предварительный **договор** заключается в форме, установленной для

основного **договора**, а если форма основного **договора** не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного **договора** влечет его ничтожность,

- в предварительном **договоре** указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной **договор**. Если такой срок в предварительном **договоре** не определен, основной **договор** подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного **договора**.

В случаях, когда сторона, заключившая предварительный **договор**, уклоняется от заключения основного **договора**, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить **договор**. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения **договора**, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

Договор в пользу третьего лица - это **договор**, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в **договоре** третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (ст. 430 Гражданского кодекса РФ). Так, например, **договор** доверительного управления может быть заключен не в пользу учредителя управления, а в пользу третьего лица (выгодоприобретателя).

Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или **договором**, с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по **договору** стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими **договор** без согласия третьего лица.

16. понятие интеллектуальной собственности

Под интеллектуальной собственностью понимают закрепленные законом права автора на результаты интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной сферах деятельности. Интеллектуальная деятельность — это прежде всего творческая деятельность, а творчество — это особая умственная работа человека, результатом которой является что-то качественно новое, отличающееся своей оригинальностью, неповторимостью и уникальностью. Чем выше интеллектуальный потенциал человека, тем ценнее результаты его творческой деятельности — интеллектуальная собственность.

- [1 Авторское право](#)
- [2.2 Смежные права](#)
- [2.3 Патентное право](#)
- [2.4 Права на средства индивидуализации](#)
- [2.5 Право на секреты производства \(Ноу-хау\)](#)
- [2.6 Охрана новых сортов растений](#)

17. общие положения авторского права

Авторское право — в объективном смысле — институт [гражданского права](#), регулирующий отношения, связанные с созданием и использованием (изданием, исполнением, показом

и т. д.) произведений [науки](#), [литературы](#) или [искусства](#), то есть объективных результатов творческой деятельности людей в этих областях.

Субъекты авторского права

Первоначальным субъектом авторского права всегда является «физическое лицо, творческим трудом которого создано»^[1] произведение науки, литературы или искусства, а также другая [интеллектуальная собственность](#) — [автор](#). Ему принадлежит весь комплекс авторских прав — [личные неимущественные права](#) и [исключительное право](#) (имущественное право) на использование произведения в любой форме и любым не противоречащим [закону](#) способом. Лицо, указанное в качестве автора на [оригинале](#) или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное ([презюмция авторства](#)).

Субъектами авторского права также являются лица, обладающие исключительным правом на произведение, которое перешло к ним от автора по различным основаниям (в силу закона или в силу договора). Такие субъекты называются [правообладателями](#)^[2]. Такими правообладателями могут быть:

- различные предприятия (издательства, радио- и телекомпании и т. д.), приобретающие исключительное право на использование произведения^[источник не указан 874 дня];
- работодатели, если произведение создано служащим, работающим по найму, то исключительное право на произведение возникает, как правило, у нанимателя^[источник не указан 874 дня];
- заказчики, в случае создания произведения по договору заказа^[источник не указан 874 дня];
- наследники автора или иного обладателя авторского права (*авторское право наследников ограничено определённым сроком, который начинает действовать после смерти автора, а также в ряде случаев и по объёму*)^[источник не указан 874 дня].

Ещё одним, специфическим субъектом авторского права, являются [организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе](#). В зарубежных странах данные организации получили широкое распространение.

Объекты Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

2. Авторское право распространяется как на обнародованные произведения, так и на необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме:

- письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и так далее);
- устной (публичное произнесение, публичное исполнение и так далее);
- звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и так далее);
- изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и так далее);
- объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и так далее);
- в других формах.

3. Часть произведения (включая его название), которая удовлетворяет требованиям пункта 1 настоящей статьи и может использоваться самостоятельно, является объектом авторского права.

4. Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

5. Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено.

18. понятие семейного права

Семейное право — это отрасль права, которая регулирует семейные отношения, возникающие из факта брака и принадлежности к семье

19. заключение и прекращение брака

Порядок заключения брака

1. Брак заключается в государственных органах записи актов гражданского состояния в личном присутствии лиц, вступающих в брак.

В исключительных случаях, когда одно из лиц, желающих вступить в брак, не может явиться в орган записи актов гражданского состояния, брак может быть заключен по месту нахождения такого лица.

Представительство при заключении брака не допускается.

2. Заключение брака производится по истечении месячного срока со дня подачи желающими вступить в брак заявления в органы записи актов гражданского состояния.

При наличии уважительных причин орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака может разрешить заключение брака до истечения месяца, а также увеличить этот срок, но не более чем на месяц.

При наличии особых обстоятельств (беременности, рождения ребенка, непосредственной угрозы жизни одной из сторон и других особых обстоятельств) брак может быть заключен в день подачи заявления.

3. Государственная регистрация заключения брака производится в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния.

4. Отказ органов записи актов гражданского состояния в регистрации брака может быть обжалован в суд лицами, желающими вступить в брак, либо одним из них.

Условия 1. Для заключения брака необходимы взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста.

Прекращение брака

Прекращение брака вследствие смерти супруга (супруги) и объявления его (ее) умершим (умершей) или безвестно отсутствующим одного из них

1. Брак прекращается вследствие смерти или объявления судом одного из супругов умершим или безвестно отсутствующим.

2. В случае явки супруга, объявленного судом умершим или признанного судом безвестно отсутствующим, и отмены соответствующих судебных решений брак может быть восстановлен органом записи актов гражданского состояния по совместному заявлению супругов.

3. Брак не может быть восстановлен, если другой супруг вступил в новый брак.

Это правило не применяется, если в момент заключения брака сторонам (или одной из сторон) было известно, что супруг, признанный умершим или безвестно отсутствующим, находится в живых.

Расторжение брака

1. Брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным.

2. Расторжение брака без согласия жены невозможно в период ее беременности и в течение первого года жизни ребенка.

Расторжение брака

1. Брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным.

2. Расторжение брака без согласия жены невозможно в период ее беременности и в течение первого года жизни ребенка.

Расторжение брака в судебном порядке

Расторжение брака в судебном порядке производится в случаях:

1) наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 статьи [16](#) настоящего Закона;

2) при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака;

3) если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, своими действиями либо бездействием уклоняется от расторжения брака;

4) наличия имущественных претензий супругов друг к другу.

Расторжение брака в судебном порядке при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака

1. Расторжение брака в судебном порядке производится, если судом установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны.

2. При отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака суд вправе принять меры к примирению супругов и отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения в пределах трех месяцев.

Расторжение брака производится, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и супруги (один из них) настаивают на расторжении брака.

20. права и обязанности родителей и детей

Права и обязанности родителей

Статья 60. Равенство прав и обязанностей родителей

1. Родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей (родительские права).

2. Родительские права, предусмотренные настоящей главой, прекращаются по достижении детьми возраста восемнадцати лет (совершеннолетия), а также при вступлении несовершеннолетних детей в брак.

Статья 61. Права несовершеннолетних родителей

1. Несовершеннолетние родители имеют право на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании.

2. Несовершеннолетние родители, не состоящие в браке, в случае рождения у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста шестнадцати лет. До достижения несовершеннолетними родителями возраста шестнадцати лет ребенку органом опеки и попечительства назначается опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка. Разногласия, возникающие между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями, разрешаются органом опеки и попечительства.

3. Несовершеннолетние родители имеют право признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях, а также имеют право требовать по достижении ими возраста четырнадцати лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке.

Статья 62. Права и обязанности родителей по воспитанию и образованию детей

1. Родители обязаны заботиться о здоровье своих детей.

2. Родители имеют право и обязаны воспитывать своих детей.

Родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами.

Родители, воспитывающие ребенка, несут основную ответственность за обеспечение в пределах своих способностей и финансовых возможностей условий жизни, необходимых для его физического, психического, нравственного и духовного развития.

3. Родители обязаны обеспечить получение детьми среднего образования.

Родители с учетом мнения детей имеют право выбора образовательного учреждения и формы обучения детей до получения детьми среднего образования.

4. Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию, исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. Родители (один из них) при наличии разногласий между ними вправе обратиться за разрешением этих разногласий в орган опеки и попечительства или в суд.

Статья 63. Права и обязанности родителей по защите прав и интересов детей

1. Родители являются представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий.

2. Родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются

противоречия. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей.

Статья 64. Осуществление родительских прав в интересах детей

Родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей. Обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботы их родителей.

При осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей.

Родители, осуществляющие родительские права в ущерб правам и интересам детей, несут ответственность в установленном законом порядке.

Статья 65. Осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка

1. Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования.

Родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вреда физическому и психическому здоровью ребенка, его нравственному развитию.

2. Место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей.

При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом, исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. При этом суд учитывает привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам, возраст ребенка, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для развития и воспитания (род деятельности, режим работы родителей, материальное и семейное положение родителей и т.п.).

3. Родители вправе заключить в письменной форме соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка.

Если родители не могут прийти к соглашению, спор разрешается судом с участием органа опеки и попечительства по требованию родителей (одного из них).

4. При невыполнении решения суда к виновному родителю применяются меры, предусмотренные законодательством.

При злостном невыполнении решения суда суд по требованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может вынести решение о передаче ему ребенка, исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка.

5. Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право на получение информации о своем ребенке из воспитательных, лечебных и других учреждений.

В предоставлении информации может быть отказано только в случае наличия угрозы для жизни и здоровья ребенка со стороны родителя. Отказ в предоставлении информации может быть оспорен в судебном порядке.

Статья 66. Право родителей на истребование детей от других лиц

1. Родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или судебного решения. В случае возникновения спора родители вправе обратиться в суд за защитой своих прав.

При рассмотрении этих требований суд вправе с учетом мнения ребенка отказать в удовлетворении иска родителей, если придет к выводу, что передача ребенка родителям не отвечает интересам ребенка.

2. Если судом установлено, что ни родители, ни лицо, у которого находится ребенок, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие, суд передает ребенка на попечение органа опеки и попечительства.

21.личные и имущественные права и обязанности супругов

Между супругами, вступившими в брак и зарегистрировавшими его органами записей актов гражданского состояния (ЗАГС), возникают определенные семейные правоотношения (ст. 28 Закона РК «О браке и семье»). Супруги пользуются равными правами и несут равные обязанности (ст. 29 Закона РК "О браке и семье"). При заключении брака супруги по взаимному согласию могут избрать фамилию одного из них (мужа или жены) в качестве их общей фамилии. В качестве общей фамилии супругов может быть избрана двойная фамилия, образованная путем присоединения фамилии жены к фамилии мужа. По желанию каждый из них может остаться при своей добрачной фамилии (ст. 30 Закона РК "О браке и семье").

Согласно ст. ст. 29 и 30 Закона РК «О браке и семье», к личным неимущественным правам супругов относятся: выбор рода деятельности, профессии, места жительства, фамилии и т.д. Все вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно. Супруги обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о здоровье, развитии своих детей и их благосостоянии (пп. 3,4 ст. 29 Закона РК «О браке и семье»).

Имущественные права и обязанности супругов. Обычно супруги, каждый по мере возможности, участвуют в общих расходах и не делят имущество на твое и мое. Но на случай, когда возникают споры, законом установлены четкие правила. Все то, что принадлежало каждому до вступления в брак, остается его личной собственностью, и он вправе самостоятельно распоряжаться этим имуществом. Такое имущество называется «добрачным имуществом».

Все, что было нажито во время брака, признается совместной собственностью супругов (п. 1 ст. 32 Закона РК «О браке и семье»). Муж и жена в отношении этого имущества пользуются равными правами. Согласно п. 2 ст. 32 Закона РК "О браке и семье", к имуществу, нажитому супругами во время брака (общему имуществу супругов), относятся: доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности, доходы с общего имущества супругов и отдельного имущества каждого из супругов, полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности, вследствие увечья либо иного повреждения здоровья и др.).

Общим имуществом супругов являются также приобретенные за счет общих доходов супругов движимое и недвижимое имущество, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, и любое другое нажитое супругами в период брака имущество, независимо от того, на чье имя оно приобретено либо кем из супругов внесены денежные средства.

Установленный законом режим совместной собственности имущества супругов может быть изменен как до вступления в брак, так и в любое время в период брака путем заключения брачного договора. Согласно ч. 1 ст. 39 Закона РК «О браке и семье» брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке или в случае его расторжения. Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака.

Вступившие в [брачный союз](#) мужчина и женщина обладают как личными неимущественными, так и имущественными правами и обязанностями.

Личные права и обязанности супругов следующие.

Вступая в брак, супруги могут по своему желанию избрать фамилию одного из супругов в качестве общей или сохранить добрачную фамилию, возможно также их соединение (двойная фамилия).

Супруги свободны в принятии решений по вопросам выбора профессии, рода занятий, места жительства. К личным **неимущественным правам** относятся также права:

- на совместное решение вопросов жизни семьи;
- дачу согласия на усыновление ребенка другим супругом;
- расторжение брака и др.

Данные права одного из супругов предполагают соответственно наличие обязанности у другого (обязанность получить согласие на усыновление ребенка, обязанность не препятствовать выбору занятия, профессии и т. д.).

ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СУПРУГОВ

Рассмотрим **имущественные права и обязанности супругов**. Закон различает добрачное имущество, принадлежавшее мужу (жене) до вступления в брак, и имущество, приобретенное во время брака.

Имущественные правоотношения между супругами включают:

- отношения собственности;
- **алиментные отношения** (отношения по взаимному содержанию супругов).

Отношения собственности

По общему правилу **имущество, нажитое супругами во время брака, является общей совместной собственностью** (даже если один из них работал, получая [заработную плату](#), а второй вел домашнее хозяйство). Супруги сообща владеют и пользуются этим имуществом, а распоряжение осуществляют по взаимному согласию. С принятием части первой Гражданского кодекса РФ и Семейного кодекса РФ (действуете 1 марта 1996 г.) было утверждено, что супруги вправе установить иной режим для этого имущества **с помощью брачного контракта**, который может **изменить законный режим совместной собственности**. В нем супруги могут определить свои права и обязанности по взаимному содержанию, порядок несения ими семейных расходов. Но брачный договор не может ограничивать правоспособность и дееспособность супругов, нарушать принципы равноправия мужчины и женщины в браке и содержать такие условия, которые противоречили бы общим началам семейного законодательства. Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака. Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, он может быть изменен или расторгнут по взаимному согласию супругов в любое время. Так же как и

всякий гражданско-правовой договор, он может быть признан недействительным по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ. Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению.

Помимо общей собственности, каждый из супругов вправе иметь **личное имущество**, которое состоит:

- из имущества, принадлежавшего супругу до вступления в брак;
- имущества, полученного во время брака в дар или в порядке наследования;
- вещей индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), кроме драгоценностей и предметов роскоши.

Данное имущество исключается из общей совместной собственности, и супруг вправе владеть, пользоваться и распоряжаться им по своему усмотрению. Но если в личное имущество за счет другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие его стоимость, оно может быть признано судом общей совместной собственностью (например, если жена оплатила капитальный ремонт квартиры, принадлежавшей мужу до вступления в брак, то данная квартира станет общей совместной собственностью супругов).

В соответствии со ст. 253 ГК РФ распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию супругов, т. е. подразумевается, что совершаемая одним супругом сделка по распоряжению общим имуществом совершается с согласия другого супруга. Сделка может судом быть признана недействительной, только если суд выяснит недобросовестность совершившего сделку супруга.

Вполне вероятно, что не все имущество, находящееся в доме, будет составлять общую совместную собственность супругов или являться их личной собственностью. Любая вещь, да и любой другой объект гражданских прав, приобретенный с соблюдением порядка и оснований, установленных Гражданским кодексом РФ, может стать собственностью других членов семьи (ведь количество и стоимость принадлежащего гражданину имущества не ограничивается). Поэтому трехлетний ребенок может иметь в собственности не только игрушки, подаренные ему родителями, но и, например, автомобиль, полученный по завещанию от бабушки (правда, распоряжаться этим автомобилем самостоятельно внук до определенного времени не сможет).

Алиментные отношения

Взаимная обязанность супругов материально поддерживать друг друга является не только моральной, но и правовой. В случае отказа от такой поддержки и отсутствия соглашения между супругами об уплате алиментов нуждающийся супруг может обратиться в суд.

Алименты в период брака могут быть взысканы с супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, в пользу:

- нетрудоспособного нуждающегося супруга;
- жены в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- нуждающегося супруга, осуществляющего уход за общим ребенком-инвалидом с детства I группы.

В определенных законом случаях право на получение алиментов от другого супруга имеет и бывший супруг после расторжения брака, например бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка.

Алименты взыскиваются в определенной денежной сумме, подлежащей выплате ежемесячно.

22. брачный договор

Брачный договор

Брачный договор или брачный контракт – это правовая форма построения имущественных отношений между мужем и женой. Брачный договор изменяет установленный законом режим

общей совместной собственности. Брачный договор регулирует не только имущественные отношения на момент его заключения, но и распространяет свое действие на отношения, которые возникнут в будущем.

Брачный контракт популярен у семейных пар которые уже создали семью. Причем наибольшая востребованность брачного контракта отмечена среди супругов возрастом от 35-40 лет и выше. Это та категория граждан, которые достаточно обеспечены и в то же время стараются обезопасить себя от различного рода неожиданностей со стороны другого супруга.

Супруги вправе определить в брачном договоре свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов; определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака, а также включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

В западной практике брачному договору соответствуют [prenuptial agreement](#) или [premarital agreement](#).

Выдержка из семейного кодекса РФ (СК РФ) от 29.12.1995 N 223-ФЗ

Брачный договор

Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Заключение брачного договора

Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака.

Брачный договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака.

Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению.

Содержание брачного договора

Брачным договором супруги вправе изменить установленный законом режим совместной собственности (статья 34 настоящего Кодекса), установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов.

Брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов.

Супруги вправе определить в брачном договоре свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов; определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака, а также включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

Права и обязанности, предусмотренные брачным договором, могут ограничиваться определенными сроками либо ставиться в зависимость от наступления или от ненаступления определенных условий.

Брачный договор не может ограничивать правоспособность или дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав; регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей; предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания; содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства.

Изменение и расторжение брачного договора

Брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов. Соглашение об изменении или о расторжении брачного договора совершается в той же форме, что и сам брачный договор.

Односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается.

По требованию одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут по решению суда по основаниям и в порядке, которые установлены Гражданским кодексом Российской Федерации для изменения и расторжения договора.

Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака (статья 25 настоящего Кодекса), за исключением тех обязательств, которые предусмотрены брачным договором на период после прекращения брака.

Признание брачного договора недействительным

Брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для недействительности сделок.

Суд может также признать брачный договор недействительным полностью или частично по требованию одного из супругов, если условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение. Условия брачного договора, нарушающие другие требования пункта 3 статьи 42 настоящего Кодекса, ничтожны.

23. опека, попечительство, понятие, общая характеристика

Опека -

форма устройства малолетних граждан (не достигших возраста четырнадцати лет несовершеннолетних граждан) и признанных судом недееспособными граждан, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (опекуны) являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия;

Попечительство -

форма устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет и граждан, ограниченных судом в дееспособности, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (попечители) обязаны оказывать несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, охранять несовершеннолетних подопечных от злоупотреблений со стороны третьих лиц, а также давать согласие совершеннолетним подопечным на совершение ими действий в соответствии со статьей 30 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Опека и попечительство - это комплексный раздел семейного и гражданского права, включающий все виды попечения над гражданами, которые нуждаются в особых формах охраны своих прав и интересов, и имеющий целью защиту их личных и имущественных прав. Данный правовой институт охватывает широкий круг вопросов, связанных как с семейным, так и гражданским законодательством.

Опека и попечительство тесно связаны друг с другом. В обоих случаях речь идет о лицах недееспособных или ограниченно дееспособных. Нормы, регулирующие опеку и попечительство, излагаются в одних и тех же законодательных актах, занимаются их решением одни и те же государственные органы - опеки и попечительства. Общим для этих институтов является и порядок выбора и назначения опекунов, их обязанность защищать права своих подопечных.

Каждый участник правовых отношений, в том числе и гражданин, должен обладать правосубъектностью. Она складывается из двух составляющих: правоспособности и дееспособности. Правоспособность - это способность индивида иметь права и нести обязанности. Дееспособность - это способность своими действиями приобретать права, принимать на себя обязанности и исполнять их. Дееспособным гражданин признается по достижении определенного возраста. В гражданском праве он равен 18 годам. Гражданин, достигший этого возраста, вправе самостоятельно осуществлять весь объем прав и обязанностей, закрепленный в законе. Существует также понятие частичной дееспособности. Частично дееспособными признаются лица в возрасте от 14 до 18 лет.

Дееспособность гражданина, достигшего 18-ти лет, может быть ограничена решением суда. Причиной этому может послужить злоупотребление гражданином спиртными напитками или наркотическими средствами, в том случае, если из-за подобных действий в тяжелое материальное положение ставится его семья. Над ним устанавливается попечительство. Такой гражданин вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, распоряжаться своим заработком и другими доходами он может лишь с согласия попечителя. Если основания, способствовавшие ограничению дееспособности, отпали, суд признает гражданина полностью дееспособным, попечительство отменяется.

Частично дееспособный гражданин в соответствии с ГК РФ вправе самостоятельно распоряжаться своим заработком или другими доходами, совершать мелкие бытовые сделки, вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими, а также осуществлять другие действия, предусмотренные законом. Более серьезные сделки они могут совершать с согласия своих законных представителей, к которым относятся родители, усыновители и попечители. Лица, не достигшие 14-ти лет, признаются в гражданском праве недееспособными. Гражданский закон выделяет в данном периоде два промежутка: с рождения до 6-ти лет и с 6-ти до 14-ти лет. Дети, чей возраст соответствует

первому промежутку, признаются полностью недееспособными. Малолетние в возрасте от 6-ти до 14-ти лет вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки и распоряжаться средствами, предоставленными его законными представителями.

Достижение гражданином 18-ти лет не является единственным условием признания его дееспособным. Для того чтобы максимально полно реализовывать свои права и исполнять обязанности, гражданин должен быть психически вменяем. Отсутствие этого фактора ведет к признанию гражданина недееспособным решением суда и к установлению над ним опеки. Все сделки от лица гражданина, признанного недееспособным, осуществляют его опекуны. Возможна также ситуация, когда гражданин, будучи полностью дееспособным, тем не менее, не в состоянии самостоятельно осуществлять свои права и обязанности по состоянию здоровья. В этом случае по просьбе гражданина над ним может быть установлено попечительство в форме патронажа. Между опекой и попечительством существуют и определенные различия. Из-за того, что опеку назначают над недееспособными гражданами, опекуны осуществляют от их имени все юридические действия. Попечитель является лишь помощником своего подопечного. Учитывая возраст наступления дееспособности, в гражданском праве опеку над несовершеннолетним устанавливают до достижения им 14-ти лет, с 14-ти до 18-ти лет над несовершеннолетним устанавливается попечительство.

24. алиментные отношения членов семьи.

- [Глава 17. Алиментные обязательства родителей и детей](#)
- [Глава 18. Алиментные обязательства супругов и бывших супругов](#)
- [Глава 19. Алиментные обязательства других членов семьи](#)
- [Глава 20. Соглашение об уплате алиментов](#)

- [Глава 21. Порядок уплаты и взыскания алиментов в судебном порядке](#)

Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей

1. Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей. Порядок и форма предоставления содержания несовершеннолетним детям определяются родителями самостоятельно.

Родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов) в соответствии с главой [20](#) настоящего Закона.

2. В случае, если родители не предоставляют содержания своим несовершеннолетним детям, средства на содержание несовершеннолетних детей (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке.

3. При отсутствии соглашения родителей об уплате алиментов, при непредоставлении содержания несовершеннолетним детям и при непредъявлении иска в суд орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (одному из них).

Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей

1. Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей. Порядок и форма предоставления содержания несовершеннолетним детям определяются родителями самостоятельно.

Родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов) в соответствии с главой [20](#) настоящего Закона.

2. В случае, если родители не предоставляют содержания своим несовершеннолетним детям, средства на содержание несовершеннолетних детей (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке.

3. При отсутствии соглашения родителей об уплате алиментов, при непредоставлении содержания несовершеннолетним детям и при непредъявлении иска в суд орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (одному из них).

Обязанности супругов по взаимному содержанию

1. Супруги обязаны материально поддерживать друг друга.

2. В случае отказа от такой поддержки и отсутствия соглашения между супругами об уплате алиментов право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

- 1) нетрудоспособный нуждающийся супруг;
- 2) жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- 3) нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком - инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет;
- 4) нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком - инвалидом до достижения им возраста 16 лет, а также в случае определения общему ребенку - инвалиду по достижении 16 лет I - II группы инвалидности.

Обязанности братьев и сестер по содержанию своих несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних братьев и сестер

Несовершеннолетние нуждающиеся в помощи братья и сестры в случае невозможности получения содержания от своих родителей имеют право на получение в судебном порядке алиментов от своих трудоспособных совершеннолетних братьев и сестер, обладающих необходимыми для этого средствами. Такое же право предоставляется нетрудоспособным нуждающимся в помощи совершеннолетним братьям и сестрам, если они не могут получить содержание от своих трудоспособных совершеннолетних детей, супругов (бывших супругов) или от родителей.

Обязанности дедушки и бабушки по содержанию внуков

Несовершеннолетние нуждающиеся в помощи внуки в случае невозможности получения содержания от своих родителей имеют право на получение в судебном порядке алиментов от своих бабушки и дедушки, обладающих необходимыми для этого средствами. Такое же право предоставляется совершеннолетним нетрудоспособным нуждающимся в помощи внукам, если они не могут получить содержание от своих супругов (бывших супругов) или от родителей

Обязанность внуков содержать дедушку и бабушку

Нетрудоспособные нуждающиеся в помощи дедушка и бабушка в случае невозможности получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга) имеют право требовать в судебном порядке алиментов от своих трудоспособных совершеннолетних внуков, обладающих необходимыми для этого средствами.

Обязанности пасынков и падчериц по содержанию отчима и мачехи

1. Нетрудоспособные нуждающиеся в помощи отчим и мачеха, воспитавшие и содержавшие своих пасынков или падчериц, имеют право требовать в судебном порядке предоставления содержания от трудоспособных совершеннолетних пасынков или падчериц, обладающих необходимыми для этого средствами, если они не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супругов (бывших супругов).

2. Суд вправе освободить пасынков и падчериц от обязанности содержать отчима или мачеху, если последние воспитывали и содержали их менее пяти лет, а также если они выполняли свои обязанности по воспитанию и содержанию пасынков и падчериц ненадлежащим образом.

25. понятие финансового права

Финансовое право — отрасль [юридической науки](#), а также [отрасль права](#), предметом которой являются [общественные отношения](#), связанные с образованием и расходованием публичных [финансов](#) (финансов [государства](#) и [местного самоуправления](#)), необходимых для реализации публичных функций.

26. понятие и виды финансового контроля

8. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ФИНАНСОВОГО КОНТРОЛЯ

ФИНАНСОВЫЙ КОНТРОЛЬ – это контроль за законностью и целесообразностью действий в области образования, распределения и использования денежных фондов государства и субъектов местного самоуправления в целях эффективного социально-экономического развития страны и отдельных регионов

В зависимости от времени проведения

ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЙ финансовый контроль осуществляется до совершения операций по созданию и использованию определенных фондов денежных средств

ПОСЛЕДУЮЩИЙ финансовый контроль осуществляется после совершения хозяйственной или финансовой операции по использованию финансовых ресурсов из соответствующих фондов денежных средств

ТЕКУЩИЙ финансовый контроль осуществляется непосредственно в процессе операций по расходованию и поступлению денежных средств

В зависимости от субъектов, осуществляющих финансовый контроль

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ контроль осуществляется федеральными органами законодательной власти, федеральными органами исполнительной власти, в том числе специально созданными органами исполнительной власти.
Субъекты государственного финансового контроля: Счетная палата РФ, Центральный банк РФ, Министерство финансов РФ, Министерство по экономическому развитию и торговле РФ и др.

МУНИЦИПАЛЬНЫЙ контроль осуществляют органы местного самоуправления

ВЕДОМСТВЕННЫЙ финансовый контроль осуществляется министерствами, ведомствами и другими органами исполнительной власти за деятельностью входящих в их состав предприятий

ВНУТРИХОЗЯЙСТВЕННЫЙ финансовый контроль осуществляется на конкретных предприятиях их руководителями и функциональными подразделениями

НЕЗАВИСИМЫЙ финансовый контроль осуществляется аудиторами и аудиторскими фирмами

27.бюджетная система РК

Бюджетную систему РК составляют совокупность бюджетов и Национального фонда РК, а также бюджетных процесса и отношений.

Бюджетный процесс- это регламентированная бюджетным законодательством РК деятельность по планированию, рассмотрению, утверждению, исполнению, уточнению, корректировке, ведению бюджетного учета и отчетности, государственному финансовому контролю, а также по планированию и использованию связанных грантов.

Бюджетные отношения — это отношения, возникающие в бюджетном процессе.

Существуют государственный и местный бюджет. Государственный бюджет - сводный бюджет, объединяющий республиканский и местные бюджеты без учета взаимопогашаемых операций между ними, используемый в качестве аналитической информации и не подлежащий утверждению. Бюджет государства состоит из бюджетных средств, т.е. это деньги и иные активы государства, поступление в государственную собственность и расходование которых отражаются в бюджете в денежной форме. Местный бюджет — областной бюджета бюджет города республиканского значения, столицы, бюджет района (города областного значения).

В зависимости от процедуры поправки бюджет бывает скорректированный, утвержденный и уточненный. Скорректированный бюджет _ утвержденный или уточненный бюджет с учетом изменений и дополнений, внесенных Правительством РК или местными исполнительными органами, без уточнения соответственно в Парламенте РК или маслихате.

Утвержденный бюджет — бюджет на соответствующий финансовый год, утвержденный Парламентом РК или соответствующим маслихатом;

Уточненный бюджет — утвержденный бюджет на соответствующий финансовый год с учетом изменений и дополнений, принятых Парламентом РК или соответствующим маслихатом в ходе его исполнения.

В Республике Казахстан существуют следующие уровни бюджета:

- 1) республиканский бюджет;
- 2) областной бюджет, бюджет города республиканского значения, столицы;
- 3) бюджет района (города областного значения)
- 4) в случаях, установленных БК РК, может разрабатываться, утверждаться и исполняться чрезвычайный государственный бюджет.

Структура бюджета состоит из следующих разделов:

- 1) доходы: налоговые поступления; неналоговые поступления; поступления от продажи основного капитала; поступления официальных трансфертов;
- 2) затраты;
- 3) операционное сальдо;
- 4) чистое бюджетное кредитование: бюджетные кредиты; погашение бюджетных кредитов;
- 5) сальдо по операциям с финансовыми активами: приобретение финансовых активов; поступления от продажи финансовых активов государства;
- 6) дефицит (профицит) бюджета;
- 7) финансирование дефицита (использование профицита) бюджета: поступление займов; погашение займов; движение остатков бюджетных средств.

28. виды и уровни бюджета

Виды и уровни бюджета

Статья 6. Общие положения о видах и уровнях бюджета

1. В Республике Казахстан утверждаются, исполняются и являются самостоятельными бюджетами следующих уровней: республиканский бюджет; областной бюджет, бюджеты города республиканского значения, столицы; бюджет района (города областного значения).

Областной бюджет, бюджеты города республиканского значения, столицы, бюджет района (города областного значения) относятся к местным бюджетам.

2. В Республике Казахстан в случаях, установленных настоящим Кодексом, может разрабатываться, утверждаться и исполняться чрезвычайный государственный бюджет.

3. В Республике Казахстан составляются государственный и консолидированный бюджеты, бюджет области, используемые в качестве аналитической информации и не подлежащие утверждению.

Государственным бюджетом является централизованный денежный фонд государства, объединяющий республиканский и местные бюджеты без учета взаимопогашаемых операций между ними.

Консолидированным бюджетом является централизованный денежный фонд государства, объединяющий республиканский бюджет, бюджеты областей, города республиканского значения, столицы и поступления, направляемые в Национальный фонд Республики Казахстан, без учета взаимопогашаемых операций между ними.

Бюджетом области является централизованный денежный фонд, объединяющий областной бюджет, бюджеты районов (городов областного значения) без учета взаимопогашаемых операций между ними.

Статья 7. Республиканский бюджет

1. Республиканским бюджетом является централизованный денежный фонд, формируемый за счет поступлений, определенных настоящим Кодексом, и предназначенный для финансового обеспечения задач и функций центральных государственных органов, подведомственных им государственных учреждений, а также реализации общереспубликанских направлений государственной политики.

2. Республиканский бюджет утверждается законом Республики Казахстан.

Статья 8. Областной бюджет, бюджеты города республиканского значения, столицы

1. Областным бюджетом, бюджетами города республиканского значения, столицы является централизованный денежный фонд, формируемый за счет поступлений, определенных настоящим Кодексом, и предназначенный для финансового обеспечения задач и функций местных государственных органов областного уровня, города республиканского значения, столицы, подведомственных им государственных учреждений и реализации государственной политики в соответствующей административно-территориальной единице.

2. Областные бюджеты, бюджеты города республиканского значения, столицы утверждаются решениями соответственно областных маслихатов, маслихатов города республиканского значения, столицы.

Статья 9. Бюджет района (города областного значения)

1. Бюджетом района (города областного значения) является централизованный денежный фонд, формируемый за счет поступлений, определенных настоящим Кодексом, и предназначенный для финансового обеспечения задач и функций местных государственных органов района (города областного значения), подведомственных им государственных учреждений и реализации государственной политики в соответствующем районе (городе областного значения).

2. Бюджет района (города областного значения) утверждается решением маслихата района (города областного значения).

Статья 10. Чрезвычайный государственный бюджет

1. Чрезвычайный государственный бюджет формируется на основе республиканского и местных бюджетов и вводится в случаях чрезвычайного или военного положения в Республике Казахстан.

2. О принятии чрезвычайного государственного бюджета незамедлительно информируется Парламент Республики Казахстан.

3. На время действия чрезвычайного государственного бюджета действие закона о республиканском бюджете и решений маслихатов о бюджетах всех уровней местного бюджета приостанавливается.

4. Чрезвычайный государственный бюджет действует в течение срока, на который введено чрезвычайное или военное положение.

С прекращением действия чрезвычайного государственного бюджета производится уточнение республиканского и местных бюджетов.

29.налоговая система рк

Налоговая система Республики Казахстан находится в стадии развития, одновременно совершенствуется и налоговый механизм. В Республике Казахстан правовое регулирование налогообложения в своем развитии прошли 3 этапа: Первый этап налоговой реформы (с 1992 года по июнь 1995 года). В республике функционировали более 40 видов налогов:

1. Общегосударственные налоги;
2. Общеобязательные местные налоги;
3. Местные налоги.

Второй этап налоговой реформы (с июля 1995 года по 1999 год). В этот период количество налогов сократилось до 11. Они были подразделены на общегосударственные и местные налоги. С 1996 года внесены более 30 изменений и дополнений в Закон «О налогах и других обязательных платежах в бюджет». Затем количество налогов и сборов увеличилось до 18 видов.

Третий этап налоговой реформы (2000 – 2002 г.г)

Основной задачей третьего этапа является усиление правовых аспектов взаимоотношений между государственными органами, имеющими отношение к бюджету, фискальными органами и налогоплательщикам. В целом, структура налогов, которая была заложена в 1995 году, достаточно оптимальна. На этом этапе

существовало 17 видов основных налогов, сборов и других обязательных платежей в бюджет, которые требовали совершенствования и оптимизации. Отсюда вытекает необходимость в реформировании налогового законодательства. С 1 января 2002 года с вводом в действие Кодекса РК "О налогах и других обязательных платежах в бюджет" (Налоговый Кодекс), который был принят 12 июня 2001 года №209-11. Начат 4-ый этап : Структура Налогового Кодекса состоит из трех больших частей:

1. Общая;
2. Особенная;
3. Налоговое администрирование.

Общая часть - это «конституция» налогового законодательства. В ней четко определены принципы формирования налогового законодательства, введены жесткие правила, в соответствии с которыми любые изменения в законодательстве могут допускаться только с принятием бюджета, а вводиться в действие - с началом календарного года.

Что же касается Особенной части, то необходимо отметить, прежде всего, тот факт, что государство является сторонником стабильности, и преемственности действующего налогового законодательства в части методики и базы налогообложения. В части налогового администрирования определяются процессуальные вопросы.

Многие аспекты Гражданского Кодекса, его особенной части, других законов, регулирующих отдельные сферы хозяйственной жизни нашего общества, в ближайшие 2-3 года не могут не перетереть существенных изменений. Это, несомненно, найдет отражение и в процессуальных взаимоотношениях между налогоплательщиками и государством, особенно в процессе апелляции.

Виды налогов и других обязательных платежей в бюджет (введенных в действие с 01.01.2002 года)

Налоги.

1. Корпоративный подоходный налог.
4. Индивидуальный подоходный налог.
5. Налог на добавленную стоимость.
6. Акцизы.
7. Налоги и специальные платежи недропользователей.
8. Социальный налог.
9. Земельный налог.
10. Налог на транспортные средства.
11. Налог на имущество.

Сборы

1. Сбор за государственную регистрацию юридических лиц.
2. Сбор за государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним.
3. Сбор за государственную регистрацию радиоэлектронных средств и высокочастотных устройств.

4. Сбор за государственную регистрацию механических транспортных средств и прицепов.
5. Сбор за государственную регистрацию морских, речных и маломерных судов.
6. Сбор за государственную регистрацию гражданских воздушных судов.
7. Сбор за государственную регистрацию лекарственных средств.
8. Сбор за проезд автотранспортных средств по территории Республики Казахстан.
9. Сбор за государственную регистрацию индивидуальных предпринимателей.
10. Сбор с аукционов.
11. Гербовый сбор.
12. Лицензионный сбор.
13. Сбор за выдачу разрешения на использование радиочастотного спектра телевизионным и радиовещательным организациям.

Платы

1. Плата за пользование земельными участками.
 2. Плата за пользование водными ресурсами поверхностных источников.
 3. Плата за загрязнение окружающей среды.
 4. Плата за пользование животным миром.
 5. Плата за лесные пользования.
 6. Плата за использование особо охраняемых природных территорий
- 30.налоги и другие обязательные платежи в бюджет, понятие виды

Налоги – это обязательные платежи, взимаемые государством с физических и юридических лиц на основе специального законодательства. Они

выполняют следующие функции:

- **Фискальная функция.** Налоги образуют источник бюджетных доходов;
- **Функция перераспределения ресурсов между отраслями.** Налоги стимулируют одни виды деятельности и ограничивают другие;
- **Функция перераспределения доходов между членами общества и достижения «социальной справедливости».** Люди с высокими доходами платят повышенные налоги, а наиболее бедные, напротив, получают субсидии.

Основные принципы налогообложения:

- Подданные государства должны участвовать в содержании правительства соответственно доходу, который они получают под его покровительством;

- Налог должен быть точно определен по сумме платежа, сроку и способу уплаты;
- Налог должен взиматься в такое время и тем способом, когда и как плательщику удобнее всего оплатить его;
- Налог должен быть разработан таким образом, чтобы он удерживал из кармана плательщика возможно меньше сверх того, что он приносит государству.

Налоги делятся на прямые, косвенные и безразличные.

Прямой налог платится непосредственно из того источника, который им обложен (налог на прибыль, подоходный налог).

Косвенным является налог, который вносят в казну одни лица, а фактически оплачивают другие. Примерами являются НДС, акцизы, налог с продаж и др. Такие налоги платят продавцы, но фактически оплачивают покупатели, поскольку эти налоги увеличивают цены товаров.

Безразличным называется налог, источник уплаты которого не имеет значения и может быть любой комбинацией доходов (подушный налог, автомобильный налог, налог на наследство).

Так как в Российской Федерации государство имеет структуру федеральной системы, то государственный бюджет по сути состоит из совокупности бюджетов разных уровней, а именно: из федеральных, региональных и местных бюджетов. Поэтому в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации, в нашей стране действуют такие виды налогов и сборов, как федеральные, региональные и местные.

К **федеральным** относят:

- 1) налог на добавленную стоимость;
- 2) акцизы;
- 3) налог на прибыль;
- 4) экологический налог;
- 5) федеральные лицензионные сборы и т. п.

Региональными являются такие виды налогов, как:

- 1) налог на имущество организаций;
- 2) транспортный налог;

3) налог с продаж.

Местные налоги – это:

1) налог на имущество физических лиц;

2) налог на рекламу.

Виды налогов, других обязательных платежей в бюджет

1. В Республике Казахстан действуют:

1) налоги:

корпоративный подоходный налог;

индивидуальный подоходный налог;

налог на добавленную стоимость;

акцизы;

рентный налог на экспорт;

специальные платежи и налоги недропользователей;

социальный налог;

налог на транспортные средства;

земельный налог;

налог на имущество;

налог на игорный бизнес;

фиксированный налог;

единый земельный налог;

2) другие обязательные платежи в бюджет:

государственная пошлина;

сборы:

регистрационные сборы;

сбор за проезд автотранспортных средств по территории Республики Казахстан;

сбор с аукционов;

лицензионный сбор за право занятия отдельными видами деятельности;

сбор за выдачу разрешения на использование радиочастотного спектра телевизионным и радиовещательным организациям;

плата:

за пользование земельными участками;

за пользование водными ресурсами поверхностных источников;

за эмиссии в окружающую среду;

за пользование животным миром;

за лесные пользования;

за использование особо охраняемых природных территорий;

за использование радиочастотного спектра;

за предоставление междугородной и (или) международной телефонной связи, а также сотовой связи;

за пользование судоходными водными путями;

за размещение наружной (визуальной) рекламы.

Основные виды налогов в РК (краткая характеристика каждому налогу: ставки, объекты, плательщики и др.).
Особенности налогового режима в РК.

Государственные и местные.

В данное время на территории РК действуют 9 видов налогов.

1. Корпоративный подоходный налог.
2. Индивидуальный подоходный налог.
3. Налог на добавленную стоимость.
4. Акцизы.
5. Налоги и специальные платежи недропользователей.
6. Социальный налог.
7. Земельный налог.
8. Налог на транспортные средства.
9. Налог на имущество.

К плательщикам корпоративного подоходного налога относятся юридические лица-резиденты Республики Казахстан, за исключением Национального Банка РК и государственных учреждений (а также юридические лица, применяющие специальный налоговый режим), а также юридические лица-нерезиденты, осуществляющие деятельность в РК через постоянное учреждение или получающие доходы из источников в РК.

Налогооблагаемый доход определяется как разница между совокупным годовым доходом и вычетами. Убытки от предпринимательской деятельности переносятся на срок до трех лет включительно (убытки по контрактам на недропользование переносятся на срок до семи лет включительно) для погашения за счет налогооблагаемого дохода последующих налоговых периодов.

Плательщиками индивидуального подоходного налога являются физические лица, имеющие объекты налогообложения. Согласно Налоговому кодексу РК не подлежат налогообложению следующие виды доходов физических лиц:

- а) адресная социальная помощь, пособия и компенсации;
- б) алименты, полученные на детей и иждивенцев;
- в) возмещение ущерба работнику;
- г) вознаграждения, выплачиваемые физическим лицам по их вкладам в банках и организациях;
- д) выигрыши по лотерее в пределах 50% от минимальной суммы з/п;

е) стипендии и др.

Налог на добавленную стоимость представляет собой отчисления в бюджет части стоимости облагаемого оборота по реализации, добавленной в процессе производства и обращения товаров, а также отчисления при импорте товаров на территорию РК. Объектами обложения налогом на добавленную стоимость являются: облагаемый оборот и облагаемый импорт.

Акцизами облагаются товары, произведенные на территории РК и импортируемые на территорию РК, а также некоторые виды деятельности.

Подакцизными товарами являются:

- 1) все виды спирта;
- 2) алкогольная продукция;
- 3) табачные изделия;
- 4) бензин (за исключением авиационного), дизельное топливо;
- 5) легковые автомобили;
- 6) сырая нефть, включая газовый конденсат;

Подакцизными видами деятельности являются:

- 1) игорный бизнес;
- 2) организация и проведение лотерей.

Ставки акцизов утверждаются Правительством РК и устанавливаются в процентах к стоимости товара и в абсолютной сумме на единицу измерения в натуральном выражении.

Не подлежат обложению акцизом:

- экспорт подакцизных товаров;

- спирт этиловый в пределах квот: для изготовления лечебных и фармацевтических препаратов, государственным медицинским учреждениям.

Налоги и специальные платежи недропользователей состоят из: налога на сверхприбыль, налога на сырую нефть, бонусов, роялти и др.

Плательщиками налога на сверхприбыль и специальных платежей недропользователей являются физические и юридические лица, осуществляющие операции по недропользованию в РК (нефть, природный газ, уголь, подземные воды, товарные руды, драгоценные металлы, драгоценные камни, сырье для производства строительных материалов и др.).

Плательщиками социального налога являются: юридические лица-резиденты и нерезиденты РК; индивидуальные предприниматели; частные нотариусы, адвокаты.

Объектом налогообложения для плательщиков являются расходы работодателя, выплачиваемые работникам в виде доходов. Уплата социального налога производится не позднее 15 числа месяца, следующего за отчетным месяцем.

Плательщиками земельного налога являются физические и юридические лица, имеющие объекты обложения: на праве собственности, на праве постоянного землепользования, на праве временного землепользования. Размер земельного налога не зависит от результатов хозяйственной деятельности землевладельцев и землепользователей.

Земли населенных пунктов, занятые под автостоянки и автозаправочные станции, а также земли, отведенные под территории рынков, подлежат налогообложению по базовым ставкам на земли населенных пунктов, увеличенным в десять раз.

Плательщиками налога на транспортные средства являются физические и юридические лица, имеющие объекты обложения.

Не являются плательщиками налога на транспортные средства: организации, содержащиеся только за счет гос. бюджета, участники ВОВ (по одному автотранспорту), Герои Советского Союза, Халык кахарманы, лица, удостоенные звания «Мать-героиня» и др.

Плательщиками налога на имущество являются физические и юридические лица и индивидуальные предприниматели, имеющие объект налогообложения на праве собственности на территории РК. Ставка налога на имущество составляет для юридических лиц 1%, для индивидуальных предпринимателей 0,5% и 0,1% для физических лиц (до 1 млн. тг.) от среднегодовой стоимости объектов налогообложения.

Согласно Налоговому кодексу РК предусмотрены специальные *налоговые режимы* для:

- субъектов малого бизнеса;

- крестьянских (фермерских хозяйств);
- юридических лиц – производителей сельскохозяйственной продукции.

Специальный налоговый режим для субъектов малого бизнеса предусматривает применение разового талона (не более 90 дней в году), ведение бизнеса на основе патента (не использует труд наемных работников, осуществляет деятельность в форме личного предпринимательства, доход за год не превышает 1,0 млн. тенге) и на основе упрощенной декларации (среднесписочная численность за год не более 15 человек, включая самого ИП, для индивидуальных предпринимателей, предельный доход 4500,0 тыс. тг.; не более 25 человек и 9000,0 тыс тг. для юридических лиц).

Крестьянские (фермерские хозяйства), применяющие специальный налоговый режим на основе уплаты единого земельного налога, не являются плательщиками следующих видов налогов: ИПН; НДС; земельного налога, налога на транспортные средства, налога на имущество.

Исчисление единого земельного налога производится путем применения 0,1 процента к оценочной стоимости земельного участка.

31.доходы и расходы местного республиканского бюджета

ДОХОДНАЯ ЧАСТЬ РЕСПУБЛИКАНСКОГО БЮДЖЕТА

2.1 Доходная часть бюджета

Бюджет - важная предпосылка и средство осуществления воспроизводственного процесса. С его помощью создаются условия для реализации социальных программ, обеспечения сохранности

окружающей среды, стимулирования научно-технического прогресса, поддержания обороноспособности, выполнения иных государственных функций.

Доходы бюджета – объем налоговых и неналоговых поступлений и сборов, а также доходы от операций с капиталом, поступающие в бюджет на невозвратной основе;

Доходы бюджета понятие более узкое, чем доходы государства. Тем не менее, в структуре государственных доходов республики доходы бюджета имеют решающее значение.

Главный материальный источник доходов бюджета - национальный доход. Рост национального дохода обеспечивает постоянное увеличение объема доходов государства и доходов государственного бюджета. Значительная часть государственных доходов это чистый доход общества, создаваемый в сфере производства и обращения, на предприятиях различных форм собственности.

Совокупность доходов, включаемых в бюджет, формы и методы их мобилизации составляют систему поступлений в государственный бюджет. Такие поступления представляют собой установленные Бюджетным кодексом обязательные платежи, зачисляемые в бюджет в определенных размерах и в установленные сроки.

Бюджетные доходы, с одной стороны, являются результатом распределения стоимости общественного продукта между различными участниками воспроизводственного процесса, а с другой - выступают объектом дальнейшего распределения сконцентрированной в руках государства стоимости, потому что последняя используется для формирования бюджетных фондов территориального, отраслевого и целевого назначения.

2.2 Формирование доходной части республиканского бюджета РК
Формирование доходной части бюджета:

1) доходы республиканского бюджета, состоящие из:

- поступлений от налогов, сборов и других обязательных платежей;

подходного налога с юридических лиц; налога на добавленную стоимость; бонусов, роялти и налога на сверхприбыль от недропользователей; таможенных платежей;

- неналоговых поступлений:

доли прибыли республиканских государственных предприятий; поступлений от дохода Национального Банка и др.

- доходов от операций с капиталом;

2) полученные официальные трансферты (гранты):

- от юридических и физических лиц или иностранных государств;

- бюджетных изъятий;

3) погашения основного долга по ранее выданным кредитам из республиканского бюджета.

1) Налоговыми поступлениями в республиканский бюджет являются:

- корпоративный подоходный налог, за исключением поступлений от предприятий нефтяного сектора;

- налог на добавленную стоимость, в том числе на произведенные

товары, выполненные работы и оказанные услуги на территории Республики

Казахстан, и на товары, импортируемые на территорию Республики Казахстан;

- налог на сверхприбыль, за исключением поступлений от предприятий нефтяного сектора;

- бонусы, за исключением поступлений от предприятий

нефтяного сектора;

- роялти, за исключением поступлений от предприятий нефтяного сектора;

- доля Республики Казахстан по разделу продукции по заключенным

контрактам, за исключением поступлений от предприятий нефтяного сектора;

- дополнительный платеж недропользователя, осуществляющего

деятельность по контракту о разделе продукции, за исключением поступлений от предприятий нефтяного сектора;

- сбор за проезд автотранспортных средств по территории Республики Казахстан, кроме сбора за проезд автотранспортных средств по

государственным платным автомобильным дорогам местного значения;

- сбор за выдачу разрешения на использование радиочастотного

спектра телевизионным и радиовещательным организациям;

- сбор за постановку на учет средства массовой информации;

- сбор за государственную регистрацию лекарственных средств;

- сбор за государственную регистрацию прав на произведения и объекты смежных прав, лицензионных договоров на использование произведений и объектов, смежных прав;

- сбор за государственную регистрацию радиоэлектронных средств и высокочастотных устройств;

- плата за предоставление междугородной и (или) международной телефонной связи;

- плата за использование радиочастотного спектра;

- плата за использование особоохраняемых природных территорий республиканского значения;

- плата за пользование животным миром;

- плата за пользование судоходными водными путями;

- плата за размещение наружной (визуальной) рекламы в полосе отвода автомобильных дорог общего пользования республиканского значения;

- таможенные пошлины на ввозимые и вывозимые товары;

- поступления от осуществления таможенного контроля и таможенных процедур;

- пошлины, взимаемые в качестве защитных мер отечественных товаропроизводителей;

- консульский сбор;

- государственная пошлина за проставление государственными органами апостиля на официальных документах, совершенных в Республике

- Казахстан, в соответствии с международным договором, ратифицированным

- Республикой Казахстан;

- государственная пошлина за выдачу паспортов и удостоверений личности граждан Республики Казахстан;

- государственная пошлина, взимаемая за выдачу водительских удостоверений;

- государственная пошлина, взимаемая за выдачу свидетельств о государственной регистрации транспортных средств;

- государственная пошлина, взимаемая за выдачу государственных регистрационных номерных знаков;

- государственная пошлина, взимаемая за совершение нотариальных

- действий нотариусами государственных нотариальных контор;

- государственная пошлина, взимаемая за совершение юридически

- значимых действий уполномоченным органом в сфере интеллектуальной

- собственности;

- рентный налог на экспортируемую сырую нефть, газовый конденсат, за исключением поступлений от предприятий нефтяного сектора.

2) Неналоговыми поступлениями в республиканский бюджет являются:

- доходы от республиканской собственности:

поступления части чистого дохода республиканских государственных предприятий; поступления части чистого дохода Национального Банка Республики Казахстан; дивиденды на государственные пакеты акций, находящиеся в республиканской собственности; доходы на доли участия в юридических лицах, находящиеся в республиканской собственности;

доходы от аренды имущества, находящегося в республиканской собственности; вознаграждения (интересы) за размещение средств государственных внешних займов на счетах в банках второго уровня и по депозитам Правительства Республики Казахстан в Национальном Банке Республики Казахстан; вознаграждения (интересы) по кредитам, выданным из республиканского бюджета; доходы от продажи вооружения и военной техники; другие доходы от республиканской собственности;

- поступления от реализации товаров (работ, услуг) государственными

учреждениями, финансируемыми из республиканского бюджета;

- поступления денег от проведения государственных закупок, организуемых государственными учреждениями, финансируемыми из

республиканского бюджета;

- штрафы, пеня, санкции, взыскания, налагаемые государственными

учреждениями, финансируемыми из республиканского бюджета, а также

содержащимися и финансируемыми из бюджета (сметы расходов) Национального Банка Республики Казахстан, за исключением поступлений от предприятий нефтяного сектора;

- сбор за легализацию имущества;

- другие неналоговые поступления в республиканский бюджет,

за исключением поступлений от предприятий нефтяного сектора.

3) Поступлениями от продажи основного капитала в республиканский бюджет являются деньги:

- от продажи государственного имущества, закрепленного за государственными учреждениями, финансируемыми из республиканского бюджета;

- от продажи товаров из государственного материального резерва;

- от продажи нематериальных активов, принадлежащих государству.

4) Поступлениями трансфертов в республиканский бюджет являются:

- трансферты из областных бюджетов, бюджетов городов республиканского значения, столицы;

- трансферты в республиканский бюджет из Национального фонда Республики Казахстан.

5) В республиканский бюджет зачисляются поступления от погашения выданных из республиканского бюджета кредитов, продажи финансовых активов государства, находящихся в республиканской собственности, правительственных займов.

Расходы республиканского бюджета

1. Расходы республиканского бюджета осуществляются по следующим направлениям:

1) государственные услуги общего характера:

обеспечение, обслуживание и охрана Президента Республики Казахстан и его семьи;

функционирование Парламента Республики Казахстан, Правительства Республики Казахстан и Конституционного Совета Республики Казахстан;

проведение выборов и референдумов;

стратегическое и среднесрочное планирование социально -экономического развития Республики Казахстан;

прогнозирование государственного бюджета и планирование республиканского бюджета;

деятельность органов налоговой службы;

организация исполнения республиканского бюджета и расчетно -кассового обслуживания местных бюджетов;

управление республиканской собственностью;

организация проведения процедур банкротства, реабилитационной процедуры и внесудебной процедуры ликвидации;

Примечание

организация единой системы государственных закупок;

государственный финансовый контроль;

таможенная деятельность;

внешнеполитическая деятельность государства;

проведение фундаментальных научных исследований;

государственный статистический учет;

организация единой системы государственной службы;

государственная аттестация научных кадров;

присуждение государственных премий и награждение государственными наградами в различных отраслях и сферах деятельности в соответствии с законодательством Республики Казахстан;

регулирование деятельности регионального финансового центра города Алматы;

Примечание

2) оборона, общественный порядок, безопасность:

организация и обеспечение обороны государства;

мобилизационная подготовка и мобилизация, проводимые центральными исполнительными органами;

формирование и хранение государственных материальных резервов;

обеспечение национальной безопасности;

борьба с терроризмом и проявлениями экстремизма и сепаратизма;

обеспечение защиты государственных секретов;

организация мероприятий, связанных с выполнением всеобщей воинской обязанности, за исключением мероприятий, финансируемых из областного бюджета,

бюджета города республиканского значения, столицы и района (города областного значения);

охрана общественного порядка и обеспечение общественной безопасности на территории Республики Казахстан, за исключением направлений, финансируемых из областного бюджета, бюджета города республиканского значения, столицы;

организация деятельности в области чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

предупреждение и ликвидация чрезвычайных ситуаций глобального или межрегионального масштаба;

организация и обеспечение деятельности профессиональных аварийно - спасательных служб;

обеспечение деятельности государственной противопожарной службы;

организация системы гражданской обороны;

ведение государственного кадастра гражданского и служебного оружия и патронов к нему;

правоохранительная деятельность в экономической и финансовой сферах;

Примечание

3) правовая, судебная, уголовно - исполнительная деятельность:

деятельность в сфере юстиции;

правовая защита интересов граждан и государства;

обеспечение законности и правопорядка;

государственная правовая статистика и специальные учеты;

деятельность судебной экспертизы;

функционирование судебной системы;

организация и обеспечение деятельности уголовно - исполнительной системы;

4) образование:

общеобразовательное обучение одаренных детей в республиканских организациях образования;

проведение республиканских школьных олимпиад;

подготовка специалистов со средним профессиональным образованием на республиканском уровне;

подготовка специалистов с высшим профессиональным и послевузовским профессиональным образованием;

повышение квалификации и переподготовка кадров на республиканском уровне;

обеспечение учебниками, учебно - методическими комплексами республиканских организаций образования, а также соотечественников, обучающихся в зарубежных школах в соответствии с международными соглашениями;

разработка учебников, учебно - методических комплексов, пособий, программ;

реабилитация детей в организациях образования республиканского значения;

Примечание

5) здравоохранение:

оказание высокоспециализированной медицинской помощи;

организация службы экстренной медицинской помощи при ликвидации чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера на республиканском уровне;

медицинская реабилитация в государственных организациях здравоохранения республиканского значения;

оказание медицинской помощи лицам, страдающим психиатрическими расстройствами (заболеваниями) и требующим строгого наблюдения;

проведение судебно - медицинской и судебно - психиатрической экспертизы;

организация лечения больных за рубежом;

противодействие особо опасным инфекциям;

производство крови, ее компонентов и препаратов для государственных организаций здравоохранения республиканского значения;

обеспечение санитарно - эпидемиологического благополучия населения санитарно - эпидемиологической службой на республиканском уровне и на государственной границе и транспорте;

медицинское обслуживание военнослужащих, сотрудников правоохранительных органов, членов их семей, а также пенсионеров из числа военнослужащих, сотрудников правоохранительных органов и других категорий граждан в соответствии с законодательными актами Республики Казахстан;

деятельность в сфере охраны здоровья граждан, кроме расходов, финансируемых из местных бюджетов;

Примечание

6) социальная помощь и социальное обеспечение:

пенсионные выплаты гражданам, имеющим право на пенсионное обеспечение в соответствии с законодательством Республики Казахстан о пенсионном обеспечении за счет бюджетных средств;

государственные социальные пособия;

государственные специальные пособия;

специальные государственные пособия;

пособие на погребение пенсионеров, участников и инвалидов Великой Отечественной войны, получателей государственных пособий, установленных законодательными актами Республики Казахстан;

единовременное государственное пособие, назначаемое и выплачиваемое в связи с рождением ребенка;

Примечание

ежемесячное государственное пособие, назначаемое и выплачиваемое по уходу за ребенком до достижения им возраста одного года;

Примечание

социальная помощь лицам, проживающим в зонах экологического бедствия, предусмотренная законодательными актами Республики Казахстан;

социальные выплаты семьям военнослужащих, работников правоохранительных органов и государственной противопожарной службы, предусмотренные законодательными актами Республики Казахстан;

социальные выплаты жертвам и пострадавшим от политических репрессий, предусмотренные законодательными актами Республики Казахстан;

социальные выплаты, являющиеся обязательствами Правительства Республики Казахстан;

миграционные мероприятия;

7) культура, спорт, туризм и информационное пространство:

возрождение, сохранение, развитие и распространение казахской национальной культуры и других национальных культур;

поддержка театрального и музыкального искусства республиканского значения;

проведение социально значимых мероприятий в сфере культуры и государственной молодежной политики;

обеспечение сохранности историко - культурного наследия республиканского значения;

поддержка развития национальных и массовых видов спорта на республиканском уровне;

развитие спорта высших достижений;

подготовка и участие членов национальных сборных команд Республики Казахстан в международных спортивных соревнованиях;

подготовка и распространение информации о Казахстане и его туристских возможностях на международном туристском рынке и внутри государства;

обеспечение сохранности архивного фонда республиканского значения;

функционирование республиканских библиотек;

проведение государственной информационной политики на республиканском уровне через средства массовой информации;

развитие государственного языка и других языков народов Казахстана;

8) агропромышленный комплекс, водное, лесное, рыбное хозяйство, особо охраняемые природные территории и охрана окружающей среды, земельные отношения:

Примечание

Примечание

обеспечение охраны и рационального использования водных ресурсов, разработка водохозяйственных балансов, схем комплексного использования и охраны водных ресурсов, прогноз использования и охраны водных ресурсов, обеспечение информационно - аналитической системы использования водных ресурсов;

ведение государственного учета вод, государственного водного кадастра;

эксплуатация трансграничных водохозяйственных сооружений и водохозяйственных сооружений республиканского значения, не связанных с подачей воды;

Примечание

восстановление особо аварийных водохозяйственных сооружений и гидромелиоративных систем республиканского значения;

мониторинг и оценка мелиоративного состояния орошаемых земель;

ведение государственных учетов лесного фонда, животного мира, особоохраняемых природных территорий республиканского значения, государственных кадастров природных ресурсов, государственный мониторинг лесов и животного мира;

лесоустройство;

лесное семеноводство и селекция;

ведение государственного лесного кадастра, государственных кадастров животного мира, особоохраняемых природных территорий;

авиационные работы по охране лесов от пожара, защите от вредителей и болезней леса;

охрана и воспроизводство рыбных ресурсов и других водных животных;

государственное регулирование рыболовства и охрана рыбных запасов;

содержание особоохраняемых природных территорий республиканского значения, восстановление государственного природно - заповедного фонда;

возмещение убытков, причиненных собственникам земельных участков или землепользователям в случаях изъятия (выкупа) земель на государственные нужды, влекущего прекращение прав собственности или землепользования, ограничение прав собственности или землепользования в связи с установлением особого режима землепользования, нарушения прав собственников земельных участков или землепользователей;

Примечание

возмещение убытков при изъятии, в том числе путем выкупа, земельных участков из земель всех категорий в случаях, связанных с созданием и расширением особо охраняемых природных территорий республиканского значения, выполнением международных обязательств и использованием земель для нужд обороны и безопасности;

Примечание

государственный мониторинг окружающей среды;

проведение государственной экологической экспертизы в соответствии с экологическим законодательством Республики Казахстан;

Примечание

гидрометеорологический мониторинг;

проведение государственной экологической экспертизы стратегических трансграничных и экологически опасных объектов;

регулирование земельных отношений на республиканском уровне;

Примечание

Примечание

ведение государственного земельного кадастра, мониторинга земель;

топографо - геодезические и картографические работы;

Примечание

диагностика заболеваний животных, противоэпизоотия, в том числе закуп, доставка, хранение, применение ветеринарных препаратов, включая запас, а также ликвидация очагов острых инфекционных заболеваний животных и птиц и дезинфекция;

Примечание

регистрационные испытания, апробация ветеринарных препаратов, кормов и кормовых добавок, а также контроль серий (партий) ветеринарных препаратов при их рекламации;

Примечание

фитосанитарный мониторинг;

Примечание

лабораторная экспертиза подкарантинной продукции и выявление скрытой зараженности в посевном и посадочном материалах;

Примечание

выявление, локализация, ликвидация очагов распространения карантинных объектов;

Примечание

закуп пестицидов (ядохимикатов), включая запас, услуг, связанных с их доставкой, хранением и применением;

Примечание

закуп зерна в государственные ресурсы зерна, хранение и перемещение государственного резерва продовольственного зерна;

Примечание

проведение закупочных операций и ценовых интервенций на агропродовольственном рынке;

Примечание

сортоиспытание, определение сортовых и посевных качеств семенного и посадочного материала;

Примечание

агрохимическое и агроклиматическое обеспечение сельскохозяйственного производства;

Примечание

государственное регулирование технического обеспечения агропромышленного комплекса;

Примечание

обеспечение устойчивого развития агропромышленного комплекса, предоставление его субъектам отдельных видов услуг, отсутствующих или слабо представленных на конкурентном рынке;

Примечание

организация информационно - маркетинговой системы агропромышленного комплекса;

Примечание

субсидирование ставки вознаграждения (интереса) по кредитам, выдаваемым банками второго уровня предприятиям по переработке сельскохозяйственной продукции;

Примечание

развитие систем управления производства и рынка сельскохозяйственной продукции;

Примечание

поддержка обязательного страхования в растениеводстве;

Примечание

сохранение и развитие генофонда высокоценных сортов растений, пород и видов сельскохозяйственных животных, птиц и рыб;

Примечание

9) промышленность, недропользование, архитектурная, градостроительная и строительная деятельность:

реализация государственной промышленной политики;

развитие топливно - энергетического комплекса;

реализация государственной политики в области энергосбережений;

мониторинг недр и недропользования, сейсмологической информации;

государственное геологическое изучение;

формирование геологической информации;

закрытие и ликвидация рудников и шахт, захоронение техногенных отходов;

ведение государственного градостроительного кадастра республиканского значения;

приобретение и разработка строительных норм и стандартов;

Примечание

10) транспорт и коммуникации:

строительство, реконструкция, ремонт и содержание автомобильных дорог международного и республиканского значения, а также технических средств регулирования дорожного движения на них;

Примечание

организация и регулирование деятельности водного транспорта;

содержание судоходных путей, шлюзов и обеспечение безопасности судоходства;

навигационно - гидрографическое обеспечение морских путей;

государственное регулирование воздушного и водного транспорта;

организация пассажирских перевозок по социально значимым межобластным сообщениям;

развитие магистральных железнодорожных путей;

аэрокосмическая деятельность;

мониторинг радиочастотного спектра и радиоэлектронных средств;

11) регулирование экономической деятельности:

стандартизация, метрология и сертификация;

регистрация и защита патентов, товарных знаков;

государственная инновационная политика;

государственный экспортный и импортный контроль;

торговое и антидемпинговое регулирование;

защита конкуренции и регулирование естественных монополий;

поддержка субъектов малого предпринимательства.

Примечание

12) прочие направления:

трансферты областным бюджетам, бюджетам городов республиканского значения, столицы;

Примечание

Примечание

компенсация непокрытых убытков Национального Банка Республики Казахстан;

Примечание

обслуживание и погашение правительственного долга;

выполнение обязательств по государственным гарантиям;

выполнение обязательств по поручительствам государства.

Примечание

2. Из республиканского бюджета также финансируются расходы на:

1) обеспечение деятельности центральных государственных органов и других государственных учреждений, выполняющих указанные в пункте 1 настоящей статьи виды деятельности, включая переподготовку кадров и повышение квалификации работников указанных государственных учреждений;

2) бюджетные инвестиционные проекты и программы, международное сотрудничество, прикладные научные исследования и нормативно - методическое обеспечение по направлениям, указанным в пункте 1 настоящей статьи;

Примечание

3) иные функции центральных органов государственного управления, предусмотренные законами Республики Казахстан.

3. Затраты на содержание центральных государственных органов и их территориальных подразделений планируются на основе лимита штатной численности, утверждаемого актами Президента Республики Казахстан и Правительства Республики Казахстан, и натуральных норм, утверждаемых Правительством Республики Казахстан.

Местный бюджет

Доходы

Доходы местных бюджетов также, как и доходы других уровней бюджетов, формируются за счёт налоговых и неналоговых доходов. К последним относятся доходы от использования имущества, находящегося в муниципальной собственности, и доходы от платных услуг, оказываемых бюджетными учреждениями, находящимися в ведении органов местного самоуправления. Кроме того, в местные бюджеты поступают [ассигнования](#) на финансирование осуществления отдельных государственных полномочий, передаваемых органам местного самоуправления; ассигнования на финансирование реализации местными органами местного самоуправления [федеральных законов](#) и законов субъектов Российской Федерации; ассигнования на компенсацию дополнительных расходов, возникших в результате решений, принятых органами государственной власти, приводящих к увеличению бюджетных расходов или уменьшению доходов муниципальных образований, а также другие неналоговые доходы, поступающие в местные бюджеты в порядке и по нормативам, которые установлены федеральными законами, законами субъектов РФ и правовыми актами органов местного самоуправления.

[\[править\]](#) Расходы

Расходы местных бюджетов связаны прежде всего с планами экономического и социального развития соответствующих территорий. В соответствии с [Бюджетным кодексом РФ](#) исключительно из местного бюджета финансируются следующие функциональные виды расходов:

- содержание органов местного самоуправления;
- формирование муниципальной собственности и управление ею;
- организация, содержание и развитие учреждений [образования](#), [здравоохранения](#), [культуры](#), физической культуры и [спорта](#), средств массовой коммуникации, других учреждений, находящихся в муниципальной собственности или в ведении органов местного самоуправления;
- содержание муниципальных органов [охраны общественного порядка](#);

организация, содержание и развитие муниципального [жилищно-коммунального хозяйства](#);

- муниципальное [дорожное строительство](#) и содержание дорог местного значения;
- благоустройство и озеленение территорий муниципальных образований;
- организация [утилизации](#) и переработки бытовых отходов;
- содержание мест захоронения, находящихся в ведении муниципальных органов;
- организация [транспортного обслуживания населения](#) и учреждений, находящихся в муниципальной собственности;
- обеспечение противопожарной безопасности;
- [охрана окружающей среды](#) на территории муниципальных образований;
- реализация целевых программ, принимаемых органами местного самоуправления;
- обслуживание и погашение муниципального долга;

- целевое дотирование населения;
- содержание муниципальных [архивов](#);
- проведение муниципальных [выборов](#) и местных [референдумов](#).

Главным направлением использования средств местных бюджетов являются расходы, связанные с жизнеобеспечением человека. Более половины всех расходов местных бюджетов идут на социально-культурные мероприятия: [жилищно-коммунальное хозяйство](#), [образование](#), [здравоохранение](#) и др. Наряду с понятием местного бюджета используется понятие [консолидированного бюджета](#) муниципального района, который включает бюджет муниципального образования и бюджет поселений.

За рубежом также используется местный бюджет для решения задач социально-экономического развития территорий.

32.отличие налогов от обязательных платежей

Основное отличие налога от пошлины или сбора заключается в том, что при уплате пошлины или сбора всегда присутствуют специальная цель, за что конкретно уплачивается пошлина, и специальные интересы, а налоги носят безвозвратный и безвозмездный характер. Налоги, как и сборы, тоже могут иметь специально определенную цель (целевые налоги), но никогда не могут быть индивидуально возмездными.

Используемое в НК РФ понятие сбора включило и понятие пошлины.

Налог и сбор имеют как общие, так и отличительные признаки.

К общим относятся:

- обязательность уплаты налогов и сборов в соответствующие бюджеты или внебюджетные фонды;
- адресное поступление в бюджеты или фонды, за которыми они закреплены;
- изъятие на основе законодательно закрепленной формы и порядка поступления;
- возможность принудительного способа изъятия;
- контроль единой системы налоговых органов.

В то же время налог и сбор четко разграничиваются по следующим юридическим характеристикам.

1. По значению. Налоговые платежи в современных условиях являются основным источником образования бюджетных доходов. Остальные виды обязательных платежей имеют меньшее значение.

2. По цели. Цель налогов — удовлетворение публичных потребностей государства или муниципальных образований; цель сборов — удовлетворение только определенных потребностей или затрат государственных (муниципальных) учреждений.

3. По обстоятельствам. Налоги представляют собой безусловные платежи; сборы уплачиваются в обмен на услугу, предоставляемую плательщику государственным (муниципальным) учреждением, который реализует государственно-властные полномочия.

4. По характеру обязанности. Уплата налога является четко установленной Конституцией РФ обязанностью плательщика; сбор характеризуется определенной добровольностью и часто не имеет государственного императива.

5. По периодичности. Налогам свойственна определенная периодичность; сбор обычно носит разовый характер, и его уплата происходит без определенной системы.

Таким образом, в отличие от налогов сборы индивидуальны и им всегда присущи строго определенная цель и специальные интересы.

33. трудовое право

Трудовое право является отдельной правовой отраслью, состоящей из систематизированных норм, имеющих влияние в области трудовых и иных отношений между работником и нанимателем в период исполнения первым своих обязанностей.

34. субъекты трудовых отношений и основания возникновения трудовых отношений

Субъекты трудовых правоотношений

Участниками (субъектами) трудовых правоотношений выступают **работники и работодатели**. Субъектом трудового правоотношения может быть и иностранец (и как работник, и как представитель работодателя), а также работодателем может быть и отдельный гражданин, принимающий работника в качестве домработницы, личного водителя, садовника и т. п.

ВОЗНИКНОВЕНИЕ, ИЗМЕНЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ТРУДОВЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Юридические факты, определяющие возникновение, изменение и окончание трудовых правоотношений, обычно **связывают с моментом заключения, изменения и прекращения трудового договора** (ст. 16 ТК РФ). Но необходимо отметить, что не всегда эти юридические факты представляют собой разновидность действия (прием и увольнение работника), иногда это обстоятельства, которые носят характер событий (смерть работника, чрезвычайные обстоятельства и др.). Кроме того, нередко юридические факты могут предоставлять участникам альтернативный выбор (например, основания увольнения) или иметь сложный состав, включающий несколько обстоятельств вместе (например, наличие вины, противоправность деяния, наличие ущерба и причинная связь противоправного виновного поведения и материального ущерба).

Основанием возникновения трудового правоотношения обычно считают трудовой договор. Для работников, занимающих выборные должности, основанием возникновения их трудовых правоотношений является факт избрания на данную должность. Для некоторых категорий

работников основанием возникновения трудовых правоотношений является сложный состав юридических фактов, когда помимо трудового договора ему предшествует или за ним следует какой-то юридический факт. Так, для лиц, принимаемых по конкурсу, заключению трудового договора должно предшествовать их избрание по конкурсу на данную должность. Сложный состав возникновения трудовых правоотношений у 14-летних, когда трудовому договору должно предшествовать согласие родителей.

Фактом возникновения трудового правоотношения может послужить **фактический допуск к работе**, даже если прием на работу не был надлежащим образом оформлен.

Изменение трудовых правоотношений может происходить в силу правомерных действий. Изменениями будут считаться обстоятельства, указанные в главе 12 ТК РФ.

Прекращается трудовое правоотношение фактом расторжения трудового договора по основаниям, предусмотренным законодательством (гл. 13 ТК РФ).

35.основыне права и обязанности работника

Основные права и обязанности работников

Работник имеет право:

- 1) заключать, изменять и расторгать индивидуальный трудовой договор с работодателем в порядке, установленном настоящим Законом;
- 2) на равную оплату за равный труд без какой - либо дискриминации;
- 3) на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены;
- 4) на добровольное членство в профессиональных союзах или других общественных объединениях, если иное не предусмотрено другими законодательными актами;
- 5) на отдых;
- 6) на возмещение вреда, причиненного его здоровью или имуществу в связи с исполнением им трудовых обязанностей;
- 7) на предоставление гарантий и компенсаций;
- 8) на разрешение трудовых споров по соглашению сторон или в судебном порядке;
- 9) требовать от работодателя подтверждения полномочий должностного лица, представляющего сторону в индивидуальном трудовом договоре;
- 10) участвовать в разработке и знакомиться с коллективным договором и актами работодателя;
- 11) повышать свою профессиональную квалификацию.

2. Работник обязан:

- 1) добросовестно выполнять трудовые обязанности, обусловленные индивидуальным трудовым, коллективным договором и актами работодателя;
- 2) соблюдать трудовую дисциплину;
- 3) не допускать в процессе работы нанесения имущественного вреда работодателю;

4) выполнять требования правил по охране труда, пожарной безопасности и производственной санитарии;

5) не разглашать доверенные ему в соответствии с индивидуальным трудовым договором сведения, составляющие служебную, коммерческую и иную охраняемую законом тайну;

6) сообщать о возникшей ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя и работников.

7) представить копию договора о пенсионном обеспечении за счет обязательных пенсионных взносов;

8) извещать работодателя о заключении договора о пенсионном обеспечении за счет обязательных пенсионных взносов с накопительным пенсионным фондом при переводе пенсионных накоплений из одного накопительного пенсионного фонда в другой;

Примечание

9) в случае установления его нетрудоспособности известить об этом работодателя не позднее суток с момента установления его нетрудоспособности, кроме случаев, обусловленных тяжестью состояния его здоровья.

36. основные права и обязанности работодателя

Основные права и обязанности работодателя

1. Работодатель имеет право:

1) заключать, изменять и расторгать индивидуальные трудовые и коллективные договоры с работниками в порядке, установленном настоящим Законом;

2) при приеме на работу требовать от работника предоставления документов, предусмотренных настоящим Законом, подтверждающих возможность заниматься определенной трудовой деятельностью и (или) занимать определенную должность;

3) издавать в пределах своих полномочий акты работодателя.

Принятие актов, связанных с изменением условий труда, осуществляется только по согласованию с представителями работников;;

Примечание

4) поощрять работников, привлекать их к дисциплинарной и материальной ответственности в порядке, установленном настоящим Законом и иными нормативными правовыми актами;

5) на возмещение вреда, нанесенного ему работником;

Примечание

7) создавать и вступать в объединения работодателей в целях представительства и защиты своих прав и интересов;

8) устанавливать работнику испытательный срок;

9) на возмещение своих затрат, связанных с обучением работника, если это оговорено условиями индивидуального трудового договора.

2. Работодатель обязан:

1) обеспечить работникам условия труда в соответствии с законодательством Республики Казахстан о труде, индивидуальным трудовым, коллективным договорами;

2) рассматривать предложение представителей работников, вести переговоры и заключать коллективный договор;

3) за счет собственных средств обеспечить работников средствами и материалами, необходимыми для выполнения ими трудовых обязанностей;

4) при приеме на работу заключить с работником индивидуальный трудовой договор, ознакомить работника с коллективным договором и актами работодателя;

5) своевременно и в полном объеме выплачивать заработную плату и иные выплаты, предусмотренные нормативными правовыми актами Республики Казахстан, индивидуальным трудовым, коллективным договорами, актами работодателя;

6) предоставлять работнику ежегодный оплачиваемый трудовой отпуск;

7) соблюдать требования законодательства Республики Казахстан о труде, безопасности и охране труда, индивидуального трудового, коллективного договоров;

8) страховать ответственность за нанесение вреда здоровью и жизни работника при исполнении последним трудовых обязанностей;

9) возмещать вред, причиненный жизни и здоровью работника, в соответствии с законодательством Республики Казахстан;

10) обеспечить сохранность и сдачу в государственный архив документов, подтверждающих трудовую деятельность работников и сведения об удержании и отчислении денег на их пенсионное обеспечение;

11) приостанавливать работу, если ее продолжение создает угрозу жизни или здоровью работника;

12) предупреждать работника о вредных (особо вредных) и опасных (особо опасных) условиях труда и возможности профессионального заболевания;

13) принимать меры по предотвращению рисков на рабочих местах и в технологических процессах, проводить профилактические работы с учетом производственного и научно - технического прогресса;

14) требовать у работника копию договора о пенсионном обеспечении за счет обязательных пенсионных взносов;

15) вести точный учет рабочего времени, в том числе сверхурочных работ, во вредных (особо вредных), опасных (особо опасных) условиях труда, на тяжелых физических работах, выполняемых каждым работником;

Примечание

16) обеспечить своевременное прохождение профилактических, предварительных и обязательных медицинских осмотров лицами, подлежащими данным осмотрам, в порядке, установленном Правительством Республики Казахстан.

37.содержание трудового договора (в тетради)

38.коллективный трудовой договор(распечатка)

39.основания прекращения трудового договора

Основания прекращения трудового договора

Основаниями прекращения трудового договора являются:

- 1) расторжение трудового договора по соглашению сторон;
- 2) истечение срока трудового договора;
- 3) расторжение трудового договора по инициативе работодателя;
- 4) расторжение трудового договора по инициативе работника;
- 5) обстоятельства, не зависящие от воли сторон;
- 6) отказ работника от продолжения трудовых отношений;
- 7) переход работника на выборную работу (должность) или назначение его на должность, исключающую возможность продолжения трудовых отношений, кроме случаев, предусмотренных законами Республики Казахстан;
- 8) нарушение условий заключения трудового договора;
- 9) основания, предусмотренные в трудовом договоре, заключенном с руководителем исполнительного органа работодателя.

40.недействительность трудового договора

Недействительность трудового договора

1. Трудовой договор признается судом недействительным в случаях его заключения:
 - 1) под влиянием обмана, насилия, угрозы;
 - 2) без намерения создать фактические или юридические последствия (мнимый трудовой договор);
 - 3) с лицом, признанным недееспособным;
 - 4) с лицом, не достигшим четырнадцати лет, за исключением случаев, предусмотренных подпунктом 3) пункта 2 статьи [30](#) настоящего Кодекса;
 - 5) с лицом, не достигшим шестнадцати лет, без письменного согласия одного из родителей, попечителя, усыновителя.
2. Признание трудового договора недействительным по вине работодателя не влечет за собой утраты бывшим работником права на оплату труда, компенсационную выплату за неиспользованные дни оплачиваемого ежегодного трудового отпуска, иные выплаты и льготы.

3. Признание трудового договора недействительным по вине работодателя или работника влечет их ответственность согласно законам Республики Казахстан.

4. Признание недействительными отдельных условий трудового договора не влечет недействительности трудового договора в целом.

41.документы, необходимые для заключения трудового договора

Документы, необходимые для заключения трудового договора

1. Для заключения трудового договора необходимы следующие документы:

1) удостоверение личности или паспорт (свидетельство о рождении для лиц, не достигших шестнадцатилетнего возраста);

2) вид на жительство или удостоверение лица без гражданства (для иностранцев и лиц без гражданства, постоянно проживающих на территории Республики Казахстан);

3) документ об образовании, квалификации, наличии специальных знаний или профессиональной подготовки при заключении трудового договора на работу, требующую соответствующих знаний, умений и навыков;

4) документ, подтверждающий трудовую деятельность (для лиц, имеющих трудовой стаж);

5) документ воинского учета (для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на воинскую службу);

6) документ о прохождении предварительного медицинского освидетельствования (для лиц, обязанных проходить такое освидетельствование в соответствии с настоящим Кодексом и законодательством Республики Казахстан);

7) копии свидетельств о присвоении регистрационного номера налогоплательщика и социального индивидуального кода.

2. Работодатель не вправе требовать документы, не предусмотренные пунктом 1 настоящей статьи.

3. В случае хранения с согласия работника подлинников документов у работодателя либо временного их оставления для выполнения установленных законодательством Республики Казахстан процедур работодатель выдает работнику письменное обязательство о возврате документов.

42.рассмотрение трудовых споров

Трудовые споры рассматриваются:

а) комиссиями по рассмотрению трудовых споров;

б) профсоюзными комитетами;

в) народными судами.

Трудовой спор рассматривается комиссией, если работник не урегулировал разногласия при переговорах с администрацией.

Комиссия по трудовым спорам обязана рассматривать трудовые споры в 5-ти дневный срок.

Споры комиссий рассматриваются в присутствии работника, подавшего заявление. Заочное рассмотрение спора допускается по письменному заявлению этого работника.

Если работник не согласен с решением комиссии по трудовым спорам или в комиссии не было достигнуто соглашения сторон, то он имеет право обратиться по этому же вопросу в завком профсоюза.

Заводской комитет профсоюза обязан рассматривать заявления и жалобы по трудовым спорам в семидневный срок.

При рассмотрении жалобы на решение комиссии по трудовым спорам заводской комитет имеет право оставить решение комиссии в силе или его отменить и вынести постановление по существу трудового спора.

Заводской комитет обязан вынести постановление и при рассмотрении трудового спора, по которому в обще заводской комиссии не было достигнуто соглашение.

В тех случаях, когда работник не согласен с решением завкома по существу его вопроса, он может обратиться в народный суд.

Трудовой спор лиц, уволенных с работы по инициативе администрации с согласия завкома, рассматривается в народном суде.

Вопросы, рассматриваемые комиссией:

- а) применение установленных норм выработок и расценок;
- б) увольнение или перевод на другую работу;
- в) оплата простоя и брака;
- г) оплата при выполнении работ разной квалификации;
- д) оплата незаконченной, работы по сдельному наряду.
- е) оплата за время отстранения от работы;
- ж) оплата сверхурочных работ;
- з) о праве на получение и о размере, причитающейся работнику премии, предусмотренной системой оплаты труда;
- и) размеры оплаты за время испытания;

- к) выплата денежной компенсации за неиспользованный отпуск;
- д) выдача спецодежды, спецпитания;
- м) удержание за материальный ущерб, причиненный предприятию;
- н) выплата выходного пособия;
- с) оплата при невыполнении норм выработки.

Комиссии по трудовым спорам не могут рассматривать споры по вопросам:

а) увольнение, восстановление, перевод на другую работу руководящих работников (гл. инженер, бухгалтер, гл. конструктор и другие главные специалисты, начальники цехов, отделов, мастера);

б) наложение дисциплинарных взысканий на лиц, подпадающих под действие устава о дисциплине;

в) установление должностных окладов, тарифных ставок;

г) изменение штатов;

д) исчисление трудового стажа для назначения пособий и пенсий;

е) распределение и предоставления жилплощади, а также удовлетворения бытовых нужд работающих.

Решение комиссии по трудовым спорам и постановление заводского комитета по трудовому спору подлежат обязательному исполнению администрацией предприятия в установленный срок. В случае, когда администрация не выполняет постановление комиссии завкома профсоюза, оно приводится в исполнение в принудительном порядке.

Трудовое законодательство предусматривает альтернативный порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров.

Трудовые споры по соглашению сторон могут рассматриваться согласительной комиссией, действующей на предприятии, или сторона спора может непосредственно обратиться в суд. Согласительная комиссия и суд могут рассматривать индивидуальные трудовые споры только по исполнению установленных законом, индивидуальным и трудовым или коллективным договорами условий труда. Споры, связанные с изменением условий труда или установлением новых условий труда в данном порядке не рассматриваются.

Согласительная комиссия на предприятии создается на паритетных началах на определенный срок из равного числа представителей работодателя и работников по

совместному решению сторон. Представители работников в согласительную комиссию избираются общим собранием (конференцией) предприятия.

Представители работодателя назначаются руководителем предприятия. Техническое и организационное обеспечение работы согласительной комиссии возлагается на работодателя. Согласительная комиссия на первом своем заседании из своего состава избирает председателя и секретаря комиссии.

При возникновении спора работник может подать заявление в согласительную комиссию, которая в течение 3 дней со дня подачи в присутствии заявителя обязана рассмотреть заявление по существу. При рассмотрении спора комиссия обязана исследовать все доказательства. С этой целью она может истребовать у работодателя необходимые документы (инструкции, положения, приказы и т.п.). По результатам рассмотрения выносится решение, которое принимается большинством голосов. Если количество голосов "за" и "против" равны, голос председателя комиссии является решающим.

Решение выдается заявителю. Если требования заявителя удовлетворены, то противоположная сторона должна исполнить решение согласительной комиссии в течение 3 дней. Если решение не исполняется, заявитель может обратиться в суд о принудительном исполнении решения согласительной комиссии.

Трудовые споры рассматриваются судом. Работники при обращении их в суд по требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, освобождаются от уплаты судебных расходов в доход государства (государственной пошлины и издержек, связанные с рассмотрением дела).

Прием заявлений, рассмотрение их и вынесение решений судом производится в порядке, предусмотренном нормами гражданско-процессуального кодекса.

Определенная категория споров рассматривается в особом порядке. Речь идет о спорах руководящих работников, избираемых или назначаемых на должности высшими органами государственной власти и управления республики, судей, прокуроров, их заместителей и помощников, а также следователей по вопросам увольнения, изменения даты и формулировки причины увольнения, перевода на другую работу и т.п. В этих случаях государственный служащий имеет право обжалования неправомерного акта в уполномоченный орган, а также на судебную защиту своих прав и свобод.

В ином порядке может рассматриваться спор о взыскании задолженности по иным основаниям, вытекающим из трудовых отношений. Перечень документов, по которым взыскание задолженности производится в беспорном порядке на основании исполнительных надписей, утвержден постановлением Правительства РК от 12 мая 1999г. № 565. В частности, речь идет о документах, устанавливающих обязанность работника возратить неотработанный аванс, выданный в счет заработной платы, расходы по проезду и суточные.

В случае возникновения между работником и работодателем спора о неправильном расчете сумм долга, основанного на совершенной исполнительной подписи, спор рассматривается в судебном

43. понятие права социального обеспечения и его источники

Право социального обеспечения — совокупность правовых норм, регулирующих специфическим методом общественные отношения по поводу распределения части валового внутреннего продукта путём предоставления населению компетентными органами в порядке социального страхования и социального обеспечения денежных выплат, медицинской и лекарственной помощи, социальных услуг либо льгот по нормам и в порядке, определённым законодательством, а также отношения по реализации, защите и восстановлению конституционного права граждан на социальное обеспечение

ИСТОЧНИКИ ПРАВА СОЦИАЛЬНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ

1. Понятие источников права социального обеспечения и их классификация

Под источниками права понимаются внешние формы выражения правотворческой деятельности государства, совокупность способов формирования, своеобразного «документирования» государственной воли, с помощью которых воля законодателя становится обязательной для исполнения.

Для российского права характерно то, что основными его источниками являются нормативные правовые акты. В отличие от других правовых актов нормативные акты рассчитаны на неоднократное применение.

Источники права социального обеспечения – это различные нормативные правовые акты, регулирующие тот комплекс общественных отношений, который составляет предмет данной отрасли права.

В источниках права социального обеспечения России отражены материальные условия жизни нашего общества, с их изменениями меняются и источники права социального обеспечения.

В настоящее время это происходит довольно часто, в связи с чем законодательство в области социального обеспечения быстро обновляется. Устаревшие нормативные акты права социального обеспечения отменяются или изменяются, дополняются либо принимаются новые, более прогрессивные, соответствующие рыночным отношениям.

Источники права социального обеспечения можно классифицировать по различным основаниям:

- по юридической силе;
- по сфере их действия;
- по органам, принявшим нормативный акт;
- по форме акта;
- по правовым институтам.

По *юридической силе* источники права социального обеспечения делятся на законы и подзаконные акты законодательства в сфере социального обеспечения. Законы обладают высшей юридической силой и имеют приоритет по сравнению с любыми другими нормативными правовыми актами. Это объясняется тем, что законы принимаются высшим законодательным (представительным) органом власти РФ и ее субъектов. Согласно ст. 72 Конституции РФ, координация вопросов здравоохранения, защита семьи, материнства, отцовства и детства, социальная защита, социальное обеспечение относятся к совместной компетенции РФ и ее субъектов.

Основной закон РФ – это Конституция Российской Федерации, которая была принята в результате референдума 12 декабря 1993 г. Конституция РФ является базой всего текущего законодательства в Российской Федерации. В ст. 7 говорится, что Российская Федерация – социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. В Российской Федерации охраняются труд и здоровье людей, обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан, развивается система социальных служб, устанавливаются государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты.

По *форме акта* источники права социального обеспечения делятся на законы, подзаконные акты, указы и распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, постановления, разъяснения Минтруда РФ, Миграционной службы и др.

По *сфере действия* источники права социального обеспечения делятся на общефедеральные, республиканские в составе РФ и других субъектов РФ (областные, краевые), отраслевые, муниципальные и локальные.

Разновидностью классификации по сфере действия является круг лиц, на которых распространяются отдельные нормы законодательства о социальном обеспечении. Здесь следует иметь в виду, что дифференциацию в праве социального обеспечения можно проводить в зависимости от объективных производственных факторов, природно-климатических условий, либо с учетом субъективных особенностей (например, женщины, инвалиды, дети, престарелые).

2. Общая характеристика источников права социального обеспечения

Право социального обеспечения в условиях перехода к рыночным отношениям располагает довольно сложной системой юридических источников, что обусловлено характером правового регулирования этой отрасли права. Указанный выше предмет этой отрасли включает разнообразные общественные отношения, а именно отношения по поводу денежных выплат; отношения по поводу натуральных видов социального обеспечения; отношения процедурного и процессуального характера.

Множество и разнообразие источников права социального обеспечения определяют возможность охарактеризовать только важнейшие, основополагающие акты, в которых закрепляются права граждан на те или иные виды социального обеспечения, отражаются требования и условия их предоставления, регламентируется организационно-правовой порядок осуществления указанных предписаний соответствующих нормативных актов.

Первую группу источников права социального обеспечения составляют международные договоры и конвенции Международной организации труда (МОТ), а также акты ООН, Совета Европы.

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Следовательно, нормы международных договоров обладают высшей юридической силой по отношению к законам Российской Федерации. К ним относятся нормы Международного пакта об экономических, социальных и

культурных правах человека и гражданина, который был ратифицирован Президиумом Верховного Совета СССР 18 сентября 1973 г., документы Совета Европы. Важное место отводится Всеобщей декларации прав человека 1948 г.

К первой группе источников также относятся Конвенции МОТ. Например, Конвенция № 117 «Об основных целях и нормах социальной политики» (1962 г.), где закрепляется важное положение, согласно которому повышение жизненного уровня рассматривается в качестве основной цели при планировании экономического развития, Конвенция № 118 «О равноправии в социальном обеспечении» (1962 г.).

Важное значение, кроме конвенций, в области права социального обеспечения играют рекомендации МОТ, например, Рекомендация № 167 «О сохранении прав в области социального обеспечения» (1983 г.) и др.

Источниками права социального обеспечения являются нормы соглашений, заключаемых странами Содружества Независимых Государств (СНГ), устанавливающие условия и порядок социального обеспечения граждан при переезде из одного государства СНГ в другое. Первое Соглашение «О гарантиях прав граждан государств – членов СНГ в области пенсионного обеспечения» было заключено 13 марта 1992 г. В соответствии с этим Соглашением государства – члены СНГ договорились о проведении политики гармонизации законодательства о пенсионном обеспечении. Кроме того, государства закрепили основные принципы обеспечения лиц, которые приобрели право на пенсию на территории бывших республик Советского Союза и реализуют это право на территории государств – участников Соглашения. Правительством РФ и Республикой Молдова было подписано двустороннее Соглашение о гарантиях прав граждан в области пенсионного обеспечения от 10 февраля 1995 г., вступило в силу с 4 декабря 1995 г. К этой группе источников также относится Соглашение между Правительством РФ и Правительством Республики Казахстан о социальных гарантиях гражданам РФ и гражданам Республики Казахстан, проживающим и (или) работающим на комплексе «Байконур», утвержденное постановлением Правительства РФ от 5 сентября 1998 г.

Вторую группу источников права социального обеспечения составляют законы Российской Федерации. Среди них особое место занимает Конституция Российской Федерации, в которой закреплён правовой статус граждан в области социального обеспечения.

Важное место отводится Основам законодательства РФ «Об охране здоровья граждан», от 22.07.1993 г. (с изменениями от 07.03.2005). Этот нормативный акт

закрепляет право граждан на охрану здоровья различных категорий субъектов, а именно: семьи, несовершеннолетних, пожилых, инвалидов, беременных женщин, а также женщин-матерей. Следует подчеркнуть, что Основы закрепляют гарантии обеспечения этого права, среди которых право на бесплатное получение различных видов медико-социальной помощи.

В сфере права социального обеспечения действует большое количество законов. Однако для данной отрасли характерным является то, что отсутствует единый кодифицированный источник, регулирующий весь комплекс общественных отношений, составляющий предмет права социального обеспечения. На сегодняшний день права граждан на тот или иной вид социального обеспечения закреплены в законах РФ, регулирующих пенсионное обеспечение, обеспечение граждан пособиями, предоставление гражданам различного вида социальных услуг, гарантирующих социальную защиту инвалидам, престарелым и т.д. Среди текущих законов назовем для примера основные законы, действующие в сфере пенсионного обеспечения. Это Федеральный закон «О государственном пенсионном обеспечении в РФ» от 15 декабря 2001 г. (с изменениями от 22.08.2004 г.), и Федеральный закон «О трудовых пенсиях в РФ» от 17 декабря 2001 г. (с изменениями от 27.06.2005 г.).

Третью группу составляют подзаконные нормативные акты, среди которых особое место занимают Указы Президента РФ в сфере социального обеспечения. Они имеют нормативный характер и восполняют пробелы федеральных законов (например, Указ Президента РФ «О первоочередных мерах по обеспечению выплаты ежемесячного пособия на ребенка» от 8 августа 1998 г. или Указ Президента РФ «О доплате к государственной пенсии лицам, замещавшим должности в органах государственной власти и управления Союза ССР и РСФСР» от 1 апреля 1996 г. (с изменениями от 15.06.1999 г.).

К подзаконным актам в сфере социального обеспечения относятся также постановления Правительства РФ, которые устанавливают порядок применения норм законов по отдельным видам социального обеспечения (пенсии, пособия, компенсации). Кроме того, они могут устанавливать дополнительные меры социальной защиты для конкретных слоев населения в РФ: например, постановление Правительства РФ от 12 августа 1992 г. «Об утверждении Положения «О порядке назначения и выплаты пенсий за выслугу лет работникам летно-испытательного состава»; Постановление Правительства РФ от 4 сентября 1995 г., которым было утверждено положение «О порядке назначения и выплаты государственных пособий

гражданам, имеющим детей» (с изменениями от 10.06.2005 г.); Постановление Правительства РФ от 17 июля 1996 г. «О приемной семье» (с изменениями от 01.02.2005 г.); Постановление Правительства РФ от 7 июля 1999 г. «О перечне выплат, на которые не начисляются страховые взносы в Фонд социального страхования РФ» и др.

Важную роль в нормотворчестве по социальному обеспечению в пределах своей компетенции играют министерства и ведомства. Среди них особое место занимает Министерство труда и социального развития Российской Федерации, так как оно является центральным органом федеральной исполнительной власти, осуществляющим руководство по обеспечению единой государственной политики в области социальной защиты инвалидов, пенсионеров, женщин, детей и других слоев населения, которые нуждаются в поддержке со стороны государства. Сюда можно отнести Примерное положение «Об индивидуальной программе реабилитации инвалидов», утвержденное постановлением Минтруда РФ от 27 декабря 1996 г., а также постановление Минтруда РФ от 10 февраля 1998 г. «Об утверждении Порядка работы территориальных органов Минтруда по вопросам занятости населения с детьми-сиротами, детьми, оставшимися без попечения родителей, лицами из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» (с изменениями от 05.10.2001 г.).

Существует ряд нормативных актов других министерств и ведомств. Так, например, приказом Минобразования РФ от 19.08.1999 г. № 199 утверждено Положение «О порядке назначения и выплаты денежных средств на питание, приобретение одежды, обуви, мягкого инвентаря для детей, находящихся под опекой (попечительством)»; приказом Федеральной миграционной службы от 1 ноября 1993 г. утвержден Порядок выплаты единовременного денежного пособия вынужденным переселенцам и беженцам (с изменениями от 29.06.2001 г.) и др.

В соответствии с ч. 2 ст. 76 Конституции РФ по предметам совместного ведения РФ и субъектов РФ кроме федеральных нормативных актов издаются акты субъектов Российской Федерации. Главная цель таких источников – это повышение уровня социальной защиты граждан на региональном уровне. Они предусматривают дополнительные, более высокие меры социальной поддержки граждан по сравнению с федеральными.

Такова классификация источников права социального обеспечения по их юридической силе (по степени их важности и субординации).

Следует иметь в виду, что источники права социального обеспечения можно также классифицировать в зависимости от вида общественных отношений, регулируемых ими. В соответствии с такой классификацией следует выделить три группы нормативных актов, регулирующих общественные отношения:

- 1) по пенсионному обеспечению граждан;
- 2) по обеспечению граждан пособиями и компенсационными выплатами;
- 3) по предоставлению социальных услуг по системе социального обеспечения.

Кроме того, можно классифицировать источники права социального обеспечения в зависимости от организационно-правовых способов осуществления социального обеспечения.

44. правовые основы пенсионного обеспечения РК

Пенсионная система Республики Казахстан призвана обеспечивать государством материальную поддержку каждого гражданина, достигшего законно установленного возраста или состояния, препятствующего трудовой деятельности. В Казахстане реформы в пенсионной системе осуществлялись наряду с общегосударственными экономическими преобразованиями. В июне 1997 года был принят закон «О пенсионном обеспечении в РК», в соответствии с которым были заложены основы функционирования новой системы пенсионного обеспечения. Как было отмечено выше, наряду с накопительной пенсионной системой была сохранена и действовавшая ранее солидарная пенсионная система со всеми обязательствами государства перед пенсионерами. Одним из преимуществ проводимой пенсионной реформы в республике явилось внедрение и развитие накопительной пенсионной системы, направленной на создание рыночной инфраструктуры и коренного улучшения модели социального обеспечения. В накопительной системе пенсия граждан формируется за счет накопленных средств, которые являются собственностью вкладчиков. При выходе на

пенсию накопленные сбережения выплачиваются вкладчикам с индивидуальных пенсионных счетов. В соответствии с законом «О пенсионном обеспечении в Республике Казахстан» была введена система добровольных взносов, за счет которых формируется дополнительная пенсия, складывающаяся из добровольных взносов работающих и работодателей. Таким образом, каждый гражданин в Казахстане имеет дополнительную возможность увеличить свои пенсионные накопления. Сегодня все фонды в Казахстане имеют добровольные пенсионные счета, количество которых уже превышает 40 тысяч. Это свидетельствует о доверии населения к накопительной пенсионной системе. Пенсионная система Казахстана развивается очень динамично. Сегодня пенсионные фонды обладают мощным капиталом, который используется в экономике республики. Так, по состоянию на 1 июня 2007 года активы в накопительной пенсионной системе Казахстана превысили 1 триллион тенге и достигли 10% от произведенного внутреннего валового продукта страны. При этом благоприятной предпосылкой можно считать неуклонную динамику роста пенсионных накоплений. Если в 2006 году суммарный прирост пенсионных накоплений по республике составлял 10-13 миллиардов тенге в месяц, то уже за 2007 год – 13-15 миллиардов тенге. Зарегистрированное в республике среднемесячное увеличение пенсионных активов указывает, что пенсионные фонды являются одним из основных инвесторов на фондовом рынке, а на рынке корпоративных ценных бумаг занимают большую долю. В республике также произошло увеличение чистого инвестиционного дохода до 270 миллиардов тенге. Увеличение данного показателя является одним из факторов успешного развития пенсионной системы в стране. Пенсионные взносы инвестируются в финансовые инструменты в целях обеспечения роста пенсионных накоплений и, что очень важно, их защиты от инфляции. В настоящее время преодолена тенденция, когда инфляция поглощала пенсионные накопления. Так, средневзвешенный коэффициент номинального дохода по пенсионным активам НПФ за период апрель 2006 – апрель 2007 года составил 9,14% при уровне инфляции за этот

период 7,7%.

В случае смерти лица, имеющего пенсионные накопления в накопительном пенсионном фонде за счет обязательных пенсионных взносов, они наследуются в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан. Пенсионное обеспечение граждан государств-участников Соглашения о гарантиях прав граждан государств-участников СНГ в области пенсионного обеспечения осуществляется на территории которого они проживают. Настоящее Соглашение распространяется на все виды пенсионного обеспечения граждан, которые установлены или будут установлены законодательством государств-участников Соглашения.

Изъятие пенсионных накоплений из накопительных пенсионных фондов. Право на изъятие пенсионных накоплений из накопительных пенсионных фондов имеют: Лица, выезжающие (выехавшие) на постоянное место жительства за пределы РК, имеющие пенсионные накопления за счет обязательных пенсионных взносов; Наследники умершего получателя пенсионных накоплений. При изъятии пенсионных накоплений получателем, выезжающим на постоянное место жительства за пределы РК, вместе с заявлением установленного образца представляются в накопительный пенсионный фонд следующие документы: иностранным гражданином — паспорт с выездной визой на постоянное место жительства, если иное не предусмотрено международными соглашениями РК с соответствующими государствами. При наличии иного порядка получатель предоставляет документы, определенные соответствующим международным соглашением, необходимые для осуществления выезда. При выезде пенсионеров за пределы РК выплату пенсий производят в том государстве, в которое он выезжает (при наличии соглашений), а из добровольных пенсионных фондов он получает самостоятельно всю накопленную сумму при наличии необходимых документов. Однако выплата пенсий в другом государстве будет производиться по нормам закона государства, в которое иностранец переезжает.

III. Государственные социальные

пособия. Государственные пособия предназначены для обеспечения всех граждан гарантированными выплатами на определенном уровне в случае наступления обстоятельств, подлежащих социальной защите. Иностранцы, постоянно проживающие на территории Республики Казахстан при наступлении рискованных случаев получают государственные пособия на одинаковом уровне с гражданами Республики Казахстан вне зависимости от участия в трудовой деятельности и взноса, если иное не предусмотрено законами и международными договорами. Порядок назначения пособий. Заявление о назначении пособий подается в орган социальной защиты населения по месту жительства лица, имеющего право на пособие, с приложением документов, перечень которых утверждается центральным органом социальной защиты населения. Рассмотрение документов для назначения пособий осуществляется органом социальной защиты населения в 10-дневный срок со дня представления документов. Орган социальной защиты населения не позднее 5 дней после вынесения соответствующего решения извещает о нем заявителя. В случае отказа в назначении пособия орган социальной защиты населения обязан письменно мотивировать причины отказа и вернуть заявителю документы.

45. общие положения экологического права

Экологическое право - это самостоятельная отрасль казахстанского права, которое призвано изучать направление деятельности государства в области правового регулирования природопользования и охраны окружающей среды. Предметом экологического права являются общественные отношения, складывающиеся в сфере взаимодействия общества и природы.

Эколого-правовой метод регулирования проявляется через императивный и диспозитивный подходы к установлению обязанностей и правового статуса субъектов права.

Общая часть экологического права включает понятие, предмет, метод, принципы, источники экологического права; право собственности на природные ресурсы; право природопользования; государственное регулирование и управление экологическим использованием и охраной окружающей среды; экологический контроль, экологическая экспертиза, экологический мониторинг; ответственность за нарушение экологического законодательства. В **особенной части** расположены институты эколого-правового режима использования и охраны природных ресурсов.

Классификация источников экологического права:

- по юридической силе: законы и подзаконные акты;
- в соответствии с законом РК о нормативно-правовых актах (24.03.98г): основные и производные;
- по предмету регулирования: общие и специальные;
- по отраслям законодательства (нормы земельного, водного т.д.);
- по характеру правового регулирования (материальные и процессуальные);
- по содержанию (комплексные, природоохранные, природно-ресурсовые, средозащитные);
- по степени значимости (основные и вспомогательные).

Конституция РК и ГК РК определяют общее содержание и формы собственности на природные ресурсы и иное имущество. В экологическом законодательстве закрепляются специфические черты и формы собственности на конкретные природные ресурсы, а также особенности механизма реализации правомочий собственника земли, вод, недр и т.д.

Субъекты права собственности на природные ресурсы: государство, физические лица, юридические лица и исполнительные органы. Экологическое пользование подразделяют на три основные группы: в зависимости **от объекта** (общее, специальное); в зависимости **от субъектов** (организации и граждан); в зависимости **от вида** эксплуатируемых природных объектов (землепользование, лесопользование, недропользование т.д.).

Под **природопользованием** понимается использование полезных для человека свойств окружающей природной среды — экологических, экономических, культурных, оздоровительных. Выделяют общее и специальное природопользование.

Общее природопользование не требует какого-либо специального разрешения. Оно осуществляется гражданами в силу принадлежащих ему естественных (гуманитарных) прав, возникающих и существующих как результат его рождения и существования (пользование атмосферным воздухом, водой для питьевых, коммунально-бытовых и лечебно-оздоровительных нужд и т.д.).

Специальным природопользованием признается такое, которое реализуется гражданами и хозяйствующими субъектами на основе разрешений компетентных органов государства. Оно носит целевой характер и по видам используемых объектов подразделяется на землепользование, пользования недрами, лесопользование, водопользование, пользование животным миром (дикими животными и птицами и рыбными запасами), использование атмосферного воздуха. Специальное природопользование связано с потреблением природного ресурса. В этой части оно соотносится через правовое регулирование с отраслевым природно-ресурсовым законодательством Земельным, Лесным, Водным кодексами, Законом о недрах, Законом об охране, воспроизводстве и использовании животного мира, Законом об охране атмосферного воздуха.

При **специальном природопользовании** природные ресурсы предоставляются природопользователям в установленном порядке. Право специального природопользования может быть постоянным или временным, отчуждаемым или неотчуждаемым, приобретаемым возмездно или безвозмездно, первичным или вторичным. Например, в соответствии ч. 8 п. 3 ст. 107 Земельного кодекса в

населенных пунктах к общему землепользованию относятся земли, занятые и предназначенные для занятия площадями, улицами, тротуарами, проездами, дорогами, набережными, парками, скверами, городскими лесами, бульварами, водоемами, пляжами, кладбищами и иными объектами, предназначенными для удовлетворения нужд населения (водопроводы, отопительные трубы, очистные сооружения и другие инженерные системы общего пользования).

Принципы природопользования: производность прав пользования; рационального природопользования; экосистемность; целевое использование; устойчивость права природопользования; платность природопользования.

Государственное регулирование и управление экологическим использованием и охраной окружающей среды выражается в трёх формах: правотворческая, правоприменительная и правоохранительная.

Методы управления: императивный, рекомендательный, санкционирование, разрешение.

Система государственных органов регулирования экологического использования и охраны окружающей среды: органы общей компетенции; органы специальной компетенции; органы межотраслевой компетенции; функциональные органы.

Объектом правового регулирования государства выступает природа (окружающая среда) и ее отдельные элементы - земля, недра, воды и др., поэтому можно сказать, что предметом являются общественные отношения по поводу природы или окружающей среды.

Виды экологического контроля: государственный; ведомственный; производственный; общественный.

Формы экологического контроля: интегрированный; комплексный; дифференцированный.

Виды экологической экспертизы: государственная; общественная; научная; нормативная; санитарная; правовая.

Мониторинг окружающей природной среды включает следующие элементы: систему общегосударственной службы наблюдения за состоянием окружающей среды (республиканские, территориальные, региональные уполномоченные органы, посты, станции, центры наблюдения); мониторинг природных объектов.

Эколого-правовая ответственность это комплексный институт экологического права, регулирующий правоотношения, возникающие и связанные с применением санкции за экологические правонарушения между органом правомочным применять санкции и экологическим правонарушителем.

Виды эколого-правовой ответственности: уголовная, административная, гражданская, дисциплинарная, материальная.

46. Объекты экологического права

Объекты экологического права (экологических правоотношений) – природные объекты. В их качестве могут выступать как отдельные природные объекты, так и естественная среда обитания в целом.

Объектами экологического права является то, по поводу чего совершается правовое регулирование. Федеральный закон «Об охране окружающей среды» относит к объектам охраны окружающей среды:

- земли, недра, почвы;
- поверхностные и подземные воды;
- леса и иную растительность, животных и другие организмы и их генетический фонд;
- атмосферный воздух, озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство.

Законом предусмотрено, что в определенных условиях объектами экологических правоотношений могут быть природные комплексы – заповедники, заказники, памятники природы, лечебно–оздоровительные районы и т. д.

Особенности содержания экологических правоотношений находятся в зависимости от природного объекта, в отношении которого они возникают. Исходя из того различают права и обязанности, которые связаны с использованием и охраной земель, вод, лесов, недр. При этом особо выделены отраслевые права и обязанности, которые направлены на защиту отдельных природных объектов. Однако наряду с отраслевыми, существуют и комплексные полномочия. Они устанавливают права и обязанности относительно охраны всей природной среды. Такими полномочиями наделены специальные органы государства по охране природной среды в целом.

47. понятие и система земельного права(тетрадка)

48. ответственность за экологические правонарушения(тетрадка)

49. понятие уголовного права

Уголовное право — это отрасль права, регулирующая общественные отношения, связанные с совершением преступных деяний, назначением наказания и применением иных мер уголовно-правового характера, устанавливающая основания привлечения к уголовной ответственности, либо освобождения от уголовной ответственности и наказания. Кроме того, под уголовным правом может пониматься раздел правовой науки, изучающий данную правовую отрасль, а также учебная дисциплина, в рамках которой изучаются как правовые нормы, так и общетеоретические положения.

Предмет регулирования правовой отрасли — это совокупность общественных отношений, которые регулируются данной отраслью. Обычно считается, что предметом регулирования в уголовном праве являются следующие виды общественных отношений:

50. задачи и принципы уголовного права

Задачей уголовного права большинства государств является охрана интересов общества от преступных посягательств и предупреждение преступлений. Конкретные формулировки могут отличаться в деталях (например, Уголовный кодекс штата Нью-Йорк так формулирует эти задачи: «запретить поведение, которое неоправданно и неизвинительно причиняет или угрожает причинить существенный вред индивидуальным или публичным интересам» и

«обеспечить публичную безопасность, предупреждая совершение посягательств посредством устрашающего воздействия налагаемых наказаний, социального восстановления личности осуждённых, а также их изоляции, когда это требуется в интересах охраны общества»), но суть их в целом одинакова.

Принципы

Принципы уголовного права — это основные устойчивые правовые положения, являющиеся основой для всех его норм, определяющие содержание как всего уголовного права в целом, так и отдельных его [институтов](#).

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

[править]Принцип законности

[Законность](#) как общеправовой принцип понимается как установление недопустимости произвольного толкования правовых норм, не соответствующего [источникам права](#).

Применительно к уголовному праву принцип законности означает, что [борьба с преступностью](#) как в целом, так и в единичном (при применении мер [уголовной ответственности](#) к конкретному лицу) должна проходить в строгих правовых рамках, а отступления от них недопустимы ни в каких целях^[20].

Данный принцип впервые в уголовном праве был сформулирован в явном виде [Ансельмом Фейербахом](#) в [Баварском УК 1813 года](#) в виде требования, чтобы наказания назначались только за предусмотренные действующим уголовным законом преступления и только на основании действующего уголовного закона^[21] (*Nullum crimen, nulla poena sine praevia lege poenali*, часто цитируется в форме *nullum crimen sine lege* и *nulla poena sine lege*) и был воспринят в большинстве стран [континентальной правовой семьи](#), в том числе в [Российской Федерации](#).

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

Как правило, в современных государствах принцип законности включает в себя следующие элементы^[22]:

- Запрет применения уголовного закона по аналогии.
- Требование определённости правовых норм (*lex certa*), которая подразумевает, что уголовно-правовой запрет должен быть сформулирован чётко, чтобы правоприменитель не мог толковать его произвольно.

- Неприменение наказания более тяжкого, чем предусматривалось при совершении преступления.
- Процессуальная законность — возможность привлечения к уголовной ответственности лишь в определённом процессуальном порядке и по приговору суда.

[править] **Принцип равенства граждан перед законом**

Все люди **равны перед законом** и имеют право, без всякого различия, на равную защиту закона. Данный принцип прямо вытекает из ст. 7 **Всеобщей декларации прав человека**^[23] и потому является общим для всего **мирового сообщества**.

При этом закон может предусматривать отдельные социально обусловленные особенности уголовной ответственности отдельных категорий лиц: например, женщин, несовершеннолетних, пожилых людей.

Кроме того, отдельным категориям лиц может предоставляться **дипломатический иммунитет** от уголовной **юрисдикции** государства пребывания. На таких лиц (например, сотрудники **дипломатических представительств** и **консульств**), продолжает распространяться уголовная юрисдикция страны, представителями которой они являются.

[править] **Принцип гуманизма**

О том, что применение уголовного права должно быть основано на началах гуманизма, писали ещё теоретики права эпохи **Нового времени**: **Чезаре Беккариа**, **Шарль Луи Монтескьё** и другие^[24].

Этот принцип нашёл выражение и в международно-правовых нормах. Так, ст. 5 **Всеобщей декларации прав человека**^[23] устанавливает, что никто не должен подвергаться **пыткам** или жестоким, бесчеловечным или унижающим его достоинство обращению и наказанию.

Хотя **гуманизм** не исключает **карательной** направленности **наказания**, ориентированной на причинение не являющихся чрезмерными **страданий**, в литературе отмечается, что не следует абсолютизировать карательное воздействие уголовного права, поскольку оно во многом не позволяет достичь целей, которые оно призвано решить. Ещё **Маркс** писал: «... история и такая наука, как статистика, с исчерпывающей очевидностью доказывают, что со времени Каина мир никогда не удавалось ни исправить, ни утратить наказанием. Как раз наоборот!»^[25] Указывается, что значительных достижений в вопросах **борьбы с преступностью** позволяет добиться применение таких мер, которые не связаны с традиционным представлением о уголовно-правовой каре, в том числе не являющихся наказанием **иных мер уголовно-правового характера**^[26].

[править] **Принцип запрета двойной ответственности**

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

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

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

[править] Принцип вины

Во всех государствах современного мира уголовная ответственность возможна лишь в случае, если в отношении преступного деяния и наступивших последствий установлена вина лица^[27]. Однако далеко не во всех странах он включён в уголовные кодексы: во многих случаях считается, что достаточно конституционного и международно-правового запрета привлечения к ответственности невиновных.

Часто принцип виновной ответственности также дополняется указанием на личный характер уголовной ответственности.

[править] Принцип необходимости

Согласно данному принципу, государство не может произвольно создавать уголовно-правовые нормы: криминализация деяния должна быть обусловлена реальной необходимостью защиты общего блага, прав и свобод других лиц. В настоящее время такой принцип закреплён в конституциях, уголовных кодексах, судебной практике и доктрине практически всех стран^[28].

Нередко данный принцип дополняется принципом экономии уголовной репрессии: уголовное законодательство используется только тогда, когда решить проблему с использованием других механизмов социального контроля невозможно, и в минимально необходимом объёме^[29].

51. уголовный закон, его черты, система и структура

УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН - законодательный акт, устанавливающий уголовную ответственность за те или иные деяния.

1. Уголовный закон является формой выражения норм уголовного права (следовательно, закон является формой, а норма - его содержанием).
2. Уголовный закон - федеральный закон, действующий на территории всей Российской Федерации. Субъекты Федерации не правомочны принимать уголовные законы.

3. Уголовный закон имеет высшую юридическую силу - он постоянно действует, порождая юридические последствия. Отмена или изменение уголовного закона осуществляются только Федеральным Собранием РФ. Только Конституционный Суд правомочен прекратить действие тех уголовных законов, которые противоречат Конституции.
4. Ни один нормативный акт не может противоречить уголовному закону. При наличии противоречия действует последний. УК РФ является единственным законом, регламентирующим применение уголовной ответственности, освобождение от нее или другие положения материального уголовного права.
5. Уголовный закон характерен своей нормативностью, так как он регламентирует общеобязательное поведение людей в течение срока своего действия.
6. Уголовно-правовые нормы, устанавливающие ответственность за конкретные деяния, являются запретительными.
7. **Уголовный кодекс Республики Казахстан** (УК Казахстана) — основной и единственный источник [уголовного права Казахстана](#), устанавливающий [преступность](#) и наказуемость деяний на территории Казахстана.
8. Действующая редакция Уголовного кодекса Казахстана была подписана президентом Казахстана [Н. Назарбаевым 16 июля 1997 года](#) и вступила в силу с [1 января 1998 года](#), сменив предыдущий [Уголовный кодекс Казахской ССР 1959 года](#), применявшийся до тех пор

Структура кодекса

Кодекс состоит из Общей (разделы I—VII) и Особенной частей (главы 1—16). В отличие от большинства кодексов государств бывшего СССР в нём используется двухуровневая структура: Общая часть делится на разделы, Особенная — на главы; более мелкие деления отсутствуют.

В Общей части рассматриваются основные понятия [уголовного законодательства](#), устанавливаются основания [уголовной ответственности](#) и освобождения от неё, общие положения об [уголовном наказании](#) и освобождении от него, [принудительных мерах лечения](#), а также особенности уголовной ответственности несовершеннолетних.

Особенная часть включает в себя статьи, описывающие составы конкретных [преступлений](#). Структура Особенной части отражает иерархию ценностей, охраняемых уголовным законом: на первом месте стоят преступления против личности, затем преступления против семьи и несовершеннолетних, конституционных прав и свобод. Далее идут преступления против мира и безопасности человечества, конституционного строя и безопасности государства, собственности.

[\[править\]](#) Особенности кодекса

УК Казахстана во многом основан на положениях [Модельного Уголовного кодекса](#) для государств — участников [СНГ](#); также многие нормы заимствованы из [Уголовного кодекса РФ 1996 года](#)^[1].

В УК Казахстана сохранились многие нормы, характерные для советских уголовных кодексов: [опьянение](#) признаётсяотягчающим обстоятельством, возможно прерывание

течения сроков давности вследствие совершения лицом нового преступления, сохраняется ответственность за **недонесение** о достоверно известном готовящемся или совершенном особо тяжком преступлении.

Предусматривается ответственность за такие преступления, как нарушение порядка организации и проведения собраний, **митингов, пикетов**, уличных шествий **идемонстраций** (ст. 334); руководство запрещенной **забастовкой**, воспрепятствование работе предприятия, организации в условиях чрезвычайного положения (ст. 335); незаконное вмешательство членов общественных объединений в деятельность государственных органов (ст. 336); создание или участие в деятельности незаконных общественных объединений (ст. 337); оказание содействия **политическим партиям** и **профессиональным союзам** иностранных государств (ст. 338) и т. д. Предусмотрена также ответственность за посягательство на честь и достоинство и воспрепятствование деятельности **Президента РК** (ст. 318) и депутата **парламента Республики Казахстан** (ст. 319) (при этом не влекут ответственности публичные выступления, содержащие критические высказывания о проводимой Президентом политике или о депутатской деятельности)^[2].

Декриминализована **взятка-благодарность**: если вознаграждение передано должностному лицу при отсутствии предварительной договоренности за ранее совершенные законные действия (бездействия) и если стоимость подарка не превышает двух месячных расчетных показателей, ответственность не наступает (примечание 2 к ст. 311 и примечание 1 к ст. 312)^[2].

В кодекс регулярно вносятся изменения, отражающие изменения регулируемых им общественных отношений и появление новых видов и форм общественно опасных деяний.

52. понятие и признаки преступления

Преступление - это юридическое понятие, общие признаки которого определены в нормах Общей части Уголовного кодекса. Следует различать понятие преступления от понятия преступности. Преступность – это исторически изменчивое, социальное, уголовно-правовое явление, представляющее собой совокупность всех совершенных преступлений в государстве или отдельном регионе за определенный период.

Преступление – это общественно опасное, противоправное, виновное деяние дееспособного лица, за которое предусмотрено уголовное наказание.

Признаками преступления, как опасного социального явления являются:

1. *Общественная опасность* деяния заключается в том, что преступление всегда посягает на особо важные общественные ценности определенные как объект уголовно-правовой защиты в Особенной части Уголовного кодекса.

В законе говорится о двух параметрах общественной опасности преступления: *характере общественной опасности и ее степени*.

Под характером общественной опасности деяния понимается качественная характеристика общественной опасности и ее степени.

Характер общественной опасности конкретного вида преступления определяется признаками, указанными в этой статье, отражающими ценность благ, на которые посягает это деяние: опасностью способа, который используется для причинения вреда; размером причиняемого вреда; условиями, при которых причиняется вред; формой вины или ее видом, а иногда и личными качествами исполнителя преступления.

Под степенью общественной опасности понимается количественная мера общественной опасности совершенного преступления, она определяется судом путем установления количественной меры признаков, указанных Особенной части УК, конкретных обстоятельств совершенного преступления, а также обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, не относящихся к признакам, указанным в диспозиции. Степень общественной опасности преступления служит основанием для назначения судом вида и размера наказания.

2. *Противоправность* означает, что совершенное деяние может быть признано преступлением в случае, если оно предусмотрено в уголовной законе в виде запрета на определенное действие либо бездействие. Противоправность, следовательно, представляет собой запрет определенных деяний под угрозой наказания.

3. *Винность* означает то, что общественно опасное и противоправное деяние может быть признано преступлением только в том случае, если оно было совершено виновно, то есть осознано. Виновным может быть признано только такое лицо, которое в силу своего возраста и психического состояния способно осознавать свои действия, а также руководить ими. Поэтому не могут быть признаны преступлением деяния, совершенные малолетними и невменяемыми лицами.

4. *Деяние* выступает как акт внешнего поведения лица, совершенного в форме действия или бездействия. Действие представляет собой активное и осознанное поведение лица. Оно проявляется в различных телодвижениях, использовании предметов, орудий, механизмов, словесных высказываниях. Бездействия, напротив, представляет осознанное, волевое, пассивное поведение лица, состоящее в невыполнении, то есть воздержании от совершения возложенной на него обязанности действовать определенным образом.

5. *Наказуемость* означает, что за каждое общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом должна наступать уголовная ответственность в виде строго определенных лишений либо ограничений.

53. классификация преступлений

Опираясь на законодательное определение понятия преступления, наука уголовного права устанавливает, что любые преступления характеризуются совокупностью ряда **обязательных признаков**. Такими признаками являются:

1. Общественная опасность; 2. Уголовная противоправность;
3. Винность; 4. Наказуемость деяния.

Все эти признаки должны быть обязательно присущи совершенному деянию, признаваемому преступлением.

Основным и главным признаком преступления является **общественная опасность**, которая заключается в способности предусмотренного уголовным законом деяния причинять существенный вред охраняемым законом интересам. Общественная опасность – материальный признак преступного деяния, раскрывающий его социальную сущность. Она проявляется в том, что общественно опасное

деяние причиняет вред или создает угрозу причинения вреда личности, обществу или государству. При этом вред может быть физический, имущественный или моральный.

Преступления в зависимости от характера и степени общественной опасности законодатель в ст. 15 УК подразделяет на преступления небольшой тяжести, преступления средней тяжести, тяжкие преступления и особо тяжкие преступления.

К **преступлениям небольшой тяжести** относятся умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное Уголовным кодексом, не превышает двух лет лишения свободы.

К этой категории относятся, например, преступления, предусмотренные: ч. 1 ст. 204 - коммерческий подкуп; ч. 2 ст. 245 - жестокое обращение с животными; ч. 1 ст. 261 - уничтожение или повреждение лесов.

К **преступлениям средней тяжести** относятся умышленное деяние, за совершение которого максимальное наказание, предусмотренное УК, не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожное деяние, за совершение которого максимальное наказание, предусмотренное УК, превышает два года лишения свободы.

К этой категории относятся, например, преступления, предусмотренные: ст. 106 - убийство матерью новорожденного ребенка; ч. 2 ст. 171 - незаконное предпринимательство.

К **тяжким преступлениям** относятся умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное Уголовным кодексом, не превышает десяти лет лишения свободы.

К этой категории относятся, например, преступления, предусмотренные: ч. 1 ст. 205 - терроризм; ч. 1 ст. 206 - захват заложников; ст. 300 - незаконное освобождение от уголовной ответственности.

К **особо тяжким преступлениям** относятся умышленные деяния, за совершение которых Уголовным кодексом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет и более строгое наказание.

К этой категории относятся, например, преступления, предусмотренные ст. 105 - убийство; ч. 3 ст. 162 - разбой с особо квалифицирующими признаками; ч. 3 ст. 210 - организация преступного сообщества с использованием своего служебного положения.

Отнесение преступления к той или иной категории имеет важное значение, с точки зрения юридических последствий, индивидуализации уголовной ответственности и наказания. Данная категоризация преступлений носит практический характер, так как отнесение преступления к той или иной категории влечет определенные уголовно-правовые последствия для лица, его совершившего.

54. как отличить проступок от преступления

Одной из самых серьезных проблем человечества на протяжении всей истории его существования является преступность. Сегодня мы ежедневно узнаем из сводок происшествий о многочисленных нарушениях законов. Почему совершаются преступления? В современном мире нет однозначного ответа на этот вопрос. Наверняка ответ можно найти в нашем обществе, которое на четверть безграмотно, более половины населения не знает своих прав и обязанностей, и практически все не доверяют государству. Любое несоблюдение законов является правонарушением независимо от того, знали ли вы о существовании данного положения в законодательстве.

В зависимости от социальной опасности для общества, все правонарушения делятся на преступления и проступки.

Преступление — это всегда серьезное нарушение законов общества и государства, оно влечет за собой серьезные последствия. По этой причине и ответственность за совершение преступлений, прописанная в законодательных актах, особо тяжелая. Наказывается не только совершение преступлений, но и попытка их совершить, и соучастие.

Проступок — это всегда меньшая социальная опасность. Все проступки делятся на 3 группы: гражданские, административные и дисциплинарные.

К первой относятся такие проступки, как нарушения гражданско-правовых договоров и авторских прав.

Административные проступки: нарушение правил дорожного движения, безбилетный проезд, несоблюдение пожарной или санитарной безопасности, нарушение правил поведения в общественных местах и некоторые другие.

К группе дисциплинарных проступков можно отнести: опоздание на работу, отказ от выполнения своих обязанностей или их частичное невыполнение, несправедливое увольнение работника.

Бесспорно, что между проступком и преступлением существует огромная разница. Но, как показывает практика, человек сначала допускает проступки и, в случае, когда остается без наказания, переходит к совершению более тяжких преступлений. Следовательно, бороться необходимо и с малейшими нарушениями закона, а не только с преступлениями.

Граница между проступком и преступлением очень зыбкая. Например, водитель сильно превысил скорость — это проступок, но если он съезжает с тротуара, то это будет уже преступлением. Даже самые мелкие отступления от закона могут привести к трагическим последствиям, а это значит, что в повседневной жизни законы нужно знать и соблюдать их.

Преступление — это наиболее тяжелый вид правонарушений. Их закрытый перечень приводится в таком сборнике документов, как Уголовный кодекс. В соответствии с законодательством все преступления делятся на преступления небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие. К сведению: нахождение лица в момент совершения им преступления под действием алкогольного, токсического или наркотического опьянения не смягчает вину.

В законодательстве описаны случаи, смягчающие и отягчающие вину. К первым относятся: совершение преступления впервые, несовершеннолетними, под влиянием обстоятельств

или под принуждением, а также явка с повинной, наличие малолетних детей и оказание помощи потерпевшему.

К обстоятельствам, отягчающим вину, относятся: неоднократное совершение преступлений, привлечение других людей, особая жестокость, применение оружия или взрывчатых веществ, использование служебного положения.

Не принимайте от малознакомых людей ценные вещи или колющие и режущие предметы на хранение, всегда есть опасность стать соучастником.

Дорожно-транспортное происшествие будет считаться преступлением, возникшим в условиях дорожного движения, вследствие виновного противоправного деяния, выраженного в нарушении Правил дорожного движения с причинением тяжкого вреда здоровью или приведшего к смерти человека.

55.уголовная ответственность: понятие, основания его возникновения

Уголовная ответственность — один из видов [юридической ответственности](#), основным содержанием которого выступают меры, применяемые [государственными органами](#) к лицу в связи с совершением им [преступления](#)^[1].

Уголовная ответственность является формой негативной реакции [общества](#) на противоправное поведение и заключается в применении к лицу, совершившему преступление, физических, имущественных и моральных лишений, призванных предотвратить совершение новых преступлений^[2].

Проблема основания уголовной ответственности занимает одно из ведущих мест в учении об уголовной ответственности. С одной стороны, это один из самых наиболее сложных и дискуссионных вопросов в уголовном праве, с другой стороны, говоря о проблемах основания уголовной ответственности – нельзя забывать, что в любом случае речь будет вестись о законности и целесообразности как основе применения мер государственно-правового принуждения. В юридической литературе уже отмечалось, что наиболее глубоко и подробно вопрос об основаниях юридической ответственности разработан в уголовном праве, так как "это связано с применением мер государственно-принудительного воздействия". [1]

В науке уголовного права основания уголовной ответственности рассматривают как обстоятельство, на основании которого лицо несет уголовную ответственность, или как, то, за что лицо несет уголовную ответственность.

В связи с чем у лица появляется обязанность претерпевать неблагоприятные последствия? Иными словами, в связи с чем появляется уголовная ответственность?

Так как в юридической литературе бытует мнение (которое, разумеется, не является бесспорным), что "конкретное, фактическое условие, по наступлении которого ставится вопрос об ответственности"[2] и является основанием, то под основанием уголовной ответственности некоторые понимают причины, вследствие которых государство устанавливает ответственность либо условия, обстоятельства, наличие которых делает уголовную ответственность возможной (необходимой), а отсутствие их, ее исключает. [3]

На основании существующих точек зрения А.А. Чистяков делает вывод о том, что "обстоятельства, связанные с возникновением уголовной ответственности, в одних случаях являются условиями ее возникновения, в других – предпосылками, в третьих – основанием ее возникновения". [4] Предпосылки – это наиболее общие социальные и правовые условия возникновения уголовной ответственности. Условия – это обстоятельства, наличие которых создает возможность

появления уголовной ответственности – это обстоятельство, детерминирующее действительность появления и существования уголовной ответственности.

Предпосылками возникновения уголовной ответственности можно назвать наличие человека как такового, государства и права.

Отсутствие одного из этих феноменов исключило бы сам факт появления и существования уголовной ответственности.

Необходимым условием возникновения и существования уголовной ответственности, что признается большинством авторов, является свобода воли[5] (или выбора) человека. Свобода воли или свобода выбора есть возможность осуществлять целеполагающую деятельность, способность действовать ради достижения цели. Лицо, познав необходимость, может принять любое решение при условии свободы выбора. Делая выбор, субъект берет на себя и обязанность ответить, дать отчет в своих действиях себе и окружающим за избранный им вариант поведения.

Основание уголовной ответственности, в отличие от условий и предпосылок ее возникновения, делает уголовную ответственность не просто возможной, а действительной. При наличии основания уголовная ответственность возникает неизбежно.

А.А. Чистяков считает, что при рассмотрении основания уголовной ответственности, следует учитывать следующее:

1. Основание уголовной ответственности предопределяет неизбежность появления уголовной ответственности.
2. Основание уголовной ответственности есть обстоятельство, указанное в законе.
3. При наличии в реальной действительности обстоятельства, указанного в законе, у лица появляется специфическая обязанность претерпеть неблагоприятные последствия". [6] Автор считает, что "под основанием уголовной ответственности (в общем смысле) следует понимать обстоятельство, указанное в законе, наличие которого в реальной действительности влечет возникновение у лица, обладающего свободной волей, обязанности претерпеть предусмотренные уголовным законом неблагоприятные для него

последствия. То есть при совершении субъектом того, что указано в качестве запрещенного в уголовном законе, у него объективно, независимо от его желания появляется обязанность претерпеть те меры принуждения, которые закреплены в праве". [7]

Данное определение основания уголовной ответственности является предельно широким, обобщающим и не претендует на ответ, что же именно следует признавать обстоятельством, влекущим возникновение уголовной ответственности.

В науке уголовного права под единственным основанием уголовной ответственности часть исследователей понимали вину субъекта, совершившего общественно опасное деяние, преступление. [8] При этом вина трактовалась в широком смысле, включавшем в себя не только элементы субъективного порядка, но и объективные такие, как причинная связь и общественная опасность содеянного.

Указанное мнение не раз критиковалось на страницах юридической литературы. Например, А.И. Санталов, опровергая взгляд на вину как основание уголовной ответственности, указывал, что понятие "вины в широком смысле относится больше к философско-этической области, а не правовой, в то время как основание уголовной ответственности, бесспорно, категория материально-юридическая. [9] Иными словами, ввиду того, что вина есть элемент субъективного свойства, содержанием которого выступает психическое отношение лица к содеянному и его последствиям, вряд ли можно ставить появление юридической обязанности претерпевания и права на принуждение в зависимость от того, как расценивает содеянное само лицо это совершившее. Лицо может относиться к содеянному как к общественно опасному, более того, оно может быть уверенным в том, что содеянное им является преступлением. Однако если содеянное в действительности не является преступным, то, естественно, у лица не возникает обязанности претерпевать, а у государства – применять к нему меры принуждения. И наоборот, лицо может быть уверенным, что содеянное им является преступным – в этом случае уголовная ответственность неизбежно возникнет.

Таким образом, вина не может служить единственным основанием

возникновения уголовной ответственности. Однако наличие вины у лица, безусловно, учитывается при привлечении лица к уголовной ответственности. Это положение вытекает из уголовного закона (ст.5, 8, 14, 24-28 УК РФ 1996г).

При рассмотрении основания уголовной ответственности необходимо, так или иначе, сослаться и использовать уголовный закон. Основанием уголовной ответственности являются не произвольно избранные обстоятельства, а лишь такие на которые указывает закон, которые закреплены в уголовно – правовых нормах. Следовательно, норма уголовного права создает, предопределяет, указывает именно на те обстоятельства (обстоятельство), которые влекут возникновение уголовной ответственности. Поэтому нельзя отрицать, что норма уголовного права оказывает наиболее существенное формирующее влияние на основание уголовной ответственности. На данное обстоятельство уже не раз обращалось внимание в юридической литературе. [10]

Нормы уголовного права "превращают" существующие общественные отношения в правовые. Исходя из этого, часть ученых и признает, что норма права выступает основанием возникновения уголовной ответственности. [11]

Вряд ли можно отрицать тот очевидный факт, что норма уголовного права представляет собой тот фундамент, на котором базируется основание возникновения уголовной ответственности. Но вместе с этим, и вряд ли возможно, признать норму уголовного права единственным основанием уголовной ответственности.

Нормы уголовного права является тем элементом, обстоятельством, которое изначально предопределяет специфику уголовной ответственности как уголовно-правового явления. До тех пор, пока социальные отношения не примут вид уголовно-правовой нормы, ответственность будет какой угодно, но не уголовной. То есть своим появлением уголовная ответственность, условно выражаясь, в первую очередь обязана введенной в действие уголовно-правовой норме.

Природа и источники любого вида социальной ответственности

коренятся в характере требований, предъявляемых обществом его членам. Отличия одного вида ответственности от другого заключаются в том виде запретов, которые формируют основание ее возникновения. Если требования, обращенные к субъекту, являются воплощением моральных установок, то у лица возникает моральная обязанность претерпевания неблагоприятных последствий, налагаемых на него обществом, его членами – моральное осуждение, то есть речь в данном случае ведется о моральной ответственности. Как только требования морали преобразуются в требования правовые, юридические, моральная ответственность преобразуется в юридическую и именно в части преобразования моральных требований в правовые. Если предъявляемые требования носят уголовно-правовой характер, то естественно, стоит говорить об уголовной ответственности. На основании высказанного можно утверждать, что первичным элементом, оказывающим свое формирующее воздействие на основании уголовной ответственности, является, норма права.

"Само по себе установление уголовно-правовой нормы еще не свидетельствует о несении каждым конкретным лицом уголовной ответственности. Для этого необходимы дополнительные условия, юридические факты, с наступлением которых субъект приобретает социальную роль, получившую закрепление в требованиях уголовного закона". [12] И хотя данное положение совершенно справедливо в части, касающейся указания на юридический факт как на элемент, играющий значительную роль при формировании основания уголовной ответственности, все-таки не стоит забывать, что его главная функциональная роль проявляется в сфере возникновения, изменения и прекращения уголовно-правовых отношений, а не уголовной ответственности.

В науке уголовного права вопрос о юридических фактах по настоящее время остается недостаточно разработанным. [13] Из числа последних работ, проведенных на уровне монографического исследования, можно назвать лишь работу В.А. Григорьева. [14] Само учение о юридических фактах сложилось в большей мере в

русле формально-догматической юриспруденции, причем, если в странах с англо-саксонской системой права юридические факты рассматриваются как обстоятельства, подлежащие доказыванию, имеющие значение для разрешения дела и т.п., то представители германской и итальянской правовой науки с самого начала не уклонялись от абстракций и общих понятий юридического факта, его состава и анализа роли юридических фактов в возникновении обязательственных и иных правоотношений.

Что касается советской юридической науки, то там под юридическими фактами понимались "конкретные жизненные обстоятельства, вызывающие в соответствии с нормами права наступление тех или иных правовых последствий – возникновение, изменение или прекращение правового отношения. Уже в этом определении видно своеобразие юридических фактов. Во-первых, это – конкретные жизненные обстоятельства, признанные нормами права, прямо или косвенно отраженные в законодательстве". [15]

Думается, что особенностью юридических фактов является так же то, что они способны вызывать возникновение, изменение либо прекращение определенных правовых последствий (явлений).

Своеобразное понятие юридических фактов в уголовном праве дает В.А. Григорьев. Под юридическими фактами в уголовном он понимает "реально существующие в общественных отношениях, при определенных обстоятельствах и в соответствующих состояниях явления (деяния или события), закрепленные и оцененные в нормах уголовного права на основании имеющегося о них знания и влекущие за собой возникновение, изменение, приостановление, возобновление или прекращение уголовных правоотношений и иных последствий". [16]

Следовательно, норма уголовного права содержит в себе признаки событий и явлений (их описание), наличие которых у реальных событий и явлений влечет определенные правовые последствия. В то же время норма права не может являться юридическим фактом, ибо она "лишь указывает на те конкретные жизненные ситуации, при наличии которых абстрактная возможность возникновения уголовно-

правовых отношений реализуется"[17], то есть норма права является лишь частью юридического факта, влекущего возникновение уголовного отношения либо его изменение (прекращение).

На основе анализа мнений ученых, так или иначе занимавшихся и занимающихся проблемой юридических фактов, А.А. Чистяков выделяет следующие особенности:

- "1. Юридические факты – это реальные жизненные обстоятельства, присутствующие в повседневной действительности в форме явлений, событий и состояний.
 2. Юридические факты становятся таковыми только после их соответствующего закрепления в качестве таковых в норме права.
 3. Юридические факты несут в себе информацию о состоянии фактически существующих общественных отношений.
 4. Юридические факты являются основанием правовых отношений, поскольку детерминируют их появление, изменение и прекращение".
- [18]

Если норма права "предвосхищает" реальное событие, давая описание, модель того события, которое должно произойти в действительности, то любой юридический факт это уже реально произошедшее, реально существующее в действительности обстоятельство. Норма права – это догма, юридический факт – это социология права. В юридическом факте находят свое реальное выражение те признаки и характеристики, которые сформулированы в норме. Без правовой нормы конкретный факт не стал бы юридически значимым и не повлек бы за собой правовых последствий, без юридического факта как реально существующего обстоятельства норма права так и осталась бы набором слов, не нашедшим своего воплощения в жизни. "Норма права сама по себе есть формула... Только жизненность делает норму практической силой, не только на Юридический факт влечет возникновение уголовно-правового отношения, в рамках которого возникает уголовная ответственность. Но уголовная ответственность по своему содержанию гораздо уже, чем уголовно-правовое отношение. Следовательно, хотя юридический факт и является основанием

возникновения уголовно-правового отношения, но он не может быть одновременно и основанием уголовной ответственности.

В уголовном праве, как и в общей теории права, существует мнение, что "ядром" юридического факта, влекущего возникновение уголовно-правового отношения, следует считать объект уголовно-правового отношения, то есть то, по поводу чего оно возникает. [20] Таким образом, наряду с нормой уголовного права и правообразующим юридическим фактом в уголовном праве, элементом, формирующим основание уголовной ответственности следует (гипотетически) признать и объект уголовно-правового отношения.

В теории права большинство ученых придерживаются мнения, что объектом любого правового отношения является то, по поводу чего оно возникает. Из этого положения следует сделать вывод о том, что, с одной стороны, объект правового отношения должен предвораать возникновение правового отношения, с другой стороны, - именно в объекте должна быть "завязана" деятельность субъектов правового отношения. То есть фактически условно - схематично действия субъектов правового отношения выглядит как "субъект-объект-субъект". [21]

В уголовном праве объектами правовых отношений выступают обычно действия субъектов. Уголовный закон имеет в виду лиц в связи с их действиями. То есть конкретное охранительное уголовно-правовое отношение возникает по поводу совершения деяния, указанного в законе в качестве запрещенного.

Большинство ученых безоговорочно признают основанием уголовной ответственности преступление. Не подвергая анализу категорию преступления с точки зрения его "претенденства" на роль основания уголовной ответственности, нужно отметить, что любое преступление есть реально происшедший акт противоправного поведения субъекта [22], обладающий признаком общественной опасности.

Наличие реально происшедшего преступления влечет возникновение конкретных охранительных уголовно-правовых

отношений.

И поэтому в науке уголовного права подавляющим числом авторов поддерживается мысль о том, что правообразующим юридическим фактом в уголовном праве является преступление. [23]

Следовательно, преступление является основанием возникновения уголовно-правового отношения.

В то же время нет преступления – не возникает и уголовная ответственность. Таким образом, и преступление оказывает некоторое значение в процессе формирования основания уголовной ответственности.

Судить о деянии как о преступлении правоприменитель может лишь на основании того, содержит или нет конкретное деяние признаки состава какого-либо преступления. Значит, определённую роль в механизме формирования уголовной ответственности должен играть и состав преступления.

Более того, по утверждениям отдельных авторов состав преступления признается ими единственным основанием уголовной ответственности. "На этом построена вся наша наука, хотя до сих пор не существует единства мнений в вопросе о том, что включает в себя это понятие... Конституция – это чисто теоретическая, научная абстракция, которую почти каждый автор, занимающийся проблемой состава преступления, понимает толкует по-своему". [24]

Состав преступления есть категория правовая, но вместе с тем социологическая. Уголовная ответственность есть категория материально правовая. Следовательно, и основание уголовной ответственности должно быть материально-правовой категорией, более того, некоторые из исследователей не безосновательно полагают, что "основание ... ответственности ... сугубо материально-правовая категория". [25] То есть, обладая правовыми свойствами, основание уголовной ответственности должно быть выражено в реально происшедшем явлении. Состав же преступления является только правовым предикатом реального деяния. Иными словами, состав преступления можно рассматривать лишь как юридическое (правовое) основание уголовной ответственности. Отсюда,

безусловно, и его трудно переоценимая роль при формировании основания уголовной ответственности.

Таким образом норма уголовного права, правообразующий юридический факт, объект уголовно-правового отношения, преступление и состав преступления и являются теми элементами, которые и оказывают формирующее воздействие на основание уголовной ответственности. ставляющей, но и руководящей жизнью общества и государства".

56.состав преступления: объект, субъекты, объективная сторона, субъективная сторона

Состав преступления представляет собой совокупность объективных и субъективных признаков, закреплённых в [уголовном законе](#), которые в сумме определяют [общественно опасное деяние](#) как [преступление](#)^[1]. Признаки состава преступления закрепляются в нормах общей и особенной части [уголовного права](#). Их можно условно разделить на четыре подсистемы: признаки [объекта](#), [субъекта](#), [объективной](#) и [субъективной стороны преступления](#)^[2].

Объект преступления — [уголовно-правовая категория](#), которая используется для обозначения общественных институтов, которым причиняется ущерб вследствие совершения [преступления](#). Чаще всего в числе таких институтов называются [общественные отношения](#), а также социальные [ценности](#), [интересы](#) и [блага](#)^[1]: [человек](#), его права и свободы, [собственность](#), [общественный порядок](#) и [общественная безопасность](#), [окружающая среда](#), [государственный строй](#) и государственное управление, мир и безопасность человечества. В законодательствах различных стран мира этот перечень может варьироваться, но перечисленные объекты являются основными и охраняются практически во всех странах.

Объект преступления находит отражение в Особенной части [кодифицированных уголовно-правовых актов](#): преступления в них могут группироваться по разделам и главам по признаку родового объекта преступления^[1]. Объект преступления рассматривается в числе [элементов состава преступления](#).

Учение об объекте преступления в основном разрабатывалось российскими и советскими теоретиками^[2]. В зарубежном [уголовном законодательстве](#), преимущественно использующем формальное определение [преступления](#), объект преступления как самостоятельная категория редко выделяется, а для классификации уголовно-правовых норм при их кодификации используются другие критерии (вплоть до расположения их в алфавитном порядке)^[3]. В некотором роде аналогичным категории «объект преступления» является используемая теоретиками реалистического направления [англо-американской](#) уголовно-правовой науки категория «уголовно-наказуемый вред», понимаемая как утрата общественных ценностей (жизнь, [свобода](#), честь и деньги; общая безопасность; социальные,

семейные и религиозные формирования; общая мораль; социальные ресурсы; общий прогресс; личная жизнь) в результате совершения [преступления](#)^[4].

Субъект преступления — лицо, осуществляющее воздействие на [объект уголовно-правовой охраны](#) и способное нести за это [ответственность](#). Признаки субъекта преступления образуют один из элементов [состава преступления](#)^[1]. Наличие у лица, совершившего преступление, определённых субъективных признаков может рассматриваться также как условие [уголовной ответственности](#)^[1].

Хотя [уголовным законом](#) и ставятся под охрану определённого рода объекты, уголовно-правовой запрет охватывает не все возможные случаи причинения им вреда. Так, очевидно, что за пределами современного [уголовного права](#) должен находиться вред [собственности](#), причиненный стихийными силами природы, вред жизни и здоровью, причиненный дикими животными и т. д., хотя истории и известны случаи привлечения к уголовной ответственности быков, свиней, петухов, крыс и мышей, саранчи, и даже колоколов и морских проливов^[2].

Объективная сторона преступления — это один из элементов [состава преступления](#), включающий в себя признаки, характеризующие внешнее проявление [преступления](#) в реальной действительности, доступное для наблюдения и изучения. Объективная сторона преступления может также определяться как «процесс общественно опасного и противоправного посягательства на охраняемые законом интересы, рассматриваемый с его внешней стороны с точки зрения последовательного развития тех или иных событий и явлений, которые начинаются с преступного действия (бездействия) субъекта и заканчиваются наступлением преступного результата»^[1].

Как и любой другой поступок человека, преступление имеет [объективные](#) (внешние, доступные для стороннего наблюдения) и [субъективные](#) (внутренние, представляющие собой [психические](#) процессы, протекающие в [сознании](#) лица) проявления^[2].

Несмотря на то, что в реальной действительности эти признаки неотделимы друг от друга, в рамках теоретического анализа осуществляется их условное разделение, позволяющее более подробно изучить каждый из признаков в отдельности и определить его значение в общей системе [преступного деяния](#)^[2].

Субъективная сторона преступления — это внутреннее [психическое](#) отношение лица к совершаемому им [общественно опасному деянию](#).

В отличие от признаков [объективной стороны преступления](#), доступных для непосредственного восприятия другими лицами, признаки субъективной стороны недоступны для непосредственного наблюдения и устанавливаются на основании [показаний](#), данных лицом, а также на основании анализа и оценки объективных признаков [преступления](#)^[1]. [В. И. Ленин](#) писал по этому поводу: «...По каким признакам судить нам о реальных «помыслах и чувствах» реальных личностей? Понятно, что такой признак может быть лишь один: действия этих личностей — а так как речь идет только об общественных «помыслах и чувствах», то следует добавить еще: общественные действия личности, т.е. социальные факторы»^[2].

57.отягчающие ответственность обстоятельства

Отягчающие обстоятельства в [уголовном праве](#) — [юридические факты](#) и состояния, которые требуют назначить виновному более строгое [наказание](#) ввиду того, что они отрицательно характеризуют его личность, либо увеличивают степень общественной опасности деяния.

Отягчающие обстоятельства могут быть специфичными для конкретного деяния (квалифицирующие признаки [состава преступления](#)) или закрепляться в общей части [уголовного законодательства](#) и применяться ко всем [преступлениям](#).

Назначение наказания с учётом отягчающих обстоятельств позволяет его индивидуализировать и тем самым является одной из гарантий назначения справедливого наказания.

Обстоятельства, отягчающие уголовную ответственность и наказание

1. Обстоятельствами, отягчающими уголовную ответственность и наказание, признаются;

а) неоднократность преступлений, рецидив преступлений;

б) причинение преступлением тяжких последствий;

в) совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);

г) особо активная роль в совершении преступления;

д) привлечение к совершению преступления лиц, которые заведомо для виновного страдают тяжёлым психическим расстройством, либо лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность;

е) совершение преступления по мотиву национальной, расовой и религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение;

ж) совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного;

з) совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с выполнением данным лицом своего служебного, профессионального или общественного долга;

и) совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательствами, а также мучениями для потерпевшего;

к) совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, легковоспламеняющихся и горючих жидкостей, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а

также с применением физического или психического принуждения либо общеопасным способом;

л) совершение преступления с использованием условий чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках;

м) совершение преступления в состоянии алкогольного, наркотического или токсикоманического опьянения. Суд вправе, в зависимости от характера преступления, не признать это обстоятельство отягчающим;

н) совершение преступления лицом, нарушившим тем самым принятую им присягу или профессиональную клятву;

о) совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора;

п) совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти.

2. Если обстоятельство, указанное в части первой настоящей статьи, предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса в качестве признака преступления, оно не может повторно учитываться как обстоятельство, отягчающее ответственность и наказание.

3. При назначении наказания суд не может признать отягчающими обстоятельства, не указанные в части первой настоящей статьи.

58.смягчающие ответственность обстоятельства

Обстоятельства, смягчающие уголовную ответственность и наказание

1. Смягчающими уголовную ответственность и наказание обстоятельствами признаются:

а) совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств;

б) несовершеннолетие виновного;

в) беременность;

г) наличие малолетних детей у виновного;

д) оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного преступлением;

е) совершение преступления вследствие стечения тяжелых личных, семейных или иных обстоятельств либо по мотиву сострадания;

ж) совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости;

з) совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, крайней необходимости, задержания лица, совершившего преступление, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий;

Примечание

и) противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления;

к) чистосердечное раскаяние, явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления.

2. При назначении наказания могут учитываться в качестве смягчающих и обстоятельства, не предусмотренные частью первой настоящей статьи.

3. Если смягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания.

4. При наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных пунктами д) и к) части первой настоящей статьи, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания при совершении преступления небольшой и средней тяжести не может превышать половины, при совершении тяжкого преступления - двух третей, при совершении особо тяжкого преступления - трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса.

59. Стадии совершения преступления

Стадии совершения преступления — это этапы, которые проходит преступление в своем развитии от начала (подготовительных действий) до конца (наступления общественно опасных последствий). В случае, если развитие преступления было прервано на любой из стадий до его завершения, речь идет о **неоконченной преступной деятельности**.

Под стадией понимается период, определенный этап в развитии чего-либо, имеющий свои качественные особенности.

Если мы обратимся к реально совершаемым преступлениям, то увидим, что в одних случаях преступление, совершенное виновным, является доведенным до конца. В других же случаях преступнику по тем или иным причинам, не зависящим от его воли, не удается довести преступление до конца, и в совершенном им деянии либо отсутствует предусмотренный уголовным законом преступный результат, либо выполнены не все действия, образующие объективную сторону данного состава преступления. В этих случаях для правильного решения вопроса об уголовной ответственности за конкретно совершенные действия и возникает необходимость выделения в уголовном праве отдельных этапов, или стадий, совершения преступления. Какой критерий должен быть положен в основу выделения стадий? При ответе на этот вопрос надо исходить из того, что стадии совершения преступления отражают реально существующие в объективной действительности этапы в развитии общественно опасного деяния. Разграничение проходит на основании объективно существующих между ними границ.

Иными словами, стадии совершения преступления различаются между собой по объективным признакам - по

моменту прекращения преступной деятельности и по характеру совершенных действий. Только такой подход позволяет четко отграничить одну стадию от другой и определить границы каждой из них.

Таким образом, стадии совершения преступления - это определенные периоды развития преступной деятельности, качественно различающиеся между собой по характеру совершения общественно опасных действий, отражающих различную степень реализации виновным преступного умысла.

Используя этот объективный критерий, уголовное законодательство различает три стадии совершения преступления:

- 1) приготовление к преступлению;
- 2) покушение на преступление;
- 3) оконченное преступление.

Приготовление к преступлению и покушение на преступление уголовным законодательством признаются неоконченным преступлением (ч. 2 ст. 29 УК).

Приготовлением к преступлению уголовный закон признает приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления либо иное умышленное создание условий для совершения преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ч. 1 ст. 30 УК).

Покушением на преступление закон признает умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ч. 3 ст. 30 УК).

Преступление признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава данного преступления, предусмотренного УК (ч. 1 ст. 29).

В науке уголовного права не раз высказывалось мнение о том, что стадией совершения преступления является обнаружение умысла. Под обнаружением умысла понимается проявление вольного намерения совершить определенное преступление. Оно может быть выражено в устной, письменной или иной форме. Обнаружение умысла не может быть признано стадией совершения преступления. Преступлением по уголовному праву признается общественно опасное деяние, посягающее на охраняемые уголовным законом объекты. Обнаружение умысла подобным деянием не является, так как при нем нет действий по подготовке и совершению преступления. Каждая стадия представляет собой ступень, определенный этап в совершении преступления, в осуществлении преступного умысла. Обнаружение же умысла подобными признаками не обладает: оно не представляет какого-либо этапа в совершении преступления, не приближает субъекта к достижению преступного результата или к завершению намеченных им действий. При обнаружении умысла не только не осуществляется преступление, но даже и не создаются условия для его совершения.

Уголовное законодательство никогда не устанавливало признаки подобной стадии и даже не упоминало о ней. По уголовному закону карается не только причинение вреда определенным объектам, но в ряде случаев даже поставление объекта в опасность причинения такого вреда. Не знает такой стадии и судебная практика. Подобную позицию занял и Пленум Верховного Суда РФ в своем Постановлении от 10.02.2000 N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе": "Не может быть квалифицировано как покушение на дачу или получение взятки либо коммерческий подкуп высказанное намерение лица дать (получить) деньги, ценные бумаги, иное имущество либо предоставить возможность незаконно пользоваться услугами материального характера в случае, когда лицо для реализации высказанного намерения никаких конкретных действий не предпринимало" (п.

11).

Не является специальным видом обнаружения умысла угроза совершить какое-либо преступление. В таких случаях наказывается не обнаружение умысла совершить какое-либо преступление, а уже иное самостоятельное преступление. Угроза имеет целью изменение поведения лица в интересах угрожающего. При угрозе речь идет не о первоначальном этапе какого-то последующего развития преступления (например, об угрозе убийством как первом этапе последующего причинения смерти), а о самостоятельном составе, имеющем лишь специфическую конструкцию. При этом его объективная сторона в своем полном и законченном развитии состоит именно в угрозе, т.е. в особой форме психического воздействия на потерпевшего. В данном случае налицо значительная общественная опасность, которая отсутствует при обнаружении умысла. Независимо от того, была ли угроза впоследствии осуществлена, виновный может подлежать уголовной ответственности.

Выделение стадий имеет большое значение как для квалификации преступления, так и для правильной индивидуализации наказания. Характер и степень общественной опасности деяния существенно различны в зависимости от стадии совершения преступления. Это учитывается при конструкции норм Особенной части УК. Статья 66 УК предусматривает специальный порядок назначения наказания за приготовление к преступлению и за покушение на преступление.

Установление наказуемости за неоконченное преступление является реализацией положения о неотвратимости наказания, что имеет большое значение в борьбе с наиболее опасными посягательствами, и в то же время установление стадий совершения преступлений играет важную роль при решении вопроса об освобождении от уголовной ответственности и наказания. Устанавливая, в частности, наличие добровольного отказа, при котором уголовная ответственность исключается, мы прежде всего выясняем, на какой стадии совершения преступления добровольный отказ имел место. В зависимости от вида стадии возможен и различный характер действий лица при добровольном отказе. Точное установление вида стадии имеет значение и для дифференциации ответственности соучастников.

Поскольку стадии совершения преступления представляют целенаправленную деятельность лица по подготовке и совершению преступления или, иначе говоря, различные этапы реализации преступного умысла, установление стадий возможно лишь в умышленных преступлениях.

Законодателем установлено, что как приготовление, так и покушение могут быть совершены только умышленно (ст. 30 УК).

Более того, поскольку при приготовлении и покушении лицо стремится к завершению преступления, желает либо наступления общественно опасных последствий, либо совершения всех действий, образующих окончательное преступление, то в данном случае речь может идти только о прямом умысле. Приготовление и покушение не могут иметь место при совершении неосторожных преступлений.

Что касается возможности выделения стадий, должен быть ограничен также и круг преступлений, характеризующихся прямым умыслом.

В правовой литературе распространено мнение о том, что приготовление и покушение невозможны в преступлениях с формальным составом, совершаемых путем бездействия, а также в тех преступлениях, в которых уже первый акт деятельности представляет собой полное выполнение состава данного преступления. Это мнение аргументируется тем, что все поведение лица до момента, пока оно не уклонится от того действия, которое обязано было совершить, либо не совершит действия, предусмотренного в законе как окончательное преступление, является безразличным в уголовно-правовом отношении. Пока субъект располагает временем для выполнения тех действий, которые он обязан исполнить либо от совершения которых обязан воздержаться, его поведение не может быть признано общественно опасным. Но если наступило время исполнения этих действий, то невыполнение их субъектом уже образует состав окончательного преступления.

Решение вопроса о возможности стадий в различных составах нам представляется следующим образом. Стадии возможны почти во всех умышленных преступлениях с материальным составом.

Приготовление и покушение невозможны в тех случаях, когда уголовная ответственность наступает лишь при наличии определенных, указанных в законе общественно опасных последствий, отграничивающих преступление от других правонарушений. Если подобные последствия не наступили, то совершенное деяние не является преступлением, поэтому речь может идти не об уголовной, а об ответственности иного рода - административной, дисциплинарной или гражданской (ст. ст. 285, 330 УК).

Приготовление и покушение невозможны и в преступлениях, общественная опасность которых состоит в создании опасности причинения вреда. Так, нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов считается оконченным преступлением уже при создании угрозы причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде (ст. 247 УК).

Стадия приготовления возможна почти для всех преступлений с формальным составом, выполняемых как путем действия, так и путем бездействия. В качестве исключения можно привести лишь те составы, где уже подготовительная деятельность рассматривается законодателем как оконченное преступление (ч. 1 ст. 209, ч. 1 ст. 210 УК и др.). Покушение же возможно не во всех преступлениях с формальным составом. Оно имеет место в тех составах преступлений, объективная сторона которых характеризуется следующими моментами.

Во-первых, деяние состоит из нескольких актов. Например, при изнасиловании (ст. 131 УК) для окончательного состава необходимо наличие насилия и полового сношения.

Во-вторых, если деяние характеризуется определенной продолжительностью его совершения и между началом и окончанием преступного действия возможен разрыв во времени. Например, виновный положил в виде взятки деньги в ящик стола следователя, когда тот отлучился из кабинета.

Определенный интерес представляет вопрос о возможности стадий при разбое. Как известно, разбой считается оконченным преступлением уже с момента нападения. Однако к совершению нападения возможна определенная подготовка, создание группы, приобретение оружия для нападения, устранение возможных препятствий и т.д. Если приготовление к разбою может иметь место, то покушение на разбой невозможно. Уже само нападение образует при разбое окончательное преступление.

На практике иногда возникает вопрос о том, возможно ли применение норм о покушении по делам о преступлениях, совершаемых в состоянии аффекта, и в частности, при убийстве (ст. 107 УК) и причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью (ст. 113 УК). Приготовление к совершению подобных преступлений невозможно, ибо данные преступления совершаются внезапно для самого виновного: поводом для его преступных действий в этих случаях является противозаконное поведение самого потерпевшего. По вопросу о возможности покушения в случаях, предусмотренных ст. 107 и ст. 113 УК, в юридической литературе были высказаны различные мнения. Некоторые авторы отрицают возможность покушения на убийство и причинение вреда здоровью, совершенных в состоянии сильного душевного волнения, на том основании, что это преступление может быть совершено только с косвенным умыслом. Поскольку лицо смутно предвидит результат своих действий, то желать их не может. "Желанным может быть только тот результат, который явится целью действий".

Подобные утверждения представляются неубедительными. Лицо, действующее в состоянии аффекта, является вменяемым, оно осознает общественно опасный характер своего действия, предвидит его общественно опасные последствия и желает или сознательно допускает наступления этих последствий. Кроме того, неточным является и утверждение о том, что о желании преступного результата можно говорить только тогда, когда он является целью действий виновного. Это не всегда так. Смерть потерпевшего может являться для преступника необходимым средством для достижения конечной цели своих действий. Например, убийство с целью скрыть другое

преступление.

В связи с этим следует признать обоснованной точку зрения, в соответствии с которой допускается возможность покушения на преступление, совершенное в состоянии аффекта. Такая позиция находит отражение и в судебной практике. Так, Л. был осужден за покушение на убийство двух и более лиц в состоянии аффекта, когда он, застав дома в постели свою жену с мужчиной, зубилом нанес им несколько ударов в различные части тела.

К числу преступлений, которые могут быть совершены умышленно, но исключают возможность приготовления и покушения, относятся умышленное убийство и умышленное тяжкое или менее тяжкое телесное повреждение, причиненные при превышении пределов необходимой обороны. Хотя действия виновного при превышении пределов необходимой обороны и являются умышленными, покушение в этих случаях не может иметь места, так как покушение предполагает действия, непосредственно направленные на причинение результата, чего в данном случае нет.

При превышении пределов необходимой обороны лицо, обороняющееся от нападения, стремится защитить от нападения свои интересы, интересы другой личности или общественные и государственные интересы.

При превышении пределов необходимой обороны невозможно также и приготовление. При совершении преступления при превышении пределов необходимой обороны умысел лица на убийство или причинение телесных повреждений возникает внезапно как реакция на противозаконные действия нападающего. Для приготовления же характерно возникновение умысла на совершение преступления еще до начала исполнения преступления.

Аналогичным образом вопрос о невозможности приготовления и покушения при совершении преступления при превышении пределов необходимой обороны решают и ряд других авторов.

2. Оконченное преступление

Преступление признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного УК (ч. 1 ст. 29). Момент окончания преступления является различным в зависимости от конструкции состава преступления. Для одних преступлений характерно, что они считаются оконченными лишь при наступлении определенных общественно опасных последствий. Таковы, в частности, преступления, предусмотренные ст. ст. 105, 111, 189, 286 УК и др. Ряд составов сконструирован так, что преступления считаются оконченными с момента совершения самого общественно опасного деяния независимо от наступления общественно опасных последствий (ст. ст. 126, 130, 163 УК и др.).

Если законодатель включает общественно опасные последствия в качестве обязательного признака объективной стороны, требует их фактического наступления для признания преступления оконченным, то такие составы преступления называются материальными. Составы же преступлений, считающиеся оконченными с момента совершения указанного в законе действия или бездействия, независимо от наступления общественно опасных последствий, называются формальными.

Само по себе разделение составов в зависимости от их конструирования в нормах Особенной части УК на материальные и формальные практически весьма нужно и полностью себя оправдывает, так как способствует правильному определению момента окончания преступления, а следовательно, решению важного вопроса об отграничении оконченного преступления от неоконченного. В формальных составах преступления момент окончания преступления также может быть различным. Так, для одних составов необходимо совершение конкретного общественно опасного деяния, предусмотренного соответствующей нормой. В частности, преступление - получение взятки - считается оконченным с момента получения взятки; для окончания данного преступления не имеет значения, наступили или нет какие-либо вредные последствия опасных действий виновного. Для других формальных составов достаточно факта организационной деятельности, которая еще не реализовалась в конкретное посягательство на охраняемый уголовным законом объект. Так, бандитизм считается оконченным

преступлением уже с момента создания вооруженной банды с целью нападения на граждан или организации.

Здесь мы имеем дело с определенной разновидностью формальных составов, которые в правовой литературе иногда называются "усеченными составами".

3. Приготовление к совершению преступления

В соответствии с ч. 1 ст. 30 УК приготовлением к преступлению признается приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам.

Приготовительные действия могут быть самыми разнообразными. Общим для них является то, что все они представляют собой создание условий для совершения преступления. Но, в отличие от покушения, здесь нет еще непосредственного посягательства на объект. Объединяет их также и то, что эти действия являются умышленными; лицо сознательно создает условия для совершения преступления; субъект не думает ограничиться только приготовительными действиями, он намерен достичь завершения преступления, до конца реализовать преступный умысел.

О приготовлении как о стадии совершения преступления можно говорить лишь тогда, когда лицо подготавливается к совершению конкретного преступления, имея намерение в дальнейшем довести свой преступный умысел до конца, т.е. совершить конкретное преступление. В силу этого нельзя рассматривать в качестве приготовления случаи, когда лицо предполагает вообще совершить какое-либо преступление и совершает приготовительные действия (например, изготавливает нож или наваривает болванку на металлический прут) "на всякий случай", исходя из того, что эти предметы "могут пригодиться", и т.д. В подобных случаях действия лица не представляют собой одного из составных этапов единого преступления. Однако некоторые из упомянутых действий могут быть общественно опасными и образовывать самостоятельное преступление (ст. ст. 223, 324 УК и др.).

С объективной стороны закон характеризует приготовление как приискание, изготовление или приспособление средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления либо иное умышленное создание условий для совершения преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам. Каждый из объективных признаков приготовления имеет самостоятельное значение. Наличие одного объективного признака (разумеется, при наличии других необходимых признаков состава преступления) уже достаточно для выполнения объективной стороны состава преступления.

Под приисканием понимается любая форма приобретения средств или орудий совершения преступления. Это и любые законные способы - покупка, временное заимствование и т.д. В практике встречаются и незаконные способы приобретения средств или орудий (обычно путем кражи). Поскольку закон не ограничивает приобретение средств и орудий только законными способами, приискание их может выражаться в любой форме.

Изготовление - это создание орудий и средств совершения преступления.

Приспособлением средств или орудий считается любое действие, направленное на их изменение с целью лучшего использования при совершении преступления. После приспособления средства или орудия становятся пригодными для совершения преступления. Понятием "приспособление" охватываются все способы, при помощи которых лицо изменяет имеющиеся средства или орудия для придания им необходимых свойств и качеств. При приспособлении лицо придает предметам такие свойства, которые делают возможным использование их при совершении преступления. В частности, при посягательствах на личность изготавливаются орудия, которые способны причинить смерть человеку, при подготовке к хищению могут изготавливаться, например, подложные документы, которые, по мнению субъекта, помогут ему в завладении чужим имуществом.

Под специальными приспособлениями следует понимать предварительную обработку или приспособление орудий и средств для более удобного пользования (например, затачивание отвертки для нанесения телесных повреждений, укрепление металлического крючка на палке для кражи вещей из помещения).

Средствами совершения преступления являются предметы материального мира, вещества или энергия, физические или химические свойства которых используются для совершения преступления.

К средствам совершения преступления можно отнести ядовитые и наркотические вещества, листки с клеветническими измышлениями, поддельные бланки и т.д.

К орудиям совершения преступления относятся предметы, используемые для увеличения физических усилий, которыми непосредственно причиняются общественно опасные последствия.

Орудиями совершения преступления могут являться как предметы, специально приспособленные для совершения преступления (кастеты, фомки, отмычки и т.д.), так и предметы, специально не приспособленные и не предназначенные для совершения преступления, однако могущие быть использованными при осуществлении общественно опасного деяния (предметы хозяйственного и бытового назначения, транспорт и т.д.).

Приискание соучастников - это различные способы нахождения соучастников и их вербовка, а сговор на совершение преступления предполагает достижение соглашения о совершении преступления.

Под иным умышленным созданием условий для совершения преступления следует понимать самые различные действия, создающие возможность для совершения преступления. К ним, помимо приискания и приспособления средств или орудий совершения преступления, можно отнести:

1) неудавшееся подстрекательство или пособничество; оно может иметь место, когда одно лицо склоняет другое к совершению кражи, но последнее кражу не совершает (ч. 5 ст. 34 УК);

2) изучение места и времени предполагаемого совершения преступления (например, субъект изучает распорядок дня и привычки проживающих в том или ином доме или квартире для того, чтобы выбрать наиболее удобную для последующего совершения кражи квартиру; лицо, решившее ограбить инкассатора, узнает, когда тот приходит в магазин за вырубкой);

3) действия, с помощью которых виновный выясняет возможность выполнения намеченного им преступления (например, лицо, решившее заняться сбытом наркотиков, выясняет, где можно похитить наркотики);

4) изучение всевозможных препятствий, которые могут встретиться при совершении преступления, и разработка способов их устранения (субъект, решивший совершить кражу из магазина, выясняет, охраняется ли магазин; если охраняется, то каким способом; если магазин охраняется сторожем, то субъект решает тем или иным образом отвлечь внимание сторожа; если магазин оборудован автоматической сигнализацией, то субъект разрабатывает способ приведения ее в непригодность);

5) действия, предпринимаемые для сокрытия намеченного преступления или для обеспечения беспрепятственного пользования результатами этого преступления (подготавливается хранилище для последующего сокрытия вещей, которые лицо намеревается похитить).

Круг действий, посредством которых создаются условия для совершения преступлений, обширен и может быть представлен в самых различных формах. Исчерпывающий их перечень дать невозможно.

С субъективной стороны приготовление может быть совершено только умышленно. На это обстоятельство прямо

указано в законе, причем умысел возможен только прямой. Совершая подготовительные к преступлению действия, субъект осознает, что своими действиями он создает условия для дальнейшего совершения преступления, желает создания этих условий, предвидит возможные общественно опасные последствия того преступления, которое он желает совершить, и стремится, в конечном счете, к наступлению преступного результата или к завершению преступления.

Малая степень общественной опасности preparatory actions к преступлению определяется прежде всего значительной отдаленностью их во времени и пространстве от конкретного объекта предполагаемого посягательства. Возможность наступления общественно опасных последствий при приготовлении также представляется довольно неопределенной. Часто умысел субъекта не объективирован настолько, чтобы можно было говорить о наличии серьезной решимости совершить преступление.

Общественная опасность preparatory actions к преступлению действий повышается, если они являются необходимыми для совершения преступления. Так, в приготовлении к изготовлению поддельных денег приискание и приспособление орудий преступления являются действиями, без которых вообще невозможно совершение преступления.

Для определения степени общественной опасности preparatory actions к преступлению действий имеет значение и характер средств и орудий, которые должны были быть использованы при совершении намеченного преступления. Предполагаемое использование предметов, специально предназначенных для совершения преступления, повышает степень общественной опасности preparatory actions к преступлению действий. Такими предметами при приготовлении, например, к совершению кражи, являются фомки, отмычки и др.

И, наконец, в значительной мере на степень общественной опасности при приготовлении влияет близость перехода от preparatory actions к непосредственному исполнению преступления. Чем ближе стоит субъект к непосредственному исполнению преступления, тем выше степень общественной опасности его preparatory actions.

4. Покушение на преступление

В соответствии с ч. 3 ст. 30 УК "покушением на преступление признаются умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам". Данное определение покушения отражает суть и специфику института покушения.

К объективным признакам покушения следует относить:

- а) непосредственную направленность действия на совершение преступления;
- б) незавершенность посягательства по не зависящим от воли виновного обстоятельствам;
- в) его незавершенность.

Субъективным признаком покушения является умышленный характер действий.

Под покушением как умышленным действием, непосредственно направленным на совершение преступления, следует понимать совершение действий, входящих в объективную сторону состава преступления. При покушении всегда имеют место действия, которыми непосредственно выполняется состав данного преступления. Это первый объективный признак покушения.

Характерной особенностью покушения, отличающей его от приготовления, является то, что при покушении объект

преступления ставится под непосредственную угрозу причинения ему вреда. При покушении уже совершены действия, входящие в объективную сторону преступления. Но при покушении, в отличие от оконченного преступления, недостает некоторых признаков объективной стороны преступления: преступного результата, указанного в соответствующей статье Особенной части УК, или полного завершения всех действий, образующих объективную сторону преступления.

Недоведение преступления до конца составляет второй объективный признак покушения. Именно незавершенность преступления отличает покушение от оконченного преступления и является одним из оснований для выделения покушения в самостоятельную стадию.

Однако незавершенность при покушении не следует понимать всегда как незавершенность фактических действий виновного, хотя этот признак и имеет место.

Обычно при покушении лицо не успевает совершить всех тех действий, которые оно намеревалось совершить. Например, при покушении на убийство действия виновного часто пресекаются вмешательством других граждан.

Незавершенность преступления при покушении означает, что преступление не является оконченным, хотя фактически действия виновного могут быть и завершенными. Так, при оконченном покушении виновный убежден, что он сделал все необходимое для совершения преступления, считает, что преступление завершено, и поэтому прекращает свои общественно опасные действия.

Итак, незавершенность при покушении следует понимать прежде всего как отсутствие всех объективных признаков состава преступления, предусмотренного данной нормой Особенной части УК.

Следует иметь в виду, что при покушении нередко наступают определенные общественно опасные последствия, но иные, чем те, которые стремился причинить виновный. Например, при покушении на убийство часто причиняется вред здоровью. Однако это обстоятельство не превращает содеянное в оконченное преступление, так как для признания преступления оконченным необходимо наступление не любых вредных последствий, а лишь тех, которые прямо указаны в законе.

Незавершенность действий при покушении на преступление характеризуется, как уже было отмечено, ненаступлением указанного в законе преступного результата. Это обстоятельство является характерным для преступлений с материальным составом, незавершенность при покушении означает и неполное выполнение виновным действий, запрещенных законом.

В то же время в случаях, если преступный результат, предусмотренный законом, наступает не сразу, а через некоторое время (например, наступление смерти происходит спустя какой-то период после нанесения ножевых ранений с целью убийства), преступление следует считать оконченным. Уголовное законодательство не знает так называемых критических сроков развития причинной связи между действием и последствием. Уголовный закон признает преступление оконченным, если преступный результат (умышленных действий виновного) наступил независимо от того, сколько прошло времени после совершения виновным общественно опасных действий.

Законодательное определение покушения устанавливает, что покушение характеризуется не только ненаступлением преступного результата, что характерно для материальных преступлений, но и тем, что преступление не было доведено до конца. Таким образом, понятие "покушение" применимо к преступлениям как с материальным, так и с формальным составом.

Третьим объективным признаком покушения является недоведение преступления до конца по причинам, не зависящим от воли виновного.

В законодательном определении покушения содержится важное указание на то, что покушением на преступление

признается умышленное действие. Тем самым подчеркивается основной субъективный признак покушения. Покушение на преступление характерно только для умышленной преступной деятельности. Не может быть покушения, так же как и приготовления, при совершении преступления по неосторожности. Лицо, делающее попытку совершения преступления, стремящееся достигнуть его завершения, не может действовать неосторожно. В этих случаях можно говорить только об умысле лица. Если субъект не желает совершения преступления, следовательно, он и не может пытаться его совершить.

Покушение, так же как и приготовление, возможно только при наличии прямого умысла. При косвенном умысле лицо не желает наступления преступного результата, не стремится к завершению преступления, следовательно, не может и готовиться к нему либо пытаться его совершить. Преступный результат для лица при косвенном умысле является одним из возможных последствий его действий, причем субъект относится пассивно к его наступлению.

Пленум Верховного Суда РФ, давая разъяснения судам по разрешению ряда категорий уголовных дел, также неоднократно в своих постановлениях подчеркивал, что покушение на совершение преступления может быть совершено только с прямым умыслом.

Так, Пленум Верховного Суда РФ в п. 2 Постановления от 27.01.1999 N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК)" указал, что покушение на убийство возможно лишь с прямым умыслом, т.е. когда содеянное свидетельствовало о том, что виновный осознавал общественную опасность своих действий (бездействия), предвидел возможность или неизбежность наступления смерти другого человека и желал ее наступления, но смертельный исход не наступил по не зависящим от него обстоятельствам (ввиду активного сопротивления жертвы, вмешательства других лиц, своевременного оказания потерпевшему медицинской помощи и др.).

В уголовном праве покушение принято делить на два основных вида - оконченное и неоконченное.

Для деления покушения на виды следует пользоваться субъективным критерием, т.е. руководствоваться представлением самого субъекта о степени завершенности преступления.

Оконченным покушением является такое покушение, при котором субъект сделал все, что он считал необходимым для совершения преступления, однако это преступление не было завершено по не зависящим от него обстоятельствам.

Неоконченным покушением является такое покушение, при котором субъект не совершил еще всего того, что он считал необходимым для совершения преступления.

Однако ряд авторов считают, что при делении покушения на виды следует пользоваться объективным критерием.

Выступая против сторонников второй точки зрения, Н.Д. Дурманов совершенно правильно подчеркнул, что "принятие объективного критерия для разграничения оконченного и неоконченного покушения повело бы к бесконечным схоластическим спорам о том, были или не были необходимы для совершения преступления действия, фактически совершенные виновным".

Имеются и сторонники смешанного критерия: при делении покушения на виды рекомендуется пользоваться субъективным и объективным критериями одновременно.

Если преступный результат не наступил, значит, было сделано не все, что являлось необходимым для наступления преступного результата. Применяя объективный критерий для деления покушения на виды, нужно будет признать невозможным существование оконченного покушения, ибо всегда каких-то действий виновного будет недостаточно для завершения преступления. Отрицать же наличие оконченного покушения - значит, не учитывать большого значения отношения самого виновного к совершенным им действиям. А это необходимо как для установления вины субъекта, так и для определения степени общественной опасности совершения преступления, что находит

отражение, в частности, при назначении наказания.

Оконченное покушение, при прочих равных условиях, обычно более опасно, чем неоконченное. Нередко оно сопровождается причинением известного вреда, особенно при покушении на убийство, хотя этот вред не является тем преступным результатом, к которому стремился виновный.

Оконченное покушение по своим признакам ближе к оконченному преступлению. Однако между ними всегда следует проводить четкую границу. Это различие проводится по объективной стороне состава преступления. При оконченном покушении, в отличие от оконченного преступления, всегда отсутствует тот преступный результат, к которому стремился виновный, либо не выполнены все те действия, которые он был намерен совершить для исполнения своего преступного намерения.

Деление покушения на оконченное и неоконченное имеет определенное теоретическое и практическое значение.

Хотя в действующем уголовном законодательстве и не употребляются термины "оконченное" и "неоконченное" покушение, однако следует учитывать наряду с другими обстоятельствами степень осуществления преступного намерения. Это требование учитывается при делении покушения на оконченное и неоконченное.

Кроме того, подразделение покушения на виды имеет большое значение в тех случаях, когда встает вопрос о наличии или отсутствии добровольного отказа.

В юридической литературе принято также выделять негодное покушение. Негодное покушение в свою очередь подразделяется на покушение на негодный объект и покушение с негодными средствами.

Под покушением на негодный объект принято понимать те случаи, когда виновный посягает на определенный объект, однако его действия вследствие допускаемой им ошибки не создают реальной опасности причинения объекту вреда. Следует отметить, что выражение "покушение на негодный объект" явно неудачно. Объект, т.е. общественные отношения, на которые посягает виновный, не могут быть негодными. Негодными могут быть предметы посягательства вследствие отсутствия свойств, на которые рассчитывал виновный. Если виновный, например, похитил непригодное к функциональному использованию оружие (боевые припасы, взрывчатые вещества), заблуждаясь относительно его качества и полагая, что оно исправно, содеянное следует квалифицировать как покушение на хищение оружия (боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных устройств).

Под покушением с негодными средствами обычно понимают такие случаи, когда виновный для достижения своих целей применяет средства, которые объективно, вследствие своих свойств, не могут привести к окончанию преступления или к наступлению преступного результата.

Обычно покушение на негодный объект, как и покушение с негодными средствами, обладает признаками общественной опасности, и лицо, совершившее такое покушение, подвергается уголовной ответственности на общих основаниях. Виновный в этих случаях имеет намерение совершить определенное, предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние, а преступление не завершено по не зависящим от лица обстоятельствам.

5. Основания уголовной ответственности за неоконченное преступление

Единственным основанием уголовной ответственности является наличие в действиях лица состава преступления (ст. 8 УК). Это положение полностью и безоговорочно применимо к случаям совершения оконченного преступления, т.е. деяния, содержащего все признаки конкретного состава преступления.

Положение о наличии в действиях лица определенного состава преступления как единственном основании уголовной ответственности применимо к случаям покушения.

Важнейшим признаком как преступления, так и состава преступления является общественная опасность. Каков же характер общественной опасности при покушении?

Общественная опасность покушения на преступление состоит прежде всего в том, что при покушении создается непосредственная опасность причинения вреда охраняемому уголовным законом объекту. Более того, при покушении объекту нередко причиняется вред, хотя и не тот, что указан в законе. Порой причиненный вред настолько значителен, что совершенное преступление хотя и не окончено, представляет высокую степень общественной опасности. Общественная опасность при покушении состоит не столько в том, что фактически было причинено, сколько в создании виновным реальной возможности наступления того преступного результата, на который был направлен его умысел.

Вполне обоснованно Н.Д. Дурманов указывает, что "понятие состава включает признаки, обрисованные не только в статье Особенной части советского уголовного закона, но и в соответствующих статьях Общей части". Об этом же пишет и А.А. Пионтковский.

Точно так же состав преступления не исчезает и в тех случаях, когда объективная сторона не получает своего полного развития. Оттого что объективная сторона не получает своего полного развития, она не перестает быть объективной стороной.

Во всех случаях, как при наличии оконченного преступления, так и при покушении, налицо основной необходимый признак объективной стороны состава преступления - общественно опасное действие. При этом действия не теряют общественной опасности, несмотря на то что они выполнены не в полной мере либо фактически не привели к преступному результату. В этих случаях речь может идти лишь о разной степени общественной опасности, но в рамках состава преступления.

Таким образом, при покушении единственным основанием уголовной ответственности тоже является общепризнанное по уголовному праву основание: наличие в действиях лица признаков конкретного состава преступления.

Что же касается ответственности за приготовление к преступлению, то здесь правильное решение вопроса об основаниях и пределах ответственности представляет значительно большую сложность.

Думается, что и применительно к приготовлению нет причин отступать от основного положения о наличии в этом деянии состава преступления как единственного основания уголовной ответственности.

В отдельных случаях, в зависимости от характера приготовительных действий и от значения охраняемого уголовным законом объекта, приготовление к совершению преступления представляет известную общественную опасность.

В соответствии с ч. 2 ст. 30 УК уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлению.

6. Добровольный отказ от совершения преступления

Свое практическое применение норма закона о добровольном отказе находит только при неоконченном преступлении. Именно этим и руководствовался законодатель, помещая данную норму рядом с нормой о покушении на преступление и приготовлении к нему. Поэтому правильное решение вопроса об ответственности за неоконченное преступление либо об исключении таковой невозможно без выяснения сущности, природы и условий применения института добровольного отказа от преступления.

Правовое значение добровольного отказа состоит прежде всего в том, что он является особым обстоятельством, исключающим уголовную ответственность за предварительную преступную деятельность.

Добровольным отказом от преступления признается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца.

Согласно ст. 31 УК лицо, добровольно отказавшееся от доведения преступления до конца, подлежит уголовной ответственности лишь в том случае, если фактически совершенное им деяние содержит состав иного преступления.

Добровольный отказ полностью исключает уголовную ответственность за преступление, которое лицо пыталось совершить или к которому оно готовилось. В такой ситуации уголовная ответственность возможна лишь в том случае, если уже совершенные им до момента добровольного отказа действия содержат окончанный состав иного преступления.

Для наличия добровольного отказа необходимо, чтобы он был действительно добровольным и окончательным.

Признак добровольности означает, что лицо, сознавая возможность успешного завершения начатого преступления, сознательно (не вынужденно) прекращает свои преступные действия. При этом не имеет значения, существовала ли в действительности возможность доведения преступления до конца. Необходимо, чтобы именно лицо считало, что оно в состоянии закончить преступление, но тем не менее отказалось от его завершения.

Вместе с тем, если лицо отказывается от продолжения совершения преступления из-за различного рода препятствий, которые затрудняют совершение преступления или делают его совершение невозможным, то добровольный отказ отсутствует.

Для того чтобы считать отказ от продолжения совершения преступления не добровольным, а вынужденным, не требуется, чтобы встретившееся препятствие сделало совершенно невозможным совершение преступления. Достаточно, чтобы оно существенно затруднило его осуществление.

Если лицо во время совершения преступления узнало о том, что ему грозит реальная опасность быть застигнутым на месте совершения преступления и поэтому отказывается от доведения своего преступного намерения до конца, то добровольный отказ отсутствует.

Однако если лицо отказывается от дальнейшего совершения преступления лишь из-за страха перед наказанием, то отказ в этом случае признается добровольным, а не вынужденным, поскольку мотивы не имеют значения для признания добровольного отказа.

По общему правилу, добровольность как один из основных признаков отказа частично проявляется в том, что лицо само приходит к мысли о добровольном отказе. Однако это не обязательно. Признак добровольности налицо и в тех случаях, когда инициатива отказа от дальнейшего совершения преступления исходит и от других лиц. Советы, просьбы, убеждения иных лиц могут побудить лицо отказаться от продолжения преступления. Вместе с тем для наличия признака добровольности необходимо, чтобы лицо осознавало реальную возможность успешного завершения преступления и в тех случаях, когда оно внял советам и просьбам о добровольном отказе. Если же советы и убеждения иных лиц носят такой характер, что лицо не видит фактической возможности окончания преступления и, по существу, эти советы и убеждения носят форму принуждения, недоведение преступления до конца не будет добровольным, и лицо подлежит уголовной ответственности за неоконченное преступление.

Мотивы при добровольном отказе могут носить самый различный характер. Как правило, они не имеют самостоятельного юридического значения. Однако исследование их в процессе расследования и рассмотрения дела в суде является обязательным, поскольку, исследуя мотивы отказа от дальнейшего совершения преступления,

можно определить, действительно ли отказ от совершения преступления был добровольным и окончательным.

Вторым необходимым признаком добровольного отказа является его окончательность. Отказ будет окончательным лишь в том случае, если лицо полностью прекращает преступную деятельность и не имеет намерения продолжать ее в будущем. Поэтому в случаях временного перерыва преступной деятельности, вызванного теми или иными обстоятельствами, добровольного отказа не будет. Если субъект приостанавливает свои преступные действия для того, чтобы продолжить их при более благоприятных обстоятельствах, то в этих случаях не отпадает общественная опасность ни деяния, ни самого лица. Лишь окончательный отказ лица от совершения преступления может свидетельствовать о том, что само деяние и лицо перестали быть общественно опасными.

Также не исчезает общественная опасность деяния и лица в случаях отказа от повторения преступного посягательства, поскольку при первом посягательстве лицом сделано все, что оно считало необходимым для совершения преступления, но преступный результат не наступил по не зависящим от лица обстоятельствам. Отказ от повторения покушения не является основанием устранения уголовной ответственности. Он может быть лишь учтен судом при назначении наказания.

Известные трудности представляет решение вопроса об основаниях исключения уголовной ответственности при добровольном отказе. Среди авторов нет единого мнения по этому вопросу.

В последнее время преобладает точка зрения о том, что основанием исключения уголовной ответственности при добровольном отказе является отсутствие в деянии лица состава преступления. Эта точка зрения представляется правильной.

Для того чтобы действия лица были уголовно наказуемыми, они должны содержать состав преступления. При добровольном отказе действия лица не обладают общественной опасностью, охраняемому законом объекту не грозит опасность посягательства. Лицо отказывается от дальнейшего совершения преступления и не предпринимает более никаких действий для реализации своего умысла, имевшего место до решения отказаться от дальнейшего совершения преступления. При добровольном отказе прекращается осуществление объективной стороны преступления. Следовательно, в действиях лица отсутствует состав преступления.

Институт добровольного отказа тесно связан с понятием и разграничением стадий совершения преступления. Поэтому важное теоретическое и практическое значение имеет правильное решение вопроса о том, на каких стадиях развития преступной деятельности может иметь место добровольный отказ.

Поскольку большинством авторов обнаружение умысла не признается стадией совершения преступления, а авторы, признающие наличие такой стадии, соглашались с тем, что она ненаказуема в уголовном порядке, говорить о добровольном отказе при этом, естественно, не приходится. Совершенно правильно указывает Н.Д. Дурманов, что "добровольный отказ предполагает, что действия виновного уже содержали бы признаки состава преступления и подлежали бы наказанию, если бы виновный не отказался от совершения преступления. Только в этом случае добровольный отказ приобретает уголовно-правовое значение обстоятельства, исключающего ответственность".

Очевидно, что не может иметь места добровольный отказ и в стадии оконченного преступления, поскольку в таком случае налицо все элементы состава преступления и отказ от уже завершенного преступления невозможен. Таким образом, практически о добровольном отказе речь может идти лишь на стадиях приготовления к преступлению и покушения на преступление.

Добровольный отказ от совершения преступления возможен лишь до момента окончания преступления.

В стадии приготовления к преступлению добровольный отказ выражается, как правило, в форме бездействия. В этот период достаточно простого воздержания от дальнейших преступных действий. О наличии добровольного отказа во время приготовления к преступлению могут свидетельствовать различные факторы. В частности,

уничтожение средств и орудий преступления является одним из обстоятельств, доказывающих наличие добровольного отказа. Однако это не является обязательным условием наличия добровольного отказа. Главным фактором, определяющим наличие добровольного отказа, является решение лица добровольно и окончательно отказаться от дальнейшего совершения преступления.

Изучение судебной и следственной практики показывает, что, как правило, факты добровольного отказа в стадии приготовления к совершению преступления редко становятся известными органам следствия и суда, поскольку их установление связано со значительными трудностями. Однако эти обстоятельства отнюдь не означают, что в действительности добровольный отказ не имеет места. Кроме того, уже само наличие в уголовном праве нормы о добровольном отказе имеет большое предупредительное значение.

Добровольный отказ может иметь место и в стадии покушения на преступление. При этом, так же как и в стадии приготовления к преступлению, в одних случаях для наличия добровольного отказа достаточно прекращения начатых преступных действий, т.е. возможна пассивная форма отказа, в других же случаях сам характер уже выполненного посягательства требует от лица для успешности отказа совершения лишь активных действий по предотвращению завершения преступления. Решающую роль для определения формы отказа от покушения при этом играет вид покушения.

Возможность добровольного отказа при неоконченном покушении не вызывает сомнения. Когда лицо не выполнило еще всех действий, которые оно считало необходимыми для совершения преступления, добровольный отказ обычно выражается в воздержании от дальнейших действий по совершению преступления. Эти случаи имеют много общего с добровольным отказом в стадии приготовления к совершению преступления. Так же как и при приготовлении, добровольный отказ при неоконченном покушении обычно выражен в форме пассивного поведения.

Что же касается возможности добровольного отказа при оконченном покушении, т.е. после того как выполнены все действия, которые лицо считало необходимыми для совершения преступления, то он здесь возможен не всегда.

При оконченном покушении добровольный отказ имеет место лишь в тех случаях, когда лицо еще господствует над дальнейшим ходом событий, когда оно еще способно не допустить окончания преступления.

В этих случаях развитие причинной связи, вызванной действиями виновного, еще не закончилось, преступный результат еще не наступил, в связи с чем виновный своими действиями еще может воспрепятствовать окончанию преступления.

В отличие от неоконченного вида покушения при оконченном покушении действия лица, решившего добровольно отказаться от дальнейшего совершения преступления, всегда должны носить активный характер. Как справедливо отмечалось в юридической литературе, действия лица в этих случаях выражаются не только в предотвращении преступного результата, но прежде всего в уничтожении уже произведенных изменений в объективном мире, в восстановлении того положения, которое существовало до совершения действий по осуществлению преступления. Если лицо не в состоянии уничтожить уже произведенные изменения в объективном мире и восстановить первоначальное положение, то возможность добровольного отказа в этих случаях исключается.

Необходимым признаком добровольного отказа является осознание фактической возможности успешного продолжения преступной деятельности. Однако это не означает, что если субъектом выполнены все действия, которые он считал необходимыми для наступления преступного результата, то о каком-либо продолжении совершения преступления не может быть и речи, ибо сам процесс наступления преступного результата является не чем иным, как продолжением, логическим завершением преступных действий. И если наступление преступного результата зависит от виновного, то в полной мере можно утверждать, что от лица зависит дальнейшее продолжение совершения преступления. Нельзя, как уже было сказано выше, действия лица рассматривать изолированно. И предварительная преступная деятельность, и добровольный отказ затем от дальнейшего совершения преступления являются единым поступком человека. Субъект привел в действие причинный ряд, но он

еще господствует над его развитием и от него зависит наступление или ненаступление преступного результата.

Значительной спецификой характеризуется отказ соучастников. При добровольном отказе соучастников от преступления применяются общие правила, установленные ст. 31 УК.

Однако добровольному отказу при соучастии присущи свои особенности. Очевидно, что добровольный отказ может иметь место со стороны любого соучастника, но для каждого из видов соучастников он обладает известной спецификой. Добровольный отказ исполнителя выражается в несовершении им обусловленных сговором действий или в недоведении задуманного участниками преступления до конца. Добровольный отказ исполнителя не освобождает остальных соучастников от уголовной ответственности. При этом очевидно, что поскольку нормы о стадиях совершения преступления, так же как и абсолютное большинство всех норм УК, обращены к исполнителю преступления как к лицу, непосредственно совершающему действия, содержащие признаки конкретного состава преступления, то на него полностью распространяются все рассмотренные выше положения о добровольном отказе.

Таким образом, об отказе исполнителя речь может идти в тех случаях, когда в его действиях имели место признаки покушения на преступление или приготовления к нему. При рассмотрении особенностей добровольного отказа других видов соучастников эти положения являются весьма существенными, поскольку очевидно, что добровольный отказ со стороны других соучастников, и в частности пособника и подстрекателя, может иметь место лишь тогда, когда исполнитель совершил действия, образующие либо стадию приготовления к преступлению, либо покушение на преступление.

Особенности добровольного отказа организаторов, подстрекателей состоят прежде всего в том, что он должен привести к ликвидации созданной ими возможности совершения преступления при условии, если эта возможность еще не реализована исполнителем (ч. 4 ст. 31 УК).

Для этого организатор и подстрекатель должны предпринять активные действия и предотвратить готовящееся преступление. Их действия в этом направлении могут быть выражены в самой различной форме. Поскольку соучастникам удалось предотвратить готовящееся преступление, то их действия уже не представляют общественной опасности, в них отсутствует состав преступления точно так же, как отсутствует состав преступления при добровольном отказе лица, действовавшего в одиночку. Если же преступление исполнителем все же совершено, то соучастники подлежат уголовной ответственности. Их действия по предотвращению преступления учитываются судом при назначении наказания как смягчающие обстоятельства (ч. 5 ст. 31 УК).

Не может быть освобождено от уголовной ответственности лицо, заранее обещавшее скрыть преступление, орудия и средства совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, даже если оно и откажется выполнить свое обещание после того, как преступный результат уже наступил. Действия указанного лица находятся в причинной связи с наступившим преступным результатом. Преступление потому, отчасти, и было совершено исполнителем, что он в своих действиях мысленно опирался на обещанную ему поддержку укрывателя. Ликвидировать созданные предпосылки для совершения преступления соучастник уже не в силах, поэтому он подлежит ответственности. Отказ от дальнейшего содействия исполнителю преступления учитывается судом как смягчающее обстоятельство при назначении наказания.

Пособник преступления не подлежит уголовной ответственности, если он предпринял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение преступления (ч. 4 ст. 31 УК). Это может выражаться, в частности, в изъятии оружия или орудия совершения преступления, предоставленного ранее исполнителю. Если же он предоставил исполнителю информацию или устранил препятствия к совершению преступления и уже не может изъять этот вклад в совершение преступления, то его действия при добровольном отказе могут состоять в своевременном, т.е. достаточном по времени для недопущения, сообщении органам власти о готовящемся преступлении. В этих случаях пособник освобождается от уголовной ответственности, даже если исполнителю, несмотря на это, удалось совершить преступление.

Под деятельным раскаянием понимаются действия виновного, совершенные для предотвращения наступления вредных последствий совершенного преступления, добровольное возмещение нанесенного ущерба или устранение причиненного вреда, явка с повинной и активное содействие раскрытию преступления (п. п. "и", "к" ч. 1 ст. 61 УК).

Основное отличие между ними состоит в том, что добровольный отказ может иметь место лишь при неоконченном преступлении, тогда как деятельное раскаяние возможно после окончания преступления. Однако деятельное раскаяние может иметь место не только после окончания преступления, но и после оконченного покушения (в тех случаях, когда добровольный отказ невозможен). Деятельное раскаяние не устраняет уголовной ответственности за совершенное преступление, оно учитывается судом при назначении наказания как смягчающее обстоятельство.

60.уголовное наказание: понятие, признаки и цели

Наказание в уголовном праве — это меры государственного воздействия, применяемые к лицу, совершившему [преступление](#). Наказание, таким образом, является своего рода социальным последствием преступления^[1]. В правовом плане наказание выступает в роли основной формы реализации [уголовной ответственности](#)^[2]. Право государства применять наказание вытекает из задачи обеспечения безопасности совместной жизни людей в обществе, сохранения неприкосновенным «правового уклада общественной жизни»^[3]. В настоящее время наказание, как правило, применяется только судом и только в законодательно установленном [процессуальном порядке](#).

Уголовное наказание — центральный институт уголовного права, выражающий направление и содержание [уголовной политики](#) государства. Ввиду этого наказание всегда оставалось в центре внимания учёных: как отмечал [Н. Д. Сергеевский](#), уже к началу XX века существовало до 24 [философских](#) систем, обосновывающих право [государства](#) наказывать лиц, совершивших преступления и около 100 отдельных теорий наказания, выдвинутых специалистами-правоведами^[4].

Признаки наказания

В теории уголовного права выделяются [признаки](#), которые являются характерными для уголовного наказания. Число этих признаков в трудах различных учёных является различным: три и более, вплоть до семи^[15]. В обобщённом виде эти признаки можно изложить следующим образом:

- особый характер этой меры^[16], связанный с тем, что она назначается только за совершение [преступления](#) — наиболее тяжкого из всех противоправных деяний; с этим связана относительная тяжесть мер наказания по сравнению с иными видами правового воздействия, строгость регламентации института наказания в [уголовном законодательстве](#). В некоторых странах наказание также влечет за собой такое особое уголовно-правовое последствие как [судимость](#).
- личный характер наказания, связанный с тем, что оно применяется непосредственно к лицу, совершившему преступление; его отбывание не может быть переложено на другое лицо^[17].

- наказание связано с ограничением [прав и свобод лица](#), на которого оно возлагается; поскольку это всегда связано с лишением лица определенных благ и причинением ему в результате страданий, наказание всегда является карой^[17].

Наказание в современном уголовном праве носит публичный характер: оно назначается только от имени государства, с использованием специального порядка его назначения, который в современном праве призван гарантировать [права человека](#), обвиняемого в совершении преступления; решение [суда](#) о вынесении наказания носит характер общеобязательного для исполнения правового акта, который может быть отменен только в предусмотренном законом порядке вышестоящей судебной инстанцией. Пережитки частного наказания за преступления, известного истории права, сохранились в настоящее время лишь в мусульманском уголовном праве: так, в [Йемене](#) в конце XX века до 10 % умышленных убийств совершалось на почве кровной мести^[18].

На основе этих признаков можно отграничить наказание от всех остальных мер принудительного правового воздействия: так, [гражданско-правовые](#) принудительные меры [ответственности](#) не связаны с совершением преступления, а являются следствием гражданско-правового [деликта](#); ответственность в гражданском праве не всегда носит личный характер (возможно, например, [поручительство](#) и [страхование ответственности](#)); реализация данных мер ответственности направлена в первую очередь на восстановление нарушенных прав, цели лишить ответственного лицо законно принадлежащих ему благ, как правило, не ставится^[17].

Уголовное наказание отличается и от мер [административной ответственности](#), а также от [дисциплинарных взысканий](#). Проводится отличие также между наказанием [иными мерами уголовно-правового характера](#)^[19].

Некоторые учёные ([В. В. Есипов](#), [К. А. Сыч](#)) объединяют признаки наказания в *состав наказания* — структуру, подобную [составу преступления](#). Выделяется объект наказания — преступник или его юридические блага; объективная сторона — кара за совершённое преступление, выраженная в конкретном виде наказания; субъект — государство в лице его властных органов; субъективная сторона — цель наказания, отношение осуждённого к наказанию^[20].

[\[править\]](#)Цели наказания

Цели наказания — это «конечные социальные результаты, достижение которых преследуется установлением наказаний в уголовном законе»^[21].

Вопрос о целях наказания в науке всегда являлся и является дискуссионным. Составители первых памятников права исходили из того, что наказание должно служить возмездием за совершённое злодеяние, и потому многие наказания в них основывались на [принципе талиона](#) («око за око»). Позже на первый план вышла компенсация ущерба, причинённого преступлением. Так, во многих средневековых актах основной применяемой мерой наказания

служит денежный штраф («вира»), а телесные наказания и смертная казнь практически не упоминаются.

Классическая школа уголовного права предложила следующий взгляд на цели наказания: «Цель наказания заключается не в истязании и мучении человека и не в том, чтобы сделать несуществующим уже совершенное преступление... Цель наказания заключается только в том, чтобы воспрепятствовать виновному вновь нанести вред обществу и удержать других от совершения того же»^[22]. Позже, на основе достижений социологического направления в криминологии, появились теории, в которых в качестве основной цели наказания называлось исправление преступника.

В настоящее время считается, что ни одна из этих целей не является единственной или доминирующей в наказании. В современной российской правовой литературе на основе действующего УК РФ 1996 года выделяется три цели наказания:

- Восстановление социальной справедливости.
- Исправление осуждённого.
- Предупреждение совершения новых преступлений.

В англоязычной литературе данные цели конкретизируются: выделяются такие цели наказания, как возмездие и восстановление нарушенных прав (российскими авторами они рассматриваются как составляющие восстановления социальной справедливости); а предупреждение совершения новых преступлений рассматривается как совокупность трёх составляющих: удержание самого преступника от совершения новых преступлений из-за страха перед наказанием; удержание преступника от совершения новых преступлений за счёт изоляции его от общества или применения к нему иных мер, исключающих повторение преступного деяния; удержание других лиц от совершения преступления путём создания у них уверенности, что за совершенное преступление с большой вероятностью может последовать возмездие^[23].

[править]Возмездие

Исторически именно необходимость осуществить возмездие за совершенное преступление обусловила появление уголовного наказания. Первоначально наказание базировалось на принципе талиона («око за око, зуб за зуб»), согласно которому мера наказания должна воспроизводить вред, причинённый преступлением. Позже возмездие стало выражаться в причинении преступнику физических и нравственных страданий: стали применяться телесные наказания, а также различного рода позорящие меры.

Хотя современные системы наказаний далеко отошли от принципа талиона, а причинение лицу физических и нравственных страданий в процессе исполнения наказания прямо запрещено в законодательстве многих стран, элементы возмездия продолжают сохраняться в наказании. Применение к преступнику таких мер наказания, как, например, многолетние сроки заключения в местах лишения свободы, позволяет обществу получить моральное

удовлетворение, почувствовать, что государство адекватным образом прореагировало на совершенное преступление^[24]. Применение мер возмездия со стороны государства к преступнику утоляет негодование, возникающее у людей в связи с совершением преступления, возвращает уверенность в том, что государство является способным защитить их от преступников^[21].

При этом необходимо отметить, что само по себе подобное карательное воздействие мало способствует предотвращению совершения преступлений: многие преступники, отбыв наказание, снова и снова совершают преступления^[23].

Следует также указать, что некоторые специалисты, признавая, что одной из целей наказания является удовлетворение потребности общества в применении к преступнику «справедливых» мер воздействия за совершённое преступление, отрицают наличие в наказании элемента возмездия, воздаяния преступнику со стороны государства^[25].

[править] Восстановление нарушенных прав

Хотя некоторые социальные блага, нарушенные преступлением, никак нельзя восстановить применением каких-либо мер к преступнику (например, **смерть** человека, причинение **вреда здоровью**, **моральный вред**), однако во многих случаях применение наказания позволяет частично компенсировать ущерб, причинённый обществу совершённым преступлением^[24].

В частности, имущественный ущерб, причинённый потерпевшему и обществу в целом, может быть компенсирован наложенными на преступника **штрафами** или привлечением его к общественно-полезным работам.

[править] Исправление осуждённого

Мнение о том, что наказание должно быть направлено в первую очередь на то, чтобы «исправить» преступника, вновь сделать его законопослушным членом общества, является достаточно новым. Первоначально она была связана с деятельностью религиозных организаций, которые добивались того, чтобы преступник признал свои **грехи** и раскаялся в них^[23].

В XX веке во многих государствах исправление преступника стало считаться основной или одной из основных целей наказания. Основным средством исправления стало привлечение осуждённых к труду, а также предоставление им образования^[23].

Минимально достаточным при этом признаётся «юридическое» исправление осуждённого, которое выражается в том, что лицо после отбытия наказания больше не совершает новых преступлений; вопрос о том, способно ли наказание каким-либо образом перевоспитать преступника, исправив его не только юридически, но и фактически, является спорным в уголовно-правовой теории.

Достаточным числом специалистов принципиальная возможность исправления осуждённых подвергается сомнению^{[23][24]}. Они считают, что реабилитационные меры, применяемые в учреждениях, исполняющих наказание, не позволяют предотвратить **рецидив преступлений**,

поскольку несмотря на все предпринимаемые меры число преступлений, совершаемых бывшими заключёнными остаётся высоким.

[править] **Специальная превенция**

Специальная превенция — это предотвращение совершения новых **преступлений** лицом, которое было ранее осуждено за совершение преступления^[26]. Данная цель наказания может достигаться различными способами.

Во-первых, сама по себе наложенная мера наказания может затруднять или даже вовсе исключать совершение новых преступлений лицом. Так, наиболее распространённое наказание — **лишение свободы** — заключается в помещении преступника в специализированное учреждение, в котором его жизнь строго регламентирована и находится под строгим контролем представителей государства. В ходе пребывания лица в местах лишения свободы практически исключается возможность совершения им новых преступлений, причиняющих ущерб обществу^[23]. Менее строгие меры наказания также могут выполнять данную функцию: так, эту цель преследует лишение преступника права **занимать определённые должности или заниматься определёнными видами деятельности**.

Наиболее радикальным проявлением специальной превенции является применение **смертной казни** и **пожизненного лишения свободы** к лицам, совершившим наиболее тяжкие преступления. Аналогичную цель преследовало применение к преступникам **лоботомии**, а также **кастрация** лиц, совершивших **половые преступления**.

Во-вторых, применение к преступнику мер возмездия направлено на создание у него страха перед возможным наказанием в случае совершения нового преступления.

Наконец, в-третьих, исправительное воздействие, осуществляемое в ходе отбывания уголовного наказания, способствует формированию у преступника положительных социальных установок, что предотвращает совершение им новых преступлений.

Как было отмечено выше, имеется спор относительно того, какие способы специальной превенции являются наиболее эффективными. Сторонники одной позиции настаивают на ужесточении наказаний, считая, что только путём продолжительной изоляции преступников от общества (или широкого применения **смертной казни**) можно защитить законопослушных граждан от преступлений. Сторонники другой считают, что жестокость наказания не способствует улучшению социального климата, и что приоритет следует отдавать исправительным мерам.

[править] **Общая превенция**

Общая превенция — это предупреждение совершения **преступлений** гражданами, склонными к **противоправным** поступкам. Основную роль в общей превенции играет страх преступника перед наказанием, которое с высокой вероятностью может последовать за совершением преступления. Кроме того, существенное значение имеет отношение общества в целом к

преступлению и преступникам: если оно является негативным, преступлений совершается меньше^[26].

Цель общей превенции достигается информированием общества о совершённых преступлениях и наказаниях, применённых к преступникам, а также проведением со стороны государства [информационной политики](#), направленной на создание отрицательного образа преступника, непримиримого отношения к совершенным преступлениям.

Сторонники ужесточения мер наказания, применяемых к преступникам, зачастую утверждают, что такое ужесточение позволит более эффективно достичь цели общей превенции, однако история и практика показывают, что чрезмерно жестокие наказания, напротив, уменьшают эффект общей превенции, поскольку в обществе возникает симпатия к преступникам и антипатия к государству, которое причиняет им страдания; также преступность ужесточается (за счёт того, что риск наказания перестаёт удерживать преступника от совершения более тяжких преступлений) и [профессионализуется](#). Поэтому предлагается уделять основное внимание не тяжести наказания, а его неотвратимости: чем ниже процент лиц, которые оказываются способными избежать наказания, тем выше эффективность общей превенции^[26].

61. система и виды уголовных наказаний

Существует несколько подходов к рассмотрению видов наказания, применяемых в [уголовном праве](#). Первый из них предполагает простую группировку, создание перечня всех наказаний, как правило, расположенных в определенном порядке. Второй предполагает рассмотрение видов наказания как образующих особую [систему](#), обладающую признаками, не присущими простой совокупности всех видов наказания. Этот подход предполагает множественность оснований классификации наказания, выявление внутренних взаимосвязей между его отдельными видами^[27].

Наказания могут классифицироваться по различным основаниями. По порядку назначения^[28]:

- Основные наказания, которые могут применяться сами по себе и не используются для усиления эффекта применения других видов наказания.
- Дополнительные наказания, которые не применяются самостоятельно и используются только для усиления эффекта других видов наказания.
- Наказания, которые могут использоваться и в качестве основных, и в качестве дополнительных.

В зависимости от того, каким лицам они могут назначаться^[29]:

- Общие — могут назначаться всем лицам, совершившим преступления.
- Специальные — могут назначаться лишь определенным категориям лиц (например, [военнослужащим](#)).

В зависимости от содержания ограничений прав и свобод^[29]:

- [Имущественные](#) наказания.
- Наказания, связанные с [лишением](#) или [ограничением свободы](#).
- Наказания, включающие принудительное привлечение к трудовой деятельности.

Наказания могут быть назначаемыми на определённый срок или без определённого срока^[29].

В процессе исполнения наказаний одно наказание может заменяться другим (как правило, более мягким — как результат положительного поведения осуждённого). Если наказание назначено на определённый срок — далеко не всегда требуется отбытие этого наказания в полном объёме, законодательство большинства стран предусматривает возможность досрочного прекращения отбывания наказания при определенных условиях (как правило, предполагающих, что осужденный доказал свое исправление)^[30].

В некоторых странах (в частности, в России) может применяться [условное назначение](#) некоторых видов наказания, предполагающее назначение наказания без его фактического отбывания, но с применением к осужденному мер исправительного воздействия. В случае, если осуждённый уклоняется от этих мер или совершает новое общественно опасное деяние, наказание может быть исполнено реально^[30].

[\[править\]](#) **Виды наказания**

Истории и мировой практике известно большое число видов наказания. Некоторые из них появились в древности и применяются до сегодняшнего дня, другие же практически ушли в историю.

Состав и характер системы наказаний находится в прямой зависимости от социальных, экономических и политических условий, которые являются господствующими в конкретном

обществе, отражает уровень нравственности, культуры и цивилизованности общества^[31].

Далее будут рассмотрены основные виды уголовных наказаний, которые были распространены во многих странах мира.

[\[править\]](#)Штраф

Основная статья: [Штраф](#)

Штраф представляет собой денежное взыскание, как правило, в пользу [государства](#), назначаемое за совершение [преступления](#).

Штраф является одним из самых древних видов наказания. Он применяется в [уголовном праве](#) большинства государств и назначается, как правило, за преступления небольшой тяжести (особенно экономические), а также в качестве дополнения к другим видам наказания.

Применение штрафов позволяет компенсировать ущерб, причинённый преступлением государству, а в некоторых случаях и ущерб, причинённый потерпевшему. Однако во многих случаях взимание штрафа с преступника оказывается невозможным ввиду отсутствия у него достаточных денежных средств; кроме того, наложение штрафа может повлечь совершение нового преступления с целью добыть средства для его выплаты^[23]. Ввиду этого штраф применяется в уголовном праве достаточно редко.

[\[править\]](#)Поражение в правах

Основная статья: [Поражение в правах](#)

Как истории права, так и современному законодательству известно уголовное наказание в виде лишения лица определённых личных, гражданских и политических прав. Истории известно много случаев, когда поражение в правах доходило до признания осуждённого «юридически мёртвым»^[32]. Современное законодательство также может предусматривать довольно широкий круг ограничений в правах (например, весьма широкий круг таких наказаний предусмотрен Уголовным кодексом Франции)^[33]. Законодательством многих стран предусматривается [запрет занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью](#).

[\[править\]](#) Принудительный труд

В качестве наказания могут выступать различные формы привлечения преступника к принудительному труду на благо государства и общества.

Наиболее древней и тяжкой формой такого наказания является [каторга](#), суть которой заключается в подневольном выполнении наиболее тяжких и опасных для здоровья работ, как правило, соединённом со [ссылкой](#) в отдалённые местности. Первоначально каторжники работали гребцами на тяжёлых судах, однако позже их стали привлекать и к другим работам: шахтёрскому труду, строительству зданий, сооружений и дорог, работе на вредных производствах. В настоящее время каторга практически повсеместно исключена из системы уголовных наказаний ввиду негуманности.

В настоящее время на первое место среди видов наказания, включающих в себя принудительный труд, вышли [обязательные работы](#), суть которых заключается в выполнении осуждённым в свободное от основной работы или учёбы время бесплатных общественно полезных работ. Как правило, выполняемые работы носят неквалифицированный характер, являются достаточно трудоёмкими и непрестижными (в этом заключается карательный элемент данного вида наказания). Привлечение к такого рода работам рассматривается как относительно лёгкое наказание, применяемое в основном в целях исправления преступника и компенсации причинённого им вреда обществу.

В некоторых государствах (в частности, в России) к принудительному труду может быть привлечён и осуждённый, не имеющий постоянного места работы или учёбы. Такой вид наказания носит название [исправительных работ](#) и заключается в принудительном трудоустройстве осуждённого на определённую работу (как правило, неквалифицированную, трудоёмкую и непрестижную), с последующим изъятием из его заработка определённой доли в доход государства. Однако в законодательстве некоторых стран (например, в Белоруссии, на Украине) исправительные работы отбываются по месту работы осуждённого, и лишь в случае отсутствия такового осуждённый обязывается трудоустроиться. Кроме того, на время отбывания наказания осуждённый, как правило, лишается возможности

покинуть место работы (без разрешения уголовно-исполнительной инспекции), уйти в незапланированный отпуск.

[\[править\]](#) Лишение свободы

Основная статья: [Лишение свободы](#)

Одним из основных видов наказания, применяемых в современном уголовном праве, является лишение свободы, которое заключается в принудительном помещении преступника в специализированное учреждение, в котором осуществляется изоляция его от общества, контроль за его поведением, а также применение к нему различных мер исправительного воздействия.

Как правило, лишение свободы применяется к преступникам, совершившим достаточно тяжкие преступления, либо к [рецидивистам](#). В зависимости от тяжести совершённого преступления дифференцируются ограничения, налагаемые на осуждённого. Если он не представляет большой общественной опасности, он помещается в учреждение с достаточно свободным режимом, в котором накладываются минимальные ограничения на режим дня и взаимодействие с другими заключёнными, а воздействие со стороны администрации носит преимущественно воспитательный характер. Напротив, лица, представляющие большую общественную опасность (например, осуждённые к [пожизненному лишению свободы](#)) помещаются в [тюрьмы](#) с особо строгим режимом содержания, где за ними осуществляется постоянный контроль, а возможности к общению с другими лицами сведены к минимуму (вплоть до помещения в одиночные камеры или [одиночного заключения](#)).

Лишение свободы может назначаться на определённый срок, пожизненно или без определённого срока. При назначении наказания в виде лишения свободы без определённого срока суд устанавливает лишь минимальный срок наказания, фактический же срок пребывания в исправительном учреждении устанавливает его администрация, основывая своё решение на «исправлении» или «не исправлении» осуждённого^[18]. Лишение свободы на неопределённый срок применялось в качестве наказания в некоторых штатах США.

В настоящее время существуют рекомендации Организации Объединённых Наций, содержащие требование разрабатывать и применять меры наказания, не связанные с лишением свободы и

тюремным заключением. Стандартные минимальные правила ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила) предлагают государствам поэтапно сокращать применение данного вида наказания, заменяя его более гибкими мерами, учитывающими характер и тяжесть деяния, личность преступника, а также интересы защиты общества^[34].

[\[править\]](#)Телесные наказания

Основная статья: [Телесные наказания](#)

Телесные наказания — одна из наиболее древних (наряду со смертной казнью) мер наказания, заключающаяся в причинении наказуемому лицу физической боли или увечья. В частности, телесные наказания уже были известны законам Хаммурапи, широко применялись в Римской империи. Особенно массовый характер применение телесных наказаний приобрело в период феодализма. Они были также распространены в период перехода к Новому времени. С конца XVIII в. страны Европы под влиянием идей Просвещения стали одна за другой отменять этот вид наказания. В настоящее время практически во всех странах мира телесные наказания отменены. Применение их запрещено многими международными конвенциями.

[\[править\]](#)Принудительное перемещение

Некоторые из видов наказания включают в себя принудительное перемещение лица из одного места в другое.

Так, законодательству многих стран было известно такое наказание, как [ссылка](#), суть которого состояла в удалении осуждённого из места его постоянного или временного жительства с обязательным поселением в определённой местности, как правило, достаточно удалённой, на определённый срок или на постоянной основе.

Возможны и другие варианты принудительного перемещения. [Изгнание](#) предусматривает запрет находиться на месте обычного проживания (в городе, области, государстве) под страхом тюремного заключения или казни. Это наказание, по сути, можно назвать древнейшим (наряду со смертной казнью), так как его предтечей можно назвать существовавший ещё в [первобытном обществе](#) институт изгнания из общины или рода.

Высылка — это наказание в виде запрета проживать в определённых пунктах или местностях внутри государства. При этом, в отличие от ссылки, осуждённый может выбирать место жительства по своему усмотрению.

В настоящее время эти виды наказания во многих государствах исключены из уголовного законодательства.

[\[править\]](#) **Смертная казнь**

Основная статья: [Смертная казнь](#)

Смертная казнь — это лишение человека жизни в качестве наказания за совершённое им преступление (как правило, носящее особо тяжкий характер). Смертная казнь может быть квалифицированной или неквалифицированной. При квалифицированной смертной казни за разные преступления могут назначаться разные её виды, при неквалифицированной — законодательство предусматривает один вид смертной казни для всех преступлений, за которые может быть вынесен смертный приговор.

Смертная казнь может осуществляться посредством множества различных способов. В современных государствах, применяющих смертную казнь, используются методы, обеспечивающие достаточно быструю и безболезненную смерть осуждённого ([расстрел](#), [смертельная инъекция](#), [электрический стул](#)), ранее достаточно часто применялись такие виды смертной казни, как [повешение](#) и [обезглавливание](#). Смертная казнь в истории многих государств использовалась для устрашения населения и потому носила особо жестокий и мучительный для преступника характер.

В настоящее время смертная казнь отменена или практически не применяется в 130 странах мира; в 68 странах она сохраняется в системе наказаний и продолжает применяться.

62.уголовная ответственность несовершеннолетних

Уголовная ответственность несовершеннолетних

1. Несовершеннолетними, на которых распространяется действие настоящего раздела, признаются лица, которым ко времени совершения преступлений исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет.

[Примечание](#)

2. Несовершеннолетним, совершившим преступления, может быть назначено наказание либо к ним могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия.

Статья 79. Виды наказаний, назначаемых несовершеннолетним

1. Видами наказаний, назначаемых несовершеннолетним, являются:

- а) штраф;
- б) лишение права заниматься определенной деятельностью;
- в) привлечение к общественным работам;
- г) исправительные работы;
- д) исключен
- е) лишение свободы;
- г-1) ограничение свободы.

Примечание

2. Штраф назначается только при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание. Штраф назначается в размере от десяти до пятисот месячных расчетных показателей или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев.

3. Лишение права заниматься определенной деятельностью назначается несовершеннолетним на срок от одного года до двух лет.

4. Привлечение к общественным работам назначается на срок от сорока до ста шестидесяти часов, заключается в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего, и исполняется им в свободное от учебы или основной работы время. Продолжительность исполнения данного вида наказания лицами в возрасте до шестнадцати лет не может превышать двух часов в день, а лицами в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет - трех часов в день.

5. Исправительные работы назначаются несовершеннолетним, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестнадцатилетнего возраста, на срок до одного года.

Примечание

5-1. Ограничение свободы назначается несовершеннолетним на срок от одного года до двух лет.

Примечание

6. исключен

7. Лишение свободы несовершеннолетним может быть назначено на срок не свыше десяти лет, а за убийство при отягчающих обстоятельствах или по совокупности преступлений, одним из которых является убийство при отягчающих обстоятельствах, - двенадцати лет. Лицам, впервые совершившим преступления небольшой тяжести в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет и средней тяжести в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет, лишение свободы не назначается.

Примечание

8. Лишение свободы несовершеннолетними осужденными отбывается:

а) несовершеннолетними мужского пола, осужденными впервые к лишению свободы, а также несовершеннолетними женского пола - в воспитательных колониях общего режима;

б) несовершеннолетними мужского пола, ранее отбывавшими лишение свободы, - в воспитательных колониях усиленного режима.

9. В зависимости от характера и степени общественной опасности, личности виновного и иных обстоятельств дела судом с указанием мотивов принятого решения может быть назначено отбывание лишения свободы осужденным несовершеннолетним мужского пола в воспитательной колонии общего режима.

10. Суд может дать указание органу, исполняющему наказание, об учете при обращении с несовершеннолетним осужденным определенных особенностей его личности.

Статья 80. Назначение наказания несовершеннолетнему

1. При назначении наказания несовершеннолетнему, кроме обстоятельств, предусмотренных статьей 52 настоящего Кодекса, учитываются условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц.

2. Несовершеннолетний возраст как смягчающее обстоятельство учитывается в совокупности с другими смягчающими и отягчающими обстоятельствами.

Статья 81. Освобождение несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания

Примечание

1. Несовершеннолетний, совершивший преступление небольшой тяжести либо впервые совершивший преступление средней тяжести, может быть освобожден судом от уголовной ответственности, если установлено, что его исправление возможно без привлечения к уголовной ответственности. При этом к нему могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия, предусмотренные статьей 82 настоящего Кодекса.

2. Несовершеннолетний, впервые осужденный за совершение преступления небольшой или средней тяжести, может быть освобожден судом от наказания, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных статьей 82 настоящего Кодекса.

Статья 82. Принудительные меры воспитательного воздействия

1. Несовершеннолетнему могут быть назначены судом следующие принудительные меры воспитательного воздействия:

а) предупреждение;

б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;

в) возложение обязанности загладить причиненный вред;

г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего;

д) помещение в специальное воспитательное или лечебно - воспитательное учреждение для несовершеннолетних.

2. Несовершеннолетнему может быть назначено одновременно несколько принудительных мер воспитательного воздействия.

Статья 83. Содержание принудительных мер воспитательного воздействия

1. Предупреждение состоит в разъяснении несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступлений, предусмотренных настоящим Кодексом.

2. Передача под надзор состоит в возложении на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением.

3. Обязанность загладить причиненный вред возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков.

4. Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего могут предусматривать запрет посещения определенных мест, использования определенных форм досуга, в том числе связанных с управлением механическим транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток, выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено также требование возвратиться в образовательное учреждение, продолжить или закончить обучение либо трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа. Настоящий перечень не является исчерпывающим.

5. Помещение в специальное воспитательное или лечебно - воспитательное учреждение на срок от шести месяцев до двух лет может быть назначено судом несовершеннолетнему, совершившему умышленное преступление средней тяжести. Пребывание в названных учреждениях может быть прекращено досрочно в связи с достижением лицом совершеннолетия, а также если на основании заключения специализированного государственного органа, обеспечивающего исправление, суд придет к выводу, что несовершеннолетний для своего исправления в дальнейшем не нуждается в применении данной меры.

6. Продление пребывания в специальном воспитательном или лечебно - воспитательном учреждении для несовершеннолетних после истечения срока, предусмотренного частью пятой настоящей статьи, допускается только в случае необходимости завершить несовершеннолетнему общеобразовательную или профессиональную подготовку, но не более чем до достижения им совершеннолетия.

7. Порядок и условия нахождения несовершеннолетних в специальных воспитательных и лечебно - воспитательных учреждениях определяются законодательством.

Статья 84. Условно-досрочное освобождение несовершеннолетних от отбывания наказания

Условно - досрочное освобождение от отбывания наказания может быть применено к лицам, осужденным к лишению свободы или исправительным работам за совершение преступления в несовершеннолетнем возрасте, после фактического отбытия:

а) не менее одной четвертой срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести;

Примечание

б) не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за тяжкое преступление;

Примечание

в) не менее половины срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление, не сопряженное с посягательством на жизнь человека;

Примечание

г) не менее двух третей наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление, сопряженное с посягательством на жизнь человека.

Примечание

Статья 85. Сроки давности

Сроки давности, предусмотренные статьями 69 и 75 настоящего Кодекса, при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности или от отбывания наказания сокращаются наполовину.

Статья 86. Сроки погашения судимости

Для лиц, совершивших преступления до достижения возраста восемнадцати лет, сроки погашения судимости, предусмотренные статьей 77 настоящего Кодекса, сокращаются и соответственно равны:

а) четырем месяцам после отбытия более мягких видов наказания, чем лишение свободы;

б) одному году после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести;

в) трем годам после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление.

Статья 87. Применение положений настоящего раздела к лицам в возрасте от восемнадцати до двадцати лет

В исключительных случаях с учетом характера совершенного деяния и личности суд может применить положения настоящего раздела к лицам, совершившим преступления в возрасте от восемнадцати до двадцати лет, кроме помещения их в специальное воспитательное или лечебно - воспитательное учреждение для несовершеннолетних.

63.законодательная основа борьбы с коррупцией в Казахстане

О борьбе с коррупцией

Закон Республики Казахстан от 2 июля 1998 г. N 267

ОГЛАВЛЕНИЕ

Глава 1. Общие положения

Статья 1. Цели Закона

1. Настоящий Закон направлен на защиту прав и свобод граждан, обеспечение национальной

безопасности Республики Казахстан от угроз, вытекающих из проявлений коррупции, обеспечение эффективной деятельности государственных органов, должностных и других лиц, выполняющих государственные функции, а также лиц, приравненных к ним, путем предупреждения, выявления, пресечения и раскрытия правонарушений, связанных с коррупцией, устранения их последствий и привлечения виновных к ответственности, определяет основные принципы борьбы с коррупцией, устанавливает виды правонарушений, связанных с коррупцией, а также условия наступления ответственности.

2. Настоящий Закон направлен также на расширение демократических начал, гласности и контроля в управлении государством, на укрепление доверия населения к государству и его структурам, стимулирование компетентных специалистов к поступлению на государственную службу, создание условий для неподкупности лиц, выполняющих государственные функции.

В соответствии с Законом Республики Казахстан “О борьбе с коррупцией”, принятом 2 июля 1998 года, основными целями борьбы с коррупцией и, соответственно, Закона являются:

защита прав и свобод граждан;

обеспечение национальной безопасности;

повышение эффективности работы государственных органов и государственных служащих;

укрепление доверия населения к государству и его структурам;

укрепление гласности и демократизация основ управления;

Для достижения данных целей были разработаны следующие приоритеты и меры Государственной программы по борьбе с коррупцией на 1998-2000 гг.:

Совершенствование законодательной основы для борьбы с коррупцией

Осуществление единой государственной политики в области борьбы с коррупцией;

Совершенствование существующих и создание новых законодательных и нормативных актов с учетом современных требований и международных стандартов.

Предупреждение коррупции:

Разработка и реализация всесторонних мер по предупреждению коррупции;

Информационная поддержка антикоррупционных мер;

Использование опыта международных и национальных специализированных агентств и развитие международного сотрудничества.

Практические меры:

Социально-экономические и финансовые меры;

Организационные, управленческие (институциональные) меры;

Выявление и расследование коррупционных правонарушений.

Повышение эффективности правоохранительных органов и судебной системы:

Эффективная координация между специальными службами, правоохранительными и судебными органами;

Повышение компетентности кадров судебной системы;

Реализация кадровой политики, направленной на достижение результатов и повышение профессионализма специальных служб, правоохранительных и судебных органов;

Предоставление технической поддержки специальным службам, правоохранительным и судебным органам.

Руководство республики признало масштабы проблемы коррупции и должностных злоупотреблений и предприняло определенные меры для ее решения. Наиболее важным первым шагом, несомненно, стало утверждение Закона «О борьбе с коррупцией» от 2 июля 1998 г. Закон четко определяет основные виды коррупционных правонарушений, меры, необходимые для предупреждения коррупции и ответственность должностных лиц перед законом. Хотя данный закон является сильным инструментом борьбы с коррупцией, его эффективное исполнение требует принятия целого комплекса системных и скоординированных мер со стороны государства. Создание Государственной комиссии по борьбе с коррупцией в 1999 г. было призвано решить данную задачу.

Однако деятельность Государственной комиссии не принесла ожидаемых от нее результатов, и она была расформирована. Ответственность же за проведение системной и целенаправленной кампании против коррупции была распределена между центральными ведомствами, в том числе ряд функций был передан Агентству Республики Казахстан по делам государственной службы.

Необходимо отметить, что разработанное Агентством новое законодательство о государственной службе носит ярко выраженный антикоррупционный характер. В нем впервые закреплены обязанности по принесению присяги госслужащими, а также впервые предусмотрено информирование руководителей в случаях пересечения или противоречия частных интересов государственных служащих с их полномочиями. При поступлении на государственную службу гражданин обязан дать согласие в письменной форме на принятие ограничений, связанных с пребыванием на государственной службе.

Государственный служащий, в случае возникновения сомнений в правомерности полученного от руководителя для исполнения распоряжения, должен незамедлительно в письменной форме сообщить об этом своему непосредственному руководителю и руководителю, давшему распоряжение и потребовать письменного подтверждения распоряжения. С начала 2000 года в каждом госоргане созданы и работают постоянно действующие дисциплинарные комиссии, которые призваны всесторонне рассматривать и давать объективную оценку действий государственных служащих, в случае совершения ими дисциплинарных проступков. Надо отметить, что и сам конкурс является действенной антикоррупционной мерой при поступлении и продвижении по государственной службе.

Одним из важных аспектов, регулирующих отношения на государственной службе, является закрепление Правил поведения государственных служащих. Это положение нашло отражение в Указе Президента Республики Казахстан «Об утверждении Правил служебной этики государственных служащих Республики Казахстан» от 21 января 1999 г. № 328. В нем прямо говорится, что «Несение государственной службы является выражением особого доверия со стороны общества и государства и предъясвляет высокие требования к нравственности, этике и моральному облику государственных служащих. Общество рассчитывает, что государственный служащий будет вкладывать все свои силы, знания и опыт в осуществляемую им профессиональную деятельность, беспристрастно и честно служить обществу».

Правила устанавливают обязательные для соблюдения государственными служащими Республики Казахстан основные правила поведения, вытекающие из общепринятых норм этики и особенностей государственной службы. В Правилах закреплены основные нормы поведения государственных служащих в отношениях с гражданами и юридическими лицами. Особо важное место отводится этике руководителей, имеющих подчиненных, так как многие государственные служащие берут пример со своих начальников. Правила служебной этики обязывают государственных служащих, имеющих подчиненных:

-точно определять задачи и объем служебных полномочий своих подчиненных в соответствии с занимаемыми ими должностями;

-не понуждать подчиненных к совершению противоправных поступков или поступков, не совместимых с общепринятыми нормами этики.

Эти требования как никогда актуальны в условиях разделения должностей на политические и административные и направлены на защиту административных государственных служащих. Таким образом, Правила служебной этики закрепляют и дополняют отношения на государственной службе, не урегулированные Законом. За нарушение требований, предусмотренных Правилами, на государственных служащих в соответствии с законодательством о государственной службе налагаются дисциплинарные взыскания.

Основной задачей Правил служебной этики должна была стать профилактика и предупреждение коррупции. Обществу и каждому гражданину в отдельности совсем безразлично, какими средствами и по каким правилам достигаются цели, поставленные перед государственной службой. Поэтому все острее встает вопрос об этических отношениях как внутри каждого государственного органа, так и между государственными органами и обществом. В условиях переходного периода общество заинтересовано в том, чтобы на государственной службе работали профессионалы, обладающие ко всему и высокими нравственными качествами.

Только за 2003 год Агентством Республики Казахстан и его территориальными подразделениями проведено более 1900 проверок по вопросам соблюдения законодательства о государственной службе и о борьбе с коррупцией, по результатам которых выявлено около 11000 нарушений. Агентством совместно с Дисциплинарными советами проведены проверки деятельности акиматов всех областей и гг. Астаны и Алматы, а также центральных госорганов.

По итогам проверок 474 госслужащих привлечены к дисциплинарной ответственности, в том числе 72 чиновника уволены с занимаемой должности. По рекомендациям Агентства его территориальных управлений центральными и местными госорганами принято 3774 решений, в том числе отменено 847 незаконных приказов.

В целом, проводимая в 1998-2003 гг. кампания по борьбе с коррупцией не принесла значительных и ощутимых результатов, выполнение Государственной программы борьбы с коррупцией велось неэффективно, а поддержка и интерес со стороны широких слоев общественности не возрастали.

Вместе с тем, определенная работа по созданию условий, предотвращающих коррупцию, все же проводилась. Восстановление органов финансового контроля имело, с этой точки зрения, важное значение. Сейчас постепенно увеличиваются роль и вес Счетного комитета по контролю над исполнением республиканского бюджета. Как известно, бюджетная и финансовая сферы являются приоритетными областями борьбы со злоупотреблениями.

Новые положения по декларированию доходов государственными служащими и их супругами, введение института Присяги и Правил служебной этики представляются важными системными мерами по предупреждению коррупции в сфере государственной службы. Государственный бюджет, аудит, налоговое администрирование и таможенная служба представляют собой другие приоритетные области, где государство планирует укрепить соблюдение законности с привлечением помощи международных финансовых организаций.

В январе 2003 года Указом Президента Республики Казахстан была утверждена Государственная Программа по борьбе с коррупцией на 2003-2005 годы. Особенностью этой Программы является то, что в ней делается упор на повышение ответственности в борьбе с коррупцией не только государственных органов, но и институтов гражданского общества. Особая роль отводится СМИ, которые призваны широко и объективно освещать ход реализации государственной политики в борьбе с коррупцией, активно пропагандировать и разъяснять антикоррупционное законодательство, формировать в обществе обстановку неприятия преступности и коррупции. В Программе говорится о том, что «социальное партнерство всех ветвей власти и институтов гражданского общества в решении данной проблемы должно быть направлено на резкое снижение коррупции в стране, оздоровление моральных устоев общества».

Среди первоочередных задач Программа выделяет:

обеспечение эффективной правовой базы борьбы с коррупцией;

совершенствование государственной службы для устранения условий, порождающих коррупцию;

сокращение прямого вмешательства госорганов в экономику, прежде всего, в части, касающейся разрешительных функций;

обеспечение максимальной прозрачности механизмов государственной экономической политики;

принятие решительных мер по противодействию «теневой экономике» - источнику коррупции;

укрепление правоохранительных органов и судебной системы;

повышение роли СМИ, общественных объединений в пропаганде и реализации государственной антикоррупционной политики;

обеспечение участия широких слоев населения в антикоррупционной политике государства;

усиление социального партнерства с международными организациями в борьбе с коррупцией.

В сфере совершенствования законодательной базы борьбы с коррупцией поставлена задача по более четкому определению перечня правонарушений, относящихся к коррупционным, упрощение отдельных лицензионных, разрешительных и регистрационных процедур.

Программа предусматривает усиление социальной и правовой защиты государственных служащих, повышение престижа государственной службы и ответственности чиновников за исполнение должностных обязанностей. Также будет усилен контроль за соблюдением этических норм, и установлены жесткие законодательные ограничения для лиц, ранее совершивших коррупционные правонарушения.

Программа охватывает практически все сферы жизнедеятельности общества и государства, и можно сказать, что с ее принятием в Казахстане объявлена настоящая война коррупции.

В конце 2003 года Президент страны Н.А.Назарбаев высказал идею о необходимости возрождения Комиссии по борьбе с коррупцией и усилении контроля за соблюдением служебной этики государственными служащими. В результате Указом Главы государства была создана Комиссия при Президенте по вопросам борьбы с коррупцией и соблюдения служебной этики государственными служащими. Рабочим органом Комиссии является Государственно-правовой отдел Администрации Президента.

Таким образом, в Казахстане сейчас создана стройная структура органов, противодействующих коррупции в госаппарате (Приложение 2).

Однако как показала практика, наиболее слабым местом Правил служебной этики государственных служащих являлось отсутствие механизма их реализации, гласности, как для граждан, так и самих госслужащих. Анализ проведенных Агентством проверок показал, что зачастую ни государственные служащие, ни граждане даже не имели понятия о том, что такие Правила существуют и, что за нарушение этических норм предусмотрены меры дисциплинарной ответственности.

Поэтому, по поручению Президента РК Агентством Республики Казахстан по делам государственной службы был разработан проект Указа Президента, который был подписан 7 мая 2004 года и внес существенные поправки в действующие Правила служебной этики государственных служащих.

Внесенные изменения устанавливают дополнительные этические стандарты поведения государственных служащих, и более детально регулируют процедуры их соблюдения.

В ходе работы над поправками в действующий Указ Президента «Об утверждении Правил служебной этики государственных служащих Республики Казахстан» был изучен как международный опыт, так и предложения представителей правоохранительных органов, Ассоциации Казахстанского Совета Иностранцев Инвесторов, международной организации Транспаренси Интернешнл.

Проведенный анализ международного опыта показал, что власти разных стран ищут разнообразные пути решения проблемы обеспечения транспарентности системы государственного управления и деятельности чиновников, а также более активного участия населения в предупреждении коррупции. Тем самым создаются условия для формирования атмосферы общественной нетерпимости к проявлениям коррупции.

В зарубежных странах уже давно степень доверия населения к государству и оценка деятельности государственных органов поставлены в зависимость от уровня удовлетворенности граждан, качества предоставляемых государственных услуг и реальной возможности граждан участвовать в принятии управленческих решений.

Например, в Корее внедрена информационная система, позволяющая гражданам и частным структурам иметь доступ к информации о состоянии рассмотрения заявок, обращений, жалоб, других документов, о должностных лицах и службах, которые занимаются их вопросами.

А в Греции действует государственная программа «Качество для граждан», в рамках которой через Центры по информированию граждан обеспечен доступ любого гражданина к административной информации. При этом действует система телефонных заявлений, когда гражданин, сделав заявку по телефону о необходимости получения справки и, оплатив почтовый сбор, получает требуемую справку через 12 дней по почте.

Таковыми мерами за рубежом обеспечивается обратная связь между органами власти и населением.

Поэтому, с учетом международного опыта и практической деятельности Агентства по проверкам госорганов, Агентством был разработан механизм реализации новых этических стандартов государственных служащих в виде Инструкции.

В основе данного механизма лежит упрощенная процедура обращения граждан по фактам несоблюдения должностными лицами этических норм. Для этого Агентство предложило:

ввести в государственных органах «Книгу контроля этики госслужащих»;

возродить систему правового всеобуча;

установить в каждом госоргане телефоны доверия и опубликовать их номера в СМИ;

включить в программы тестирования кандидатов при принятии на государственную службу Правила служебной этики государственных служащих.

Следует подчеркнуть, что в обеспечении комплексного подхода заключается действенность реализации норм Правил служебной этики на практике.

Механизмы реализации положений новых Правил служебной этики государственных служащих, содержащихся в Инструкции:

1). Все лица, поступившие на государственную службу или состоящие на ней, в обязательном порядке должны быть в письменной форме ознакомлены с Правилами служебной этики кадровой службой государственного органа.

2). Текст Правил служебной этики должен стать доступным любому гражданину, посетившему государственный орган, для чего должен быть размещен на самом видном для посетителей месте.

3). Введение в каждом государственном органе специальных «Книг контроля этики госслужащих» имеет ряд преимуществ:

Граждане или государственные служащие могут фиксировать любые сообщения и жалобы о нарушениях норм служебной этики по отношению к ним со стороны должностных лиц

Инструкцией закрепляется обязанность руководителя государственного органа рассмотреть поступившие сообщения о нарушении госслужащими Правил служебной этики, принять по ним соответствующие меры, при этом обеспечить пресечение фактов преследования за критику.

Информация о принятых мерах к должностному лицу, нарушившему нормы служебной этики, доводится до сведения заявителя, коллектива сотрудников государственного органа и может быть опубликована в средствах массовой информации.

На наш взгляд, введение процедур, обеспечивающих доступность и широкую гласность, станет сдерживающим фактором для нарушения этических норм в сфере государственной службы, и будет способствовать росту заинтересованности общества и государственных служащих в противодействии коррупции.

4). Одной из наиболее доступных форм обращения граждан должен стать телефон доверия, по которому граждане могут сделать сообщение об имеющихся фактах нарушения этических стандартов. Практика деятельности Агентства по профилактике коррупционных правонарушений подтверждает эффективность и результативность работы по сигналам, полученным по телефону доверия.

5). Возрождение системы правового всеобуча обусловлено необходимостью повышения правовой грамотности, как населения, так и государственных служащих. Для этого надо обеспечить проведение в государственных органах на постоянной основе информационно-образовательных курсов для сотрудников по разъяснению законодательства о государственной службе, о борьбе с коррупцией, Правил служебной этики и др.

6). В качестве одного из методов повышения правовой грамотности населения Агентством предлагается введение тестирования кандидатов на государственную службу на знание норм Правил служебной этики.

Следует подчеркнуть, что предложения Агентства были рассмотрены и одобрены на заседании Комиссии при Президенте Республики Казахстан по вопросам борьбы с коррупцией и соблюдению служебной этики государственными служащими (22 мая 2002 года). Протоколом заседания Комиссии всем государственным органам предписано в месячный срок предпринять все меры по реализации мероприятий, содержащихся в Инструкции, а Агентству поручено в течение августа - сентября 2002 года проверить все госорганы на предмет исполнения решений, принятых Комиссией.

7 июня 2004 года Агентство Республики Казахстан по делам государственной службы опубликовало в центральной республиканской прессе новые Правила служебной этики и дало разъяснение по применению Инструкции.

Помимо разработки поправок в действующий Указ Президента «Об утверждении Правил служебной этики государственных служащих Республики Казахстан» и Инструкции, Агентство внесло поправки в Закон «О борьбе с коррупцией». В установленном порядке документ был направлен на согласование в Министерство юстиции.

Суть вносимых поправок. В статье 12 Закона «Правонарушения, создающие условия для коррупции, и ответственность за них», к коррупционным правонарушениям предлагается отнести назначение граждан на административную государственную должность с нарушением законодательства о государственной службе. Внесение данной поправки в Закон «О борьбе с коррупцией» позволит осуществлять процедуры назначения граждан на административную государственную должность в строгом соответствии с законодательством о государственной службе.

Статью 13 Закона «Коррупционные правонарушения, связанные с противоправным получением благ и преимуществ» предложено расширить путем внесения дополнительной нормы о сроках наложения дисциплинарных взысканий за совершение правонарушений, создающих условия для коррупции либо коррупционных правонарушений, связанных с противоправным получением благ и преимуществ. Согласно нашей поправке, дисциплинарное взыскание за совершение правонарушений, создающих

условия для коррупции либо коррупционных правонарушений, связанных с противоправным получением благ и преимуществ налагается не позднее трех месяцев со дня обнаружения правонарушения, но не позднее двух лет со дня его совершения (по действующему законодательству - 1 месяц со дня обнаружения и 6 месяцев со дня совершения проступка).

Увеличение сроков рассмотрения коррупционных правонарушений, по нашему мнению, позволит нормализовать работу Дисциплинарных комиссий госорганов, будет способствовать более тщательному рассмотрению дел и обеспечить неотвратимость наказания для лиц, совершивших коррупционное правонарушение.

Разработанные Агентством подходы по реализации Правил служебной этики и Закона «О борьбе с коррупцией» позволят на деле обеспечить доступ наших граждан к административной информации, установить обратную связь между населением и госаппаратом, существенно сократить коррупционные правонарушения, улучшить качество и эффективность деятельности государственных органов.

Меры по реформированию системы государственного управления и государственной службы, предпринимаемые в целях повышения эффективности, во многом совпадают с мерами по борьбе с коррупцией. Эти процессы идут параллельно, оказывая взаимное влияние, и дополняя друг друга. В конечном итоге эффективная система управления сокращает возможность совершения коррупционных правонарушений и делает коррупцию невыгодным и бесперспективным занятием.

Одной из наиболее действенных форм воспитания государственных служащих, особенно впервые принятых, должна стать пропаганда высших ценностей нашего общества и неприятия к любым, даже, казалось бы, самым безобидным проявлениям коррупции. Добиться этого можно, если каждый госслужащий будет четко знать свои полномочия, и нести ответственность за принятые решения, твердо придерживаться этических норм и быть патриотом своей страны.

Сейчас ставится задача не просто наказывать госчиновников, но, прежде всего, предотвращать коррупционные правонарушения. Практика показала, что зачастую такие правонарушения совершаются госслужащими из-за незнания норм антикоррупционного законодательства.

Поэтому, на данном этапе реформирования госслужбы активизируется работа по правовой пропаганде на местах с обязательным привлечением к ней общественности и СМИ, возобновлена работа школ правового всеобуча для государственных служащих.

Для обеспечения мобильной связи с общественностью в Агентстве установлены телефон и пейджер доверия, куда может обратиться любой человек, имеющий информацию о коррупционных правонарушениях государственных служащих.

Создание эффективной системы государственного контроля за соблюдением законодательства, широкая гласность и институт жалоб, доступность органов государственного управления к гражданам позволит сократить возможность совершения коррупционных правонарушений.

В отношении защиты прав предпринимателей предпринимается комплекс мер, связанных с упрощением процедур регистрации субъектов малого и среднего бизнеса, сокращением количества разрешительных документов, вводятся запреты на частые проверки государственными контролирующими органами субъектов малого и среднего бизнеса в течение 9 месяцев в 2003 году. Эти меры стали результатами ряда встреч главы государства и предпринимателей. Ожидается, что эти меры позволят значительно сократить уровень «теневой экономики», а бизнесмены смогут направлять средства, предназначенные на взятки, в производство. Тем самым будет обеспечен устойчивый экономический рост.

В казахстанском обществе сейчас велики ожидания от мер, предпринимаемых государством по борьбе с коррупцией. Говоря в целом о борьбе с коррупцией в Казахстане, нужно подчеркнуть, главное, что в стране имеется политическая воля руководства страны на эту борьбу. Конечно, эта борьба имеет долговременный характер, но есть надежда, что упорная и кропотливая работа по преобразованию

экономики, правовой сферы, государственной службы, изменение общественной нравственности будут способствовать эффективной борьбе с коррупцией.

64. государственная политика в области борьбы с коррупционными преступлениями

Понятие коррупционного преступления не закреплено в уголовном законе, однако законодателем дан исчерпывающий их перечень, избежав, таким образом, раскрытия самого понятия коррупционного преступления.

В соответствии с примечанием к ст. 307 УК РК коррупционными преступлениями признаются преступления, предусмотренные:

- 1) п. "г" ч.3 ст. 176 УК РК "Присвоение или растрата вверенного чужого имущества";
- 2) п. «в» ч.2 ст.192 УК РК «Лжепредпринимательство»;
- 3) п. "а" ч.3 ст. 193 УК РК "Легализация денежных средств или иного имущества, приобретенного незаконным путем";
- 4) п. "а" ч.3 ст. 209 УК РК "Экономическая контрабанда";
- 5) ст. 307 УК РК "Злоупотребление должностными полномочиями";
- 6) п. "в" ч.4 ст.308 УК РК "Превышение власти или должностных полномочий";
- 7) ст. 310 УК РК "Незаконное участие в предпринимательской деятельности";
- 8) ст. 311 УК РК "Получение взятки";
- 9) ст. 312 УК РК "Дача взятки";
- 10) ст. 313 УК РК "Посредничество во взяточничестве";
- 11) ст. 314 УК РК "Служебный подлог";
- 12) ст. 315 УК РК "Бездействие по службе";
- 13) ст. 380 УК РК "Злоупотребление властью, превышение или бездействие власти".

Общепризнанно, что, имея важное значение для построения системы Особенной части Уголовного кодекса, правильной квалификации общественно опасного деяния, родовый объект представляет собой группу однородных благ (интересов), на которые посягает однородная группа преступлений.

Понятие родового объекта преступлений против интересов государственной службы и государственного управления в некоторой мере исследовано и не вызывало у правоведов значительных разногласий. Родовой объект должностных преступлений большинством ученых определялся как "правильная деятельность государственного аппарата"[83, с. 25].

Вместе с тем в связи с изменениями в уголовном законодательстве Глава 13 озвучена как "Коррупционные и иные преступления против интересов государственной службы и государственного управления", а в примечании к ст. 307 УК РК определен исчерпывающий перечень коррупционных преступлений. Законодательное закрепление данного перечня поставило в первую очередь перед теоретиками и практиками ряд неоднозначных вопросов, касающихся единого родового объекта коррупционных преступлений, их признаков, и вообще, возможно ли по причине разноплановости и расположения в различных главах Особенной части УК выработать единое понятие коррупционного преступления, которое охватывало бы приведенный выше

перечень коррупционных преступлений. Данную задачу необходимо разрешить для правильной квалификации преступлений, отграничения от смежных составов, дальнейшего совершенствования уголовного законодательства.

В данном случае, хотя квалификация коррупционного преступления проводится по всем элементам, тем не менее ключевым является вопрос об объекте коррупционных преступлений, предопределяющий решение остальных проблем, который в наибольшей мере определяет сущность и социальную природу, степень общественной опасности коррупционного преступления.

Ряд преступлений, предусмотренных в УК РК, нарушает или угрожает нарушением не одному, а нескольким общественным отношениям. Одновременное поражение преступлением нескольких объектов Н.И. Коржанский называет конкуренцией непосредственных объектов. Конкуренция непосредственных объектов преступления порождается сложностью общественной жизни. В силу множественности и взаимозависимости общественных отношений, участником которых является один и тот же субъект, преступление, воздействуя на одно звено социальной связи, так или иначе, прямо или косвенно затрагивает другие, соприкасающиеся с ним отношения[84, с. 137-138]. При этом сущность объекта представляет собой, с одной стороны, определенную систему закономерных связей и отношений. Сущность объекта проявляется в ее многочисленных связях и отношениях[85, с. 17].

Так, родовым объектом ст.176 ч.3 п. г “Присвоение и растрата вверенного чужого имущества”, совершенные лицом, уполномоченным на выполнение государственных функций, являются не интересы государственной службы и государственного управления, а отношения собственности, в связи с чем некоторые исследователи коррупции высказывают мнение об исключении хищения (присвоения и растраты) из перечня коррупционных преступлений.

По мнению д.ю.н. К.Ш. Уканова, непосредственным объектом хищений выступает тот конкретный вид собственности (государственная, муниципальная, частная и др.), в котором находилось похищаемое имущество[86, с. 27]. Дополнительным же непосредственным объектом могут выступать интересы государственной службы и государственного управления, так как в п. г ч. 3 ст. 176 УК РК говорится о действиях лица, сопряженных с использованием им своих служебных полномочий, что подтверждает правоту законодателя о признании рассматриваемого состава коррупционным преступлением. Дополнительным объектом преступления являются те общественные отношения, посягательство на которые не составляет сущности данного преступления, но которые данное преступление изменяют наряду с основным объектом[87, с. 30-31].

Легализация денежных средств или иного имущества, приобретенного незаконным путем, лицом, уполномоченным на выполнение государственных функций, либо приравненным к нему лицом, если такие действия сопряжены с использованием лицом своего служебного положения (п. “а” ч.3 ст. 193 УК РК), является также коррупционным преступлением. Родовым объектом являются общественные отношения в сфере экономической деятельности, а основным непосредственным объектом – “установленный законодательством порядок совершения финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом и их использование для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности”[88, с. 80]. Дополнительным же непосредственным объектом являются интересы государственной службы и государственного управления, так как действия лица сопряжены с использованием служебных полномочий.

Родовым объектом экономической контрабанды (п. “а” ч.4 ст. 209 УК РК) являются “общественные отношения, складывающиеся в процессе осуществления основанной на законе экономической деятельности”[89, с. 14]. Основным непосредственным объектом является финансовая деятельность государства. Дополнительным непосредственным объектом - правила перемещения через таможенную границу. Квалифицирующий признак экономической контрабанды, совершенное лицом, уполномоченным на выполнение государственных функций, либо приравненным к нему лицом, если деяния сопряжены с использованием им своего служебного положения посягает также и на интересы государственной службы и государственного управления которое является также дополнительным объектом.

Не вызывает сомнения, что родовым объектом Главы 13 являются “общественные отношения, обеспечивающие авторитет государственной службы, уважение и доверие к ней со стороны населения, законную деятельность государственного и общественного аппарата”[90, с. 89].

Основным непосредственным объектом злоупотребления должностными полномочиями (ст. 307 УК) является нормальная деятельность соответствующего звена государственной службы и государственного управления в лице государственных органов, органов местного самоуправления, а также в Вооруженных Силах Республики Казахстан, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан. Поскольку злоупотребление должностными полномочиями приводит к существенному нарушению прав и законных интересов граждан, организаций, общества и государства, то наряду с основным непосредственным объектом имеются и дополнительные объекты, которыми в зависимости от обстоятельств совершенного преступления могут быть конституционные права и свободы человека и гражданина, имущественные и другие интересы общества и государства и т.д.

Понятие основного непосредственного объекта превышения власти или должностных полномочий (п. в ч.4 ст.308 УК РК) можно сформулировать как “общественное отношение, содержанием которого является деятельность должностного лица по исполнению должностных полномочий в пределах, предоставленных ему действующим законом и основанными на нем подзаконными нормативными актами, направленная на реализацию задач и функций государственной власти и государственного управления”[91, с. 29].

Так же, как и при злоупотреблении, должностными полномочиями дополнительным объектом являются конституционные права и свободы человека и гражданина, интересы общества и государства.

Непосредственным объектом незаконного участия в предпринимательской деятельности – общественные отношения, складывающиеся при осуществлении предпринимательской деятельности. Дополнительным объектом незаконного участия в предпринимательской деятельности – общественные отношения, складывающиеся в сфере осуществления конкурентной предпринимательской деятельности[92, с. 8].

Непосредственным объектом взяточничества являются общественные отношения, которые составляют содержание нормальной деятельности государственного аппарата и аппарата местного самоуправления в отдельных его структурных подразделениях, а также в Вооруженных Силах Республики Казахстан, войсках и воинских формированиях Республики Казахстан[93, с. 14].

По мнению Р.А. Барсуковой, непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст.314 УК РК, является порядок составления и выдачи субъектом официальных документов. Дополнительным непосредственным объектом служебного подлога являются права и законные интересы граждан, организаций, государства[94, с. 28].

Основным непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 315 “Бездействие по службе”, является нормальная деятельность соответствующего звена государственной службы и государственного управления в лице государственных органов, органов местного самоуправления, а также в Вооруженных Силах Республики Казахстан, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан. Поскольку, как и в ст.307 УК РК, бездействие по службе приводит к существенному нарушению прав и законных интересов граждан, организаций, общества и государства, то наряду с основным непосредственным объектом имеются и дополнительные объекты, которыми в зависимости от обстоятельств совершенного преступления могут быть конституционные права и свободы человека и гражданина, имущественные и другие интересы общества и государства и т.д.

В соответствии с п. 1 Нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан “О судебной практике по делам о воинских преступлениях” от 28 октября 2005 года объектом воинских преступлений, в том числе и ст.380 УК РК, признается установленный порядок прохождения воинской службы в ВС РК, в других войсках и воинских формированиях, что и определяет родовый объект рассматриваемого состава преступления.

Непосредственным объектом данного преступления является нормальная деятельность органов военного управления, установленный в ВС РК порядок осуществления должностных функций

военными начальниками, всеми воинскими должностными лицами, отвечающие интересам воинской службы и обеспечения постоянной высокой боевой готовности войск. Дополнительным объектом могут быть личность военнослужащего, охраняемые законом права и свободы, интересы воинов либо военное имущество, общественные или государственные интересы[95, с. 102].

Особого внимания заслуживает предмет коррупционного преступления, который обязателен в ст. 176, 193, 309, 311-314 УК. Так, если определение предмета взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества, права на имущество или выгод имущественного характера не вызывает серьезных разногласий в теории и практике, то интересна полемика о получении взятки в виде предметов изъятых из гражданского оборота например, наркотических средств и психотропных веществ. По мнению Ю.И. Ляпунова, Б.В. Волженкина, Е.В. Курбатова и др., предметом получения взятки может быть и имущество, изъятое из свободного оборота или ограниченное в таком обороте, но тогда виновные лица несут ответственность и за незаконный оборот этих предметов[93, с. 16; 96, с. 73; 97, с. 196].

В условиях маргинализации социально незащищенных слоев населения в последние годы массовое явление стало приобретать проституция. В УК РК предусмотрена уголовная ответственность за вовлечение в занятие проституцией и сводничество (ст.ст. 270-271 УК), Законом Республики Казахстан “О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам противодействия торговле людьми” от 2 марта 2006 года впервые в уголовное законодательство введено понятие эксплуатации, под которой также понимается занятие проституцией. Вполне понятно, что в случае принятия чиновником сексуальных услуг здесь имеет место аморальный поступок.

С другой стороны, если должностное лицо осведомлено о том, что сексуальные услуги оплачены, то это заставляет задуматься о наличии состава получения взятки, так как данная сексуальная услуга опосредованно носит материальный характер. Например, логичными представляются доводы А.К. Квициния: “Предметом взятки может быть все, чем можно подкупить должностное лицо и оказать на него влияние путем предоставления любых благ, услуг, независимо от того, материального или нематериального они свойства”[98, с. 19]. На наш взгляд, уголовная политика в ближайшем будущем должна развиваться в направлении расширения понятия предмета взятки по следующим основаниям:

Во-первых, при оплате взяткодателем услуг в интересах взяткополучателя девиантное поведение должностных лиц в данном случае является питательной средой для существования проституции (без спроса нет предложения);

Во-вторых, девиантное поведение должностных лиц, пользующихся платными сексуальными услугами, граничит с другими видами преступлений (ст. 122-123 УК РК);

В-третьих, половое либидо или инстинкт человека является его неотъемлемым психофизиологическим свойством, так же, как и природное желание питаться, одеваться и т.д., то есть входит в потребностно-мотивационную сферу.

Однако указанное предложение носит сугубо теоретический характер, так как правоохранительные органы сегодня даже не могут эффективно противодействовать взяточничеству в привычном понимании его природы, не говоря уже о вышеприведенных примерах.

На основе проведенного анализа объекта коррупционного преступления, можно прийти к выводу, что единого родового объекта коррупционного преступления не существует ввиду многоплановости данных деяний. Вместе с тем, если не основным, то дополнительным объектом, так или иначе являются интересы государственной службы и государственного управления, что позволяет по объектам посягательства коррупционные преступления классифицировать на следующие виды:

1. Коррупционные преступления против собственности (п. “г” ч.3 ст.176 УК РК).
2. Коррупционные преступления в сфере экономической деятельности (п. “а” ч.3 ст.193 и п. “а” ч.3 ст.209 УК РК).

3. Коррупционные преступления против интересов государственной службы и государственного управления (ст. 307, п. "в" ч.4 ст. 308, ст. 310-315 УК РК).

4. Военские коррупционные преступления (ст. 380 УК РК).

Как правильно отмечает Б.С. Никифоров, "рост значения того или иного общественного отношения влечет за собой наряду с усилением наказания за совершение соответствующих посягательств, так сказать, кристаллизацию, собирание к одному месту дотоле разрозненных постановлений уголовного закона, их объединение в один или несколько "укрупненных" составов, построенных на основе группового объекта объединяемых преступлений"[99, с. 130].

Если коррупционные преступления в основном по объекту, субъекту и субъективной стороне не различаются, то объективная же сторона коррупционных преступлений по своему содержанию различна и разнообразна.

Без объективной стороны деяния не может быть посягательства на объект преступления, нет и субъективной стороны как определенного отражения объективных признаков деяния в сознании субъекта, и, наконец, отсутствует субъект преступления. Совместно с другими элементами преступления объективная сторона определяет степень общественной опасности совершенного деяния, степень вины преступника и влияет на характер назначаемой ему меры наказания.

Большинство коррупционных преступлений совершаются путем действия, и только некоторые (ст. 315 УК РК) могут совершаться путем бездействия.

Также большинство составов коррупционных преступлений (ст. 176, 307-308, 310, 314, 380 УК РК) – материальные, а часть (ст. 192, 193, 209, 311-313, 315 УК РК) – формальные.

В соответствии с диспозицией объективная сторона коррупционных преступлений, закрепленных в примечании к ст.307 УК РК, характеризуется следующими деяниями:

1. Хищение чужого имущества, вверенного лицу, уполномоченному на выполнение государственных функций, либо приравненному к нему лицу, сопряженное с использованием своего служебного положения.
2. Создание коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность.
3. Выпуск в обращение полученных заведомо незаконным путем неподдельных денег или иного в действительности существующего имущества с официальным приданием им статуса имущества, законно находящегося в обороте, сопряженное с использованием служебного положения.
4. Незаконное перемещение товаров или иных ценностей и предметов через таможенную границу, сопряженное с использованием своего служебного положения.
5. Использование своих служебных полномочий вопреки интересам службы, если это повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.
6. Совершение действий, явно выходящих за пределы прав и полномочий, повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.
7. Учреждение организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, либо участие в управлении такой организации, если эти деяния связаны с предоставлением такой организации льгот и преимуществ или с покровительством в иной форме.
8. Получение взятки.
9. Дача взятки.

10. Способствование взяткополучателю и взяткодателю в достижении или реализации соглашения между ними о получении и даче взятки.

11. Внесение в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесение исправлений, искажающих их действительное содержание, выдача заведомо ложных или поддельных документов.

12. Неисполнение своих служебных обязанностей, если это повлекло существенное нарушение прав и законных интересов общества или государства.

13. Злоупотребление властью или служебным положением, превышение власти или служебных полномочий, а равно бездействие власти.

Таким образом, «объективную сторону должностных преступлений образуют специфические по своему предметному содержанию действия, которые выражаются в использовании должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы»[96, с. 15]. Причем «...общие признаки для почти всех должностных преступлений приводятся в статье о должностном злоупотреблении, в связи с чем эту статью называют родовым составом должностных преступлений»[100, с. 218].

В соответствии с ЗРК «О борьбе с коррупцией» от 02.07 1998 года под коррупцией понимается не предусмотренное законом принятие лично или через посредников имущественных благ и преимуществ, с использованием своих должностных полномочий и связанных с ними возможностей либо иное использование своих полномочий для получения имущественной выгоды, а равно подкуп данных лиц путем противоправного предоставления им физическими и юридическими лицами указанных благ и преимуществ.

Объективная сторона рассмотренных составов преступлений полностью совпадает с приведенным выше понятием коррупции, а особенность коррупционных преступлений выражается в двух основных признаках.

Во-первых, они совершаются благодаря использованию соответствующими лицами своего служебного положения; во-вторых, - вопреки интересам службы[101, с. 842].

Объединяющим коррупционное преступление признаком для всех составов является дополнительный признак объективной стороны – способ совершения преступления.

От способов совершения преступления во многом зависят характер и тяжесть наступивших последствий; некоторые из них могут вызвать, кроме основного, еще и побочные вредные результаты, другие – представляют опасность тем, что являются более распространенными или с большими трудностями раскрываются, третьи опасны тем, что могут быть применены только организованной группой лиц, требуют определенной подготовки, а подчас связаны с совершением других преступлений и т.д.

По всем этим причинам способ совершения преступления не только служит квалифицирующим признаком некоторых составов, но в ряде случаев является важнейшим элементом, разграничивающим преступление и другие антиобщественные поступки[27, с. 73-74].

Во многих случаях, а именно в статьях особенной части, уголовное законодательство вводит указание на способ действия как элемент, делающий основной состав более опасным, а в некоторых случаях способ является обстоятельством, отягчающим уголовную ответственность, хотя об этом и не указывается в диспозиции конкретной уголовно-правовой нормы.

Объединив основные признаки объективной стороны коррупционных преступлений можно выделить три основных вида коррупционных преступлений: хищение, злоупотребление служебным положением и взяточничество, причем некоторые их виды конкурируют друг с другом как общие и специальные нормы. Например: незаконное участие в предпринимательской деятельности, получение взятки, служебный подлог и бездействие по службе являются специальными видами норм по отношению к злоупотреблению должностными полномочиями.

Если объективная сторона коррупционных преступлений различается, то единым объединяющим признаком является способ - использование должностных полномочий и связанных с ними возможностей либо иное использование своих полномочий, что в точности соответствует одному из признаков законодательного определения коррупции. Если в ст. 176, ст.193, ст.209 УК РК способ является квалифицирующим признаком, то в остальных коррупционных преступлениях подобный способ заложен и по смыслу вытекает из диспозиции уголовно – правовой нормы.

Как было отмечено выше, специфика каждого коррупционного преступления находит свое выражение в объективной стороне, а именно в действии, бездействии и способе его совершения. Более того, в соответствии со ст. 117 УПК РК законодательство обязывает также выяснять время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления. Элементы же состава субъективной стороны коррупционных преступлений значительно уже и включают в себя умысел, мотив и цель.

Как справедливо отмечал Н.С. Таганцев: “Преступное деяние для своего выполнения требует, за весьма немногими исключениями, существования какого-либо конкретного интереса, материального или идеального, в котором проявляется субъективное право или который непосредственно охраняется нормой”[102, с. 405].

Мотив и цель – это психические явления, которые вместе с виной образуют субъективную сторону преступления.

Мотивом преступления называют обусловленные определенными потребностями и интересами внутренние побуждения, которые вызывают у лица решимость совершить преступление и которыми оно руководствовалось при его совершении.

Цель преступления – это мысленная модель будущего результата, к достижению которого стремится лицо при совершении преступления[103, с. 190].

Мотив и цель – взаимосвязанные и взаимообусловленные признаки субъективной стороны преступления. Мотив порождает цель деяния, и цель, в свою очередь, укрепляет мотив деяния.

В соответствии с Нормативным постановлением Верховного Суда РК № 18 “О практике рассмотрения судами уголовных дел о преступлениях, связанных с коррупцией” от 13 декабря 2001 года, решая вопрос о виновности должностных лиц, судам следует с достаточной полнотой выяснять вопросы, касающиеся их служебных полномочий, использования ими своего статуса и связанных с ними возможностей именно в корыстных целях.

Корысть как мотив совершения преступления в структуре преступности занимает одно из первых мест. Это не только распространенный, но один из самых сильных побуждений, толкающих людей на совершение преступлений. По силе своего казуального воздействия на личность, по динамической способности вызывать активность он не имеет себе равных и может уступать разве что половому инстинкту[104, с. 42].

Если в коррупционных преступлениях наличие умысла не вызывает сомнений, то наличие мотива и цели либо прямо указано в законе, либо вытекает из смысла закона, либо не является обязательным, что противоречит понятию законодательного определения коррупции. Так, ряд коррупционных преступлений непосредственно говорит о мотиве и цели как основном (п. г ч.3 ст.176, 307, 314-315, 380 УК РК) или квалифицирующем элементе состава преступления (п.в ч.4 ст. 308 УК РК), или подразумевается (п. а ч.3 ст. 193, п.а ч.3 ст. 209, 310-313 УК РК).

В п.г ч.3 ст.176 УК РК (присвоение и растрата вверенного чужого имущества) “под хищением понимается совершенное с корыстной целью противоправное безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества виновным в свою пользу или в пользу других лиц, причинившее ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества”[105, с.413]. Корыстная цель, таким образом, является обязательным признаком субъективной стороны и законодательно определена в примечании к ст. 175 УК РК.

Казахстанский законодатель в качестве признака субъективной стороны хищения называет не корыстные мотивы или побуждения, а именно корыстную цель. Корыстная цель в данном случае,

несмотря на безусловную нетождественность этих понятий, на наш взгляд, является более емким понятием, чем корыстные побуждения. Так, виновный, завладевший чужим имуществом, может вовсе и не стремиться к личному обогащению, или совершает уголовно наказуемое деяние из чувства ложного товарищества, неправильно понятых интересов службы и т.д. В случае совершения хищения в соучастии исполнитель, например, может преследовать корыстную цель, а организатор – руководствоваться чувствами мести[106, с. 40-41].

В п. а ч.3 ст.193 УК РК “Легализация денежных средств или иного имущества, приобретенного незаконным путем” мотив и цель в диспозиции не обозначены.

Субъективная сторона данного преступления – прямой умысел и цель легализации. Субъект преступления осознает общественную опасность своих действий, заведомо зная о незаконном происхождении денежных средств или имущества, желает совершить с ними финансовую операцию либо другую сделку.

Цель легализации, хотя прямо не указана в тексте статьи, но вводится в качестве обязательной ее названием – “Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных незаконным путем”. Лицо преследует цель создания возможностей прежнему владельцу легализовать результаты его незаконной деятельности, а не удовлетворения своих потребностей за счет чужой преступной деятельности либо смены незаконного владельца. Казахстанские авторы учебника уголовного права считают, что “недопустимо освобождение от уголовной ответственности лиц, главной целью которых является получение прибыли”[107, с. 377], то есть, признавая наличие в рассматриваемом составе корыстной цели. Неправильная квалификация деяния встречается, когда по ст. 193 УК РК привлекают лиц, сбывающих похищенное имущество, при этом не имеющих какой-либо цели легализации. Таким образом, законодателю необходимо признать обязательным такой признак субъективной стороны преступления, как цель, и указать его в диспозиции статьи[108, с. 131-132].

Пункт «а» ч.3 ст.209 УК РК “Экономическая контрабанда” также не обозначает наличие корыстного мотива и цели. Тем не менее, по мнению М.М. Алиева, “мотивом данного преступления является корысть. Все эти признаки в совокупности характеризуют тот внутренний процесс, который происходит в психике лица, совершившего преступление, и отражают связи сознания и воли лица с совершенным им деянием”[109, с. 118]. Таким образом, экономическая контрабанда – преступление, совершаемое с прямым умыслом, то есть виновный сознает, что он незаконно перемещает в крупном размере товары и иные ценности через таможенную границу Республики Казахстан и желает этого, руководствуясь, как правило, корыстными мотивами.

В соответствии с изменениями и дополнениями в уголовное законодательство от 25 сентября 2003 года обязательный элемент субъективной стороны в ст. 307 УК РК “Злоупотребление должностными полномочиями”, ст. 308 УК РК “Превышение власти или должностных полномочий”, ст. 314 УК РК “Служебный подлог”, ст. 315 УК РК “Бездействие по службе” мотив “корыстная или иная личная заинтересованность” заменен на цель – либо извлечение выгод и преимуществ для себя или других лиц или организаций, либо нанесение вреда другим лицам или организациям.

Здесь возникает вопрос, насколько правомерно относить перечисленные выше составы преступлений к коррупционным, если преступление совершается не в целях извлечения выгод и преимуществ, а в целях нанесения вреда другим лицам и организациям. В соответствии с Нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан № 18 “О практике рассмотрения судами уголовных дел о преступлениях, связанных с коррупцией” от 13.12.2001 года “при отсутствии вышеназванных обстоятельств такие преступления, как злоупотребление должностными полномочиями, превышение власти или должностных полномочий, бездействие по службе и другие преступления против интересов государственной службы, не могут относиться к преступлениям, связанным с коррупцией”. Таким образом, с одной стороны данные составы признаются уголовным законодательством коррупционными, а с другой - таковыми не являются.

Например, как квалифицировать действия должностных лиц, которые получают вознаграждение не в интересах личного обогащения, а в интересах того учреждения, где они работают, и относится ли данное преступление к коррупционному? Либо участвовавшие случаи составления участковыми инспекторами полиции ложных административных протоколов в целях искусственного увеличения показателей своей работы, которые подпадают под ст. 314 УК РК “Служебный подлог”?

В ст. 310 УК “Незаконное участие в предпринимательской деятельности” “обязательным признаком субъективной стороны является корыстный мотив, который хотя словесно и не обозначен в диспозиции, но с очевидностью вытекает из экономической сущности данного преступления”. Действительно, может ли в данном случае быть иная не корыстная заинтересованность, учитывая, что в соответствии с ч. 1 ст. 10 ГК РК предпринимательство – это инициативная деятельность граждан и юридических лиц, направленная, независимо от формы собственности, на получение прибыли или личного дохода путем удовлетворения спроса на товары (работы, услуги), основанная на частной собственности (частное предпринимательство) либо на праве хозяйственного ведения государственного предприятия (государственное предпринимательство). Исходя из смысла диспозиции, взяточничество, охватываемое ст. 311-313 УК РК, всегда преследует корыстную цель, мотив или иную личную заинтересованность. Невозможно достичь цели незаконного обогащения, не имея при этом корыстного мотива. Кроме того, нельзя забывать и о материальном характере предмета взяточничества, поэтому вывод о наличии корыстного мотива предполагается самой природой взяточничества как специального вида злоупотребления должностными полномочиями, о чем было упомянуто нами выше.

Корыстная или иная личная заинтересованность является обязательным признаком субъективной стороны воинского преступления, предусмотренного ст. 380 УК РК “Злоупотребление властью, превышение или бездействие власти”.

Под корыстной заинтересованностью следует понимать стремление воинского должностного лица извлечь материальную выгоду без признаков хищения, а под иной личной заинтересованностью – карьеризм, стремление прикрыть свою бездеятельность, избежать взыскания, оказать услугу родственнику, месть, расправа за критику, зависть и иные низменные побуждения. В соответствии с Нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан “О судебной практике по делам о воинских преступлениях” от 28 октября 2005 г. деяния, предусмотренные ст. 380 УК, признаются коррупционными преступлениями, если они выразились в использовании воинским должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы в целях извлечения имущественных благ и преимуществ для себя или других лиц или организаций.

Исходя из анализа субъективной стороны, можно выделить следующие мотивы и цели коррупционных преступлений:

- 1) п. г ч.3 ст. 176 УК РК - корыстная цель;
- 2) п.в ч.2 ст.192, п.а ч.3 ст.193, п.а ч.3 ст. 209 УК РК – корыстный мотив не обозначен и для квалификации значения не имеет;
- 3) ст. 307, п. в ч.4 ст.308, ст. 314, ст. 315 УК РК: цель – либо извлечение выгод и преимуществ для себя или других лиц или организаций, либо нанесение вреда другим лицам или организациям;
- 4) ст. 310-313 УК РК – наличие корыстного мотива предполагается;
- 5) ст. 380 УК - корыстная или иная личная заинтересованность.

По нашему мнению, указывать корыстную цель и мотив во всех коррупционных составах преступлений нецелесообразно и нелогично. Они (как любые другие признаки – формы и виды вины, способы совершения, другие квалифицирующие обстоятельства) вводятся в диспозиции статей только тогда, когда необходимо ограничить уголовную ответственность за то или иное деяние, мотивированное только указанным побуждением. Так, при определенных обстоятельствах отсутствие корыстного мотива и цели влечет уголовную ответственность не за коррупционное преступление, а за халатность, предусмотренную ст. 316 УК РК.

Особенность мотивов и целей коррупционных преступлений состоит в том, что они различаются в дефинициях, хотя и схожи по смыслу и выступают либо:

- 1) обязательными признаками состава преступления (п. г ч.3 ст. 176, 307, ст.314-315, ст.380 УК РК);
- 2) квалифицирующими обстоятельствами коррупционного преступления (п. в ч. 4 ст. 308 УК РК);

3) факультативными признаками состава преступления (п. а ч.3 ст. 193, п. а ч.3 ст. 209, ст. 310-313 УК РК).

На наш взгляд, основное противоречие по субъективной стороне заложено в соотношении понятия коррупции в Законе Республики Казахстан “О борьбе с коррупцией”, цель которой только получение имущественной выгоды. В коррупционных же преступлениях цель, кроме имущественной выгоды, подразумевает в одном случае нанесение вреда другим лицам или организациям, а в другом - иную личную заинтересованность.

В судебно-следственной практике наибольшие затруднения возникают при квалификации коррупционных преступлений по субъекту преступления, который является специальным.

В уголовном законодательстве значительное число преступлений, около 40 %, может быть совершено только специальным субъектом. Это в полной мере относится и к коррупционным преступлениям, за исключением ст.312 и 313 УК РК.

Выделение особого понятия специальных субъектов преступления связано, прежде всего, с тем, что на определенный круг людей государство возлагает обязанности, сознательное невыполнение или недобросовестное выполнение которых в ряде случаев может повлечь за собой тяжкие последствия[110, с. 64].

Необходимо отметить, что в таких преступлениях признаками, указанными в диспозиции статьи, должен быть наделен только исполнитель преступного деяния. Роль других соучастников (пособников, подстрекателей, организаторов) могут исполнять общие субъекты, т.е. физически вменяемые лица, достигшие возраста уголовной ответственности. Поэтому более точно именовать подобные составы преступлений составами со специальным исполнителем, а не со специальным субъектом[111, с. 178].

Несмотря на те или иные недостатки, свойственные любому из приведенных и иных определений специального субъекта, в целом суть его во всех определениях отражена довольно точно:

- во-первых, это лицо, характеризующееся общими признаками субъекта (достижением установленного законом возраста и вменяемостью);

- во-вторых, данное лицо в силу специфики вида преступления должно обладать дополнительными признаками и именно поэтому признаки специального субъекта относить к факультативным нельзя[112, с. 178].

В соответствии с ЗРК “О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам борьбы с коррупцией” от 25.09 2003 года, субъектом коррупционных преступлений является “лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций, либо приравненного к нему лица” (за исключением ст.ст. 312, 313, 380 УК РК), что повлекло более широкую криминализацию коррупционных преступлений за счет расширения круга субъектов уголовной ответственности.

В примечании к ст.307 УК разъяснено понятие субъектов преступлений данной категории.

Так, в части 1 примечания к лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, отнесены должностные лица, депутаты Парламента и маслихатов, судьи и все государственные служащие.

В части 2 к указанным лицам приравниваются:

- лица, избранные в органы местного самоуправления;

- граждане, зарегистрированные кандидатами в Президенты РК, депутаты Парламента РК и маслихатов, а также в члены выборных органов местного самоуправления;

- служащие, постоянно или временно работающие в органах местного самоуправления, оплата труда которых производится из средств государственного бюджета РК;

- лица, исполняющие управленческие функции в государственных организациях и организациях, в уставном капитале которых доля государства составляет не менее 35%.

Часть 3 примечания дает понятие должностных лиц, а часть 4 - понятие лица, занимающего ответственную государственную должность.

Впервые понятие должностного лица было введено еще в 1922 году в примечании к ст. 105 УК РСФСР, поэтому в теории уголовного права на основе накопленного фактологического материала вопросы понятия и признаков должностного лица достаточно изучены как советскими правоведами, так и современными учеными. Вместе с тем введение субъекта коррупционного преступления – лица, уполномоченного на выполнение государственных функций, куда также входит и должностное лицо, требует своего осмысления ввиду сложностей при квалификации.

Так, с д.ю.н. С.М. Рахметовым выявлены противоречия и внутренняя несогласованность норм УК в части понятия лица, уполномоченного на выполнение государственных функций и предложены соответствующие изменения в уголовное законодательство с целью устранения пробелов [113, с. 11-12]. Имеются в виду случаи, когда действия должностных лиц могут квалифицироваться как совершенные по ч.1 ст.307 УК РК, где субъектом является лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций, или по ч.2 ст.307 УК РК, где субъектом выступает должностное лицо, то есть указанные понятия соотносятся как часть и целое, что дает широкие дискреционные полномочия для органов уголовного преследования вменять на свое усмотрение либо преступление небольшой тяжести, либо средней. Подобная проблема возникает и в отношении судей, которые являются лицами, уполномоченными на выполнение государственных функций, а с другой, в соответствии со ст. 75 Конституцией Республики Казахстан, лицами, занимающими ответственную государственную должность, что предусматривает различную уголовную ответственность.

Таким образом, при квалификации коррупционных преступлений, следует исходить из того, имеет ли лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций, признаки должностных лиц либо лиц, занимающих ответственную государственную должность.

Лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций является единым субъектом для преступлений, предусмотренных: ст. п. г ч.3 ст. 176, п.а ч.3 ст.193, п.а ч.3 ст. 209, ст. 307, п. в ч.4 ст.308, ст. 310, ст. 311, ст. 314, ст. 315 УК РК, причем объективная сторона обязательно сопряжена с использованием служебного положения. Однако исключением является п. а ч.3 ст. 209 УК РК, так как в соответствии с п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РК “О практике применения законодательства об уголовной ответственности за контрабанду” от 18 июля 1997 года разъясняет: “Должностным лицом, совершившим контрабанду с использованием своего служебного положения, следует считать лицо, которое по долгу службы обязано осуществлять таможенный или пограничный контроль, соответствующие действия по досмотру перемещаемых через таможенную границу Республики Казахстан товаров или иных ценностей и предметов и давать разрешение на пересечение границы”, то есть иные должностные лица несут ответственность на общих основаниях. На наш взгляд, контрабанда может быть совершена не только указанными в постановлении лицами, но и теми, кто в силу своих полномочий (например: вышестоящий начальник республиканского значения, сотрудник полиции в форме и т.д.) может, используя свои полномочия и авторитет, незаконно перемещать материальные ценности. Действительно, общественно опасные последствия в данном составе преступления наступают в результате использования своих полномочий, независимо от принадлежности к таможенному или пограничному контролю.

Особенного внимания заслуживает субъект воинского коррупционного преступления (ст. 380 УК РК), обладающий определенной спецификой и поэтому отличающийся некоторыми признаками от лица, уполномоченного на выполнение государственных функций. В соответствии с постановлением Верховного Суда РК “О судебной практике по делам о воинских преступлениях”: “К должностным лицам, являющимся субъектами воинских преступлений относятся все воинские начальники, а также иные военнослужащие, которые, не являясь начальниками, занимают постоянно, временно или по специальному поручению командования, отданному устно, письменно либо по техническим каналам связи, должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей” от 28 октября 2005 г. По мнению проф. З.О. Ашитова и Б.З. Ашитова, понятие “военный начальник” имеет ряд специфических черт: он военнослужащий, на него полностью распространяются все обязанности воина, вытекающие из факта состояния на военной службе. Роль начальника в армии

своеобразна. Он полновластный руководитель не только чисто служебной деятельности всего личного состава, но и отвечает буквально за все стороны его жизни, быта, что не может быть во всех случаях характерно для начальников в обычном понимании[114, с. 86-87].

Особенность рассмотренных признаков специального субъекта коррупционных преступлений состоит в том, что он выступает либо:

- 1) обязательным признаком состава преступления (ст. 307, п.в ч.4 ст. 308, ст. 310, ст.311, ст.314, ст.315, ст.380 УК РК);
- 2) квалифицирующими обстоятельствами коррупционного преступления (п. г ч.3 ст. 176, п. а ч.3 ст. 193, п. а ч.3 ст. 209 УК РК);
- 3) не является обязательным признаком состава преступления (ст.ст. 312-313 УК РК)
- 4) является обстоятельством, отягчающим уголовную ответственность и наказание (п. н ч.1 ст. 54 УК “совершение преступления лицом, нарушившим тем самым принятую им присягу или профессиональную клятву”).

Последний тезис является, на наш взгляд, логическим продолжением и соответствует п. 2 ст.9 ЗРК “О государственной службе” от 23 июля 1999 года, в соответствии с которым все государственные служащие обязаны приносить присягу в порядке, утвержденном Президентом РК. В свою очередь и сотрудники правоохранительных органов, военнослужащие, судьи, депутаты и т.д. также обязаны приносить присягу в установленном соответствующим нормативно-правовым актом порядке.

Рассмотрев общую уголовно-правовую характеристику коррупционных преступлений можно сделать вывод, что общими признаками коррупционного преступления (за исключением ст. 312 и 313 УК РК) являются:

1. Основной или дополнительный объект - интересы государственной службы и государственного управления.
2. Обязательный признак объективной стороны - способ - использование должностных полномочий и связанных с ними возможностей либо иное использование своих полномочий.
3. Обязательный признак субъективной стороны - корыстный мотив или цель.
4. Субъект преступления – лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций.

Как правильно отмечает А.Н. Трайнин: “... среди элементов состава нет лучших или избранных, что все элементы равно необходимы для наличия описанного в законе состава преступления. Отсюда однако не следует, что значение элементов во всех отношениях однородно. Напротив, необходимо с полной отчетливостью подчеркнуть следующее положение.

При равноценности всех элементов состава в смысле их равной необходимости для наличия состава преступления они в других отношениях могут отличаться и отличаются различными, не совпадающими качествами: равноценность элементов отнюдь не означает их тождества”[99, с. 72].

Таким образом, на основе выделенных наиболее значимых признаков возможно сформулировать наиболее подходящее определение коррупционного преступления.

Коррупционные преступления – это умышленные общественно опасные деяния, основным или дополнительным объектом которых являются интересы государственной службы и государственного управления, совершенные лицом, уполномоченным на выполнение государственных функций, равно приравненным к нему лицом, сопряженные с использованием своего положения для получения имущественной выгоды, а также содействие им в противоправном предоставлении имущественных благ, выгод и преимуществ данным лицам.

Агентство Республики Казахстан по борьбе с экономической и коррупционной преступностью (финансовая полиция) ([каз. Қазақстан Республикасы экономикалық қылмысқа және сыбайлас жемқорлыққа қарсы күрес агенттігінің \(қаржы полициясы\)](#)) — государственный орган Республики Казахстан, непосредственно подчиненный и подотчетный Президенту Республики Казахстан, осуществляющий в целях обеспечения экономической безопасности руководство, а также в пределах, предусмотренных законодательством Республики Казахстан, межотраслевую координацию и иные специальные исполнительные и разрешительные функции по предупреждению, выявлению, пресечению, раскрытию и расследованию экономических, финансовых и коррупционных преступлений и правонарушений.^[1]

[\[править\]](#) Задачи

Согласно Положению об Агентстве основными задачами являются:

- 1) обеспечение в пределах полномочий экономической безопасности государства, законных прав и интересов субъектов предпринимательской деятельности, общества и государства;
- 2) предупреждение, выявление, пресечение, раскрытие и расследование коррупционных, экономических и финансовых преступлений и правонарушений;
- 3) участие в разработке и реализации государственной политики в области борьбы с коррупцией и преступностью в сфере экономики;
- 4) осуществление международного сотрудничества по вопросам, отнесенным к ведению органов финансовой полиции.

65. По законодательству РК с какого возраста привлекается к уголовной ответственности за умышленное убийство

Статья 20. Преступление, совершенное умышленно

1. Преступлением, совершенным умышленно, признается деяние, совершенное с прямым или косвенным умыслом.
2. Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность общественно опасных последствий и желало их наступления.
3. Преступление признается совершенным с косвенным умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало наступление этих последствий либо относилось к ним безразлично.

Статья 15. Возраст, с которого наступает уголовная ответственность

1. Уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста.
2. Лица, достигшие ко времени совершения преступления четырнадцатилетнего возраста, подлежат уголовной ответственности за убийство (статья 96), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (статья 103), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью при

отягчающих обстоятельствах (статья 104, часть вторая), изнасилование (статья 120), насильственные действия сексуального характера (статья 121), похищение человека (статья 125), кражу (статья 175), грабеж (статья 178), разбой (статья 179), вымогательство (статья 181), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения при отягчающих обстоятельствах (статья 185, части вторая, третья, четвертая), умышленное уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах (статья 187, части вторая, третья), терроризм (статья 233), захват заложника (статья 234), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (статья 242), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (статья 255), хулиганство при отягчающих обстоятельствах (статья 257, части вторая, третья), вандализм (статья 258), хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (статья 260), надругательство над телами умерших и местами их захоронения при отягчающих обстоятельствах (статья 275, часть вторая), умышленное приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (статья 299).

3. Если несовершеннолетний достиг возраста, предусмотренного частями первой или второй настоящей статьи, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, во время совершения преступления небольшой или средней тяжести не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности

66. принципы борьбы с коррупцией

Основные принципы борьбы с коррупцией

Борьба с коррупцией осуществляется на основе:

- 1) равенства всех перед законом и судом;
- 2) обеспечения четкой правовой регламентации деятельности государственных органов, законности и гласности такой деятельности, государственного и общественного контроля за ней;
- 3) совершенствования структуры государственного аппарата, кадровой работы и процедуры решения вопросов, затрагивающих права и законные интересы физических и юридических лиц;
- 4) приоритета защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц, а также социально-экономической, политико-правовой, организационно-управленческой систем государства;
- 5) признания допустимости ограничений прав и свобод должностных и других лиц, уполномоченных на выполнение государственных функций, а также лиц, приравненных к ним, в соответствии с пунктом 1 статьи 39 Конституции Республики Казахстан;
- 5-1) обеспечения государством социальной и правовой защиты государственных служащих;
- 6) восстановления нарушенных прав и законных интересов физических и юридических лиц, ликвидации и предупреждения вредных последствий коррупционных правонарушений;
- 7) обеспечения личной безопасности и поощрения граждан, оказывающих содействие в борьбе с коррупционными правонарушениями;
- 8) защиты государством прав и законных интересов лиц, уполномоченных на выполнение государственных функций, и лиц, приравненных к ним, установления этим лицам заработной платы (денежного содержания) и льгот, обеспечивающих указанным лицам и их семьям достойный уровень жизни;
- 9) недопустимости делегирования полномочий на государственное регулирование

предпринимательской деятельности физическим и юридическим лицам, осуществляющим такую деятельность, а также на контроль и надзор за нею;

10) осуществления оперативно-розыскной и иной деятельности в целях выявления, раскрытия, пресечения и предупреждения преступлений, связанных с коррупцией, а также применения в установленном законом порядке специальных мер финансового контроля в целях недопущения легализации противоправно нажитых денежных средств и иного имущества;

11) установления запрета для лиц, указанных в пунктах 1, 2 и 3 статьи 3 настоящего Закона, на занятие предпринимательской деятельностью, в том числе на занятие оплачиваемых должностей в органах управления хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, когда занятие такой должности предусмотрено законодательно установленными должностными обязанностями;

12) обеспечения общественного контроля и формирования в обществе атмосферы нетерпимости к проявлениям коррупции.

Сноска. Статья 5 с изменениями, внесенными законами РК от 07.12.2009 № 222-IV (порядок введения в действие см. ст. 2); от 29.12.2010 № 371-IV (вводится в действие по истечении десяти календарных дней после его первого официального опубликования); от 06.01.2011 № 378-IV (вводится в действие по истечении десяти календарных дней после его первого официального опубликования).

67. субъекты коррупционных преступлений

Субъекты правонарушений, связанных с коррупцией

1. За правонарушения, связанные с коррупцией, на основании настоящего Закона несут ответственность лица, уполномоченные на выполнение государственных функций, и лица, приравненные к ним.

2. К лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, относятся:

1) все должностные лица, депутаты Парламента и маслихатов, судьи;

2) все государственные служащие в соответствии с законодательством Республики Казахстан о государственной службе.

3. К лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, приравниваются:

1) лица, избранные в органы местного самоуправления;

2) граждане, зарегистрированные в установленном законом порядке в качестве кандидатов в Президенты Республики Казахстан, депутаты Парламента Республики Казахстан и маслихатов, а также в члены выборных органов местного самоуправления;

3) служащие, постоянно или временно работающие в органах местного самоуправления, оплата труда которых производится из средств государственного бюджета Республики Казахстан;

4) лица, исполняющие управленческие функции в государственных организациях и организациях, в уставном капитале которых доля государства составляет более пятидесяти процентов, в том числе в национальных управляющих холдингах, национальных холдингах, национальных компаниях, национальных институтах развития, акционером которых является государство, их дочерних организациях, более пятидесяти процентов голосующих акций (долей участия) которых принадлежат им, а также юридических лицах, более пятидесяти процентов голосующих акций (долей участия) которых принадлежит указанным дочерним организациям.

4. К субъектам коррупционных правонарушений относятся также физические и юридические лица, осуществляющие подкуп должностных и иных лиц, уполномоченных на выполнение государственных функций, или лиц, приравненных к ним, а равно предоставляющие им противоправно имущественные блага и преимущества.

Примечание.

1. Лицами, исполняющими управленческие функции в государственных организациях и организациях, в уставном капитале которых доля государства составляет более пятидесяти процентов, в том числе в национальных управляющих холдингах, национальных холдингах, национальных компаниях, национальных институтах развития, акционером которых является государство, их дочерних организациях, более пятидесяти процентов голосующих акций (долей участия) которых принадлежат им, а также юридических лицах, более пятидесяти процентов голосующих акций (долей участия) которых принадлежит указанным дочерним организациям, в настоящем Законе признаются лица, постоянно, временно либо по специальному полномочию исполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в указанных организациях.

2. Под организационно-распорядительными функциями подразумевается деятельность лиц по

осуществлению предусмотренных законодательством и учредительными документами полномочий исполнительного органа организации. К этим функциям относятся общее руководство коллективом, расстановка и подбор кадров, организация и контроль труда подчиненных, поддержание дисциплины, выражающееся в применении мер поощрения и наложении дисциплинарных взысканий.

3. Под административно-хозяйственными функциями подразумевается осуществление лицами, на которых возложена полная материальная ответственность, деятельности в рамках предоставленных полномочий по управлению и распоряжению имуществом, в том числе деньгами, находящимися на балансе и банковских счетах организации.

Сноска. Статья 3 в редакции Закона РК от 25.09.2003 N 484; с изменениями, внесенными законами РК от 21.07.2007 N 308; от 07.12.2009 № 222-IV (порядок введения в действие см. ст. 2); от 01.02.2012 № 551-IV (вводится в действие по истечении десяти календарных дней после его первого официального опубликования).

68. ответственность за совершение преступлений связанных с коррупцией

Под коррупцией понимается не предусмотренное законом принятие лично или через посредников имущественных благ и преимуществ лицами, выполняющими государственные функции, а также лицами, приравненными к ним, с использованием своих должностных полномочий и связанных с ними возможностей либо иное использование ими своих полномочий для получения имущественной выгоды, а равно подкуп данных лиц путем противоправного предоставления им физическими и юридическими лицами указанных благ и преимуществ.

Правонарушениями, связанными с коррупцией (коррупционными правонарушениями), являются предусмотренные Законом Республики Казахстан от 2 июля 1998 года «[О борьбе с коррупцией](#)», а также иными законами деяния, сопряженные с коррупцией или создающие условия для коррупции, которые влекут установленную законодательством дисциплинарную, административную и уголовную ответственность.

Уголовные ответственность и наказание, административные ответственность и взыскания за коррупционные преступления и административные правонарушения предусматриваются соответственно [Уголовным кодексом Республики Казахстан](#) и [Кодексом Республики Казахстан "Об административных правонарушениях"](#).

Выявление, пресечение, предупреждение коррупционных правонарушений и привлечение лиц, виновных в их совершении, к ответственности в пределах своей компетенции осуществляется органами прокуратуры, национальной безопасности, внутренних дел, налоговой, таможенной и пограничной службы, финансовой и военной полиции.

Лицо, сообщившее о факте коррупционного правонарушения или иным образом оказывающее содействие в борьбе с коррупцией, находится под защитой государства. Информация о лице, оказывающем содействие в борьбе с коррупцией, является государственным. Разглашение этой информации влечет ответственность, установленную Законом Республики Казахстан [«О борьбе с коррупцией»](#).

В случае необходимости органы, ведущие борьбу с коррупцией, обеспечивают личную безопасность лиц, оказывающих содействие в борьбе с коррупцией.

Государственный служащий, работник правоохранительного органа, сообщившие органу, ведущему борьбу с коррупцией, заведомо ложную информацию о факте коррупционного правонарушения в отношении другого государственного служащего, работника правоохранительного органа наказываются в дисциплинарном порядке вплоть до

увольнения с должности или иного освобождения от выполнения соответствующих функций по представлению органа, ведущего борьбу с коррупцией.

2.1. Уголовная ответственность

Уголовная ответственность применяется в судебном порядке к лицу, виновному в совершении преступления. Нормативным актом, устанавливающим уголовную ответственность, является Уголовный кодекс Российской Федерации (далее – УК РФ).

К преступлениям, связанным с коррупционными, относятся любые общественно опасные деяния, совершенные в соучастии с лицами, которые могут быть признаны виновными в совершении коррупционных преступлений, содержащие признаки состава преступлений, предусмотренных УК РФ:

Часть 3 статьи 159 «Мошенничество, совершенное лицом с использованием своего служебного положения».

Часть 3 статьи 160 «Присвоение или растрата, совершенная лицом с использованием своего служебного положения».

Статья 170 «Регистрация незаконных сделок с землей».

Части 2,3 статьи 178 «Недопущение, ограничение или устранение конкуренции с использованием своего служебного положения».

Статья 201 «Злоупотребление полномочиями».

Статья 204 «Коммерческий подкуп».

Части 3,4 ст. 226 «Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств с использованием своего служебного положения».

Статья 285 «Злоупотребление должностными полномочиями».

Статья 285.1 «Нецелевое расходование бюджетных средств».

Статья 285.2 «Нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов».

Статья 286 УК РФ «Превышение должностных полномочий».

Статья 289 «Незаконное участие в предпринимательской деятельности».

Статья 290 «Получение взятки».

Статья 291 «Дача взятки».

Статья 292 «Служебный подлог».

Статья 304 «Провокация взятки либо коммерческого подкупа».

Часть 1 статьи 309 «Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу».

Уголовное законодательство предусматривает множество возможных различных наказаний за совершенные преступные деяния, от обязательных работ до лишения свободы на определенный срок.

2.2. Административная ответственность

Административная ответственность - ответственность физических и юридических лиц за совершение административного правонарушения.

К административным коррупционным правонарушениям относятся следующие противоправные, виновные действия (бездействие), за которые предусмотрена административная ответственность в Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях:

Статья 15.14. «Нецелевое использование бюджетных средств и средств государственных внебюджетных фондов».

2.3. Гражданско-правовая ответственность

Гражданская (гражданско-правовая) ответственность - один из видов юридической ответственности, установленные нормами гражданского права юридические последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения лицом предусмотренных гражданским правом обязанностей, что связано с нарушением субъективных гражданских прав другого лица. Гражданско-правовая ответственность заключается в применении к правонарушителю в интересах другого лица либо государства установленных законом или договором мер воздействия, влекущих для него отрицательные, экономически невыгодные последствия имущественного характера — возмещение убытков, уплату неустойки (штрафа, пени), возмещение вреда.

К гражданским коррупционным правонарушениям относятся обладающие признаками коррупции и не являющиеся преступлениями нарушения правил дарения, а также нарушения порядка предоставления услуг, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Например, статья 575 ГК РФ содержит запрет на дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает трех тысяч рублей, государственным служащим в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей.

Подарки, полученные гражданским служащим в связи с протокольными мероприятиями, со служебными командировками и с другими официальными мероприятиями, и стоимость которых не превышает трех тысяч рублей, признаются федеральной собственностью и собственностью субъекта Российской Федерации и передаются гражданским служащим по акту в государственный орган, в котором он замещает должность гражданской службы.

2.4. Дисциплинарная ответственность

Дисциплинарная ответственность - вид юридической ответственности, одна из правовых форм воздействия на нарушителей дисциплины труда, заключается в наложении дисциплинарных взысканий.

К дисциплинарным коррупционным проступкам относятся обладающие признаками коррупции и не являющиеся преступлениями или административными правонарушениями нарушения порядка исполнения своих профессиональных обязанностей, за которые установлена дисциплинарная ответственность.

Совершение лицами (замещающими государственные должности Российской Федерации; замещающими должности, предусмотренные реестром муниципальных должностей муниципальной службы; служащими Центрального банка Российской Федерации, его учреждений и представительств, а равно государственных внебюджетных и пенсионных фондов; должностными лицами государственных органов контроля и надзора; служащими межгосударственных органов, если в соответствии с международными договорами Российской Федерации на них распространяется статус государственных служащих; служащими и иными сотрудниками международных организаций из числа граждан Российской Федерации; мировыми судьями; лицами, исполняющими обязанности арбитражных и присяжных заседателей; иными лицами, приравненными к субъектам ответственности за коррупционные правонарушения) дисциплинарного коррупционного проступка, влечет наложение дисциплинарного взыскания, предусмотренного законодательством Российской Федерации.

К числу грубых дисциплинарных проступков относятся не являющиеся преступлениями нарушения государственными гражданскими служащими запретов и ограничений, установленных статьями 16, 17 Федерального закона от 27.07.2004 №79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации», например, непредставление сведений или представления заведомо ложных сведений о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера.

69. место, роль и значение процессуального права в национальной системе права

В науке и учебной дисциплине арбитражного **процессуального права** пользуются **понятиями, определениями, категориями**, выработанными за длительный период времени в теории гражданского процесса. Термин «**принцип**» имеет латинское происхождение и в переводе означает «основа», «первоначало». Принципами арбитражного **процессуального права** называют основополагающие правовые идеи, пронизывающие все арбитражные **процессуальные** нормы и институты, определяющие такое построение арбитражного процесса, который обеспечивает вынесение законных и обоснованных актов по экономическим спорам и иным делам, отнесенным к ведению арбитражных судов. Принципы есть основание системы норм арбитражного **процессуального права**, закрепленных прежде всего в Конституции РФ, в ФЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» и в АПК РФ. Это центральные, стержневые начала **процессуальных** законов. Правовой **принцип** находит всегда конкретное закрепление в нормах **права**, или он может быть абстрагирован из норм **права**. В **принципах** арбитражного **процессуального права** концентрируются взгляды законодателя на характер и содержание современного судопроизводства по рассмотрению и разрешению арбитражными судами экономических и иных, отнесенных к их ведению, споров. Принципы арбитражного **процессуального права** выражаются как в отдельных нормах наиболее общего содержания, так и в целом ряде **процессуальных** норм, в которых содержатся гарантии реализации на практике общих правовых предписаний. Без гарантирующих норм **принципы** превращаются в призывы, лозунги. Выступая среди норм арбитражного **процессуального права** в качестве основных начал, **принципы** составляют «каркас» всей отрасли арбитражного **процессуального права**. Возникнув в результате новых взглядов на роль и значение судебной власти в обществе, **принципы** становятся важными предпосылками дальнейшего развития и совершенствования арбитражного **процессуального** законодательства в направлении, обеспечивающем надлежащую защиту арбитражными судами прав организаций, независимо от их организационно-правовой формы. В познавательных целях в юридической науке принято выявлять **состав принципов** каждой отрасли **права**, в том числе и арбитражного **процессуального права**. Термин «**состав**» употребляется для обозначения перечня явлений. В науке арбитражного процесса этим термином обозначается присущая для арбитражного **процессуального права** совокупность всех **принципов**, их количественный объем, перечисление. Анализ действующего законодательства, а именно Конституции РФ, ФЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации», АПК РФ позволяет выделить следующий **состав принципов** арбитражного **процессуального права**: принцип отправления правосудия по экономическим и иным спорам только судом (п. 1 ст. 118 Конституции РФ), независимости арбитражных судей (п. 1 ст. 120 Конституции РФ, ст. 6 ФЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»), законности, равенства организаций и граждан перед законом и судом, состязательности, равноправия сторон, гласности разбирательства дел, диспозитивности, устности, непосредственности, сочетания единоличного и коллегиального **состава** суда при разрешении отнесенных к ведению арбитражных судов дел, **принцип** государственного языка арбитражного судопроизводства. Арбитражный процесс имеет тенденцию сближения его **процессуальной** формы с гражданским процессом, поэтому **состав принципов** арбитражного и гражданского процессов в основном аналогичен. Однако это не означает, что полностью совпадает содержание каждого **принципа**, их проявление в гражданском и арбитражном процессах. До преобразования системы арбитражей в арбитражные суды (апрель 1992 г.) авторы, исследовавшие

проблему **принципов** арбитражного процесса, включали в **состав принципов** такие правовые явления, которые не имеют места в современных условиях функционирования арбитражной судебной системы. Профессор А. А. Добровольский в **состав принципов** арбитражного процесса включал, например, **принцип солидарности** хозяйственных интересов сторон, **принцип** активного воздействия арбитража на предприятия и организации по устранению недостатков в их деятельности, **принципы** быстроты и оперативности арбитражного производства, **принцип** арбитражного, обязательного доарбитражного урегулирования споров (Арбитражный процесс в СССР / Под ред. А. А. Добровольского. С. 64-67.). Профессор В.Ф. Тараненко также в качестве специфических, свойственных арбитражу **принципов** называл **принцип** арбитражного активного воздействия арбитража на улучшение хозяйственной деятельности, **принцип** оперативности (См.: Тараненко В.Ф. Принципы арбитражного процесса. М., 1988. С. 53-56.). В настоящее время ни один из этих **принципов** не действует и не может включаться в **состав принципов** арбитражного процессуального права. Современный арбитражный процесс построен на **принципе** состязательности, т. е. отстаивании каждой стороной своих прав в суде. Экономические интересы одной стороны как собственника противоположны интересам другой стороны. Трудно найти солидарность интересов как **принцип** процесса, а также **принцип** арбитражного разрешения спора самими сторонами под руководством судьи арбитражного суда. Правосудие не выдерживает спешки, поэтому ни в одной норме арбитражного процессуального законодательства не говорится о быстроте и оперативности процесса как его **принципе**. Обязательный досудебный порядок урегулирования экономических споров утратил свою роль **принципа**. Соблюдение досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора требуется только тогда, когда оно предусмотрено договором между сторонами или отдельными федеральными законами (ч. 5 ст. 4 АПК РФ). Состав **принципов** любой отрасли права имеет определенную стабильность. В то же время в связи с принятием нового АПК РФ наблюдаются некоторые изменения **состава принципов** арбитражного процессуального права. В юридической литературе отмечается, что законодатель отказался от **принципа** непрерывности в арбитражном процессе, учитывая аргументы практических работников, утверждающих, что этот **принцип** мешает оперативности в работе судов (См.: Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. М., 2003. С. 4-5; **принципов** арбитражного процессуального права. М., 2004. С. 8-10.). Однозначной оценки отказа от **принципа** непрерывности нет, поскольку он укреплял авторитет суда, обеспечивал утвержденное отношение суда к участвующим в деле лицам, гарантировал вынесение законных и обоснованных решений (Там же.). В теории арбитражного процессуального права обсуждается тема наличия в арбитражном и гражданском процессах **принципа** «права быть выслушанным и услышанным». В содержание этого **принципа** В.М. Шерстюк включает три составляющих: 1) право лиц, участвующих в деле, давать объяснения суду, делать заявления и заявлять ходатайства, аргументировать свою позицию по делу и по любому вопросу, возникающему в ходе рассмотрения дела; 2) обязанность арбитражного суда создавать условия для реализации лицами, участвующими в деле, своих прав; 3) анализировать, соответствуют ли закону и обоснованы ли заявленные требования и доводы (См.: Шерстюк В.М. Развитие принципов арбитражного процессуального права. С. 10-20; Заметки о современном гражданском и арбитражном процессуальном праве. М., 2004. С. 57-64.). В.В. Ярков к **судоустройственным принципам** арбитражного процессуального права относит ранее не упоминавшиеся в учебной литературе **принципы** автономии арбитражных судов в

судебной системе России и регионального построения арбитражных судов кассационной инстанции(Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 2003. С. 53. Заметим, что последнее утверждение неточно, так как по округам в настоящее время учреждаются и апеллиционные арбитражные суды. Наличие упомянутых у Яркова двухпринципов вызывает глубокое сомнение.).

Изменение состава принципов арбитражного процессуального права является убедительным доказательством современного преобразования всего строя арбитражного процесса как формы отправления правосудия по экономическим и иным спорам. Принципы любой отрасли права, в том числе и арбитражного процессуального, между собой тесно взаимосвязаны и образуют одну логическую систему. Только взятые вместе в качестве системы, они характеризуют арбитражное процессуальное право как отрасль и определяют составительное построение процесса. Нарушение одного принципа, например, непосредственности, приводит, как правило, к нарушению другого принципа – законности или всей цепи принципов. Одни принципы в этой системе можно рассматривать в качестве гарантий реализации других. Так, принцип государственного языка судопроизводства является гарантией реализации принципов устности, составительности, диспозитивности. Под классификацией принципов понимается деление их состава на отдельные группы по какому-либо признаку, называемому основанием классификации. В

теории процессуальных отраслей права (гражданского процессуального, арбитражного процессуального) принципы принято классифицировать по такому основанию, как объект регулирования. По этому признаку (основанию) весь состав принципов арбитражного процессуального права делится на две большие группы: 1) принципы организационно-функциональные (судопроизводственные), определяющие устройство арбитражных судов и процесса одновременно; 2) принципы функциональные, определяющие процессуальную деятельность суда и участников процесса. Эти две группы принципов находятся во взаимной связи, причем нередко один и тот же принцип выступает и как организационный, и как функциональный. Вследствие этого верно утверждение, что нет принципов только организационных или только функциональных(Проблемы судебного права. М., 1983. С. 127.). Особое место среди указанных двух групп принципов арбитражного процесса занимает принцип законности. Он является общеправовым (межотраслевым) принципом, характерным для любой отрасли права. Однако в арбитражном процессе этот принцип имеет свою специфику нормативного закрепления, свое содержание и систему гарантий.

Понятие и значение уголовно-процессуального права

в разделе: [Уголовно-процессуальное право](#) Просмотров: 2178

Уголовно-процессуальное право - это социально обусловленная система выраженных в законе правил (норм), регулирующая деятельность по расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел, т.е. правил надлежащей правовой процедуры, в которой реализуется назначение уголовного судопроизводства. Уголовно-процессуальное право выражает назначение и принципы уголовного процесса, права и гарантии их

реализации для всех субъектов уголовно-процессуальной деятельности, устанавливает систему стадий уголовного судопроизводства, порядок производства в каждой из них и каждого процессуального действия; основания и порядок принятия решений по делу. Социальная значимость и ценность уголовно-процессуального права определяется тем, что оно: обеспечивает применение уголовно-правовых норм, ограждающих личность, общество, государство от преступных посягательств путем регламентации деятельности органов дознания, следствия, прокуратуры, суда по возбуждению, расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел; устанавливает основания, условия и виды применения мер принуждения; содержит гарантии прав личности, в частности обеспечивает обвиняемому конституционное право на защиту, неприкосновенность личности, жилища, тайну переписки, телеграфных и телефонных переговоров, право на справедливое правосудие и другие права; определяет порядок судебной защиты граждан от посягательств на их жизнь и здоровье, имущество и личную свободу, на честь и достоинство; защищает права лиц, которым причинен моральный, физический или имущественный вред; создает порядок и условия деятельности, ограждающие невиновного от привлечения к ответственности и наказания, а в случае незаконного привлечения к ответственности - отмену состоявшегося решения и реабилитацию лица, необоснованно привлеченного к ответственности; содержит правосстановительные и иные санкции, обеспечивающие соблюдение правовых предписаний.

70.отрасли процессуального права

Процессуальное право

Процессуальное право - часть норм правовой системы, регулирующая отношения, возникающие в процессе: - расследования преступлений; - рассмотрения и разрешения уголовных, гражданских, арбитражных дел, а также дел об административных правонарушениях, и дел, рассматриваемых в порядке конституционного судопроизводства.

Процессуальное право закрепляет процессуальные формы, необходимые для осуществления и защиты материального права.

Арбитражное процессуальное право

Арбитражное процессуальное право - в ряде стран - самостоятельная отрасль права; совокупность юридических норм, регулирующих отношения, возникающие в процессе рассмотрения и разрешения арбитражными судами дел по экономическим спорам, возникающим из гражданских, административных и иных правоотношений.

Конституционно-процессуальное право

Конституционно-процессуальное право - в ряде стран - обособленная совокупность норм конституционного права, регулирующих производство дел в конституционных судах. Обычно нормы конституционно-процессуального права содержатся в законах о конституционном суде и регламентах конституционного суда.

71.премед, метод, система и принципы уголовно-процессуального права

Уголовно-процессуальное право - отрасль права, нормы которой регулируют деятельность, связанную с возбуждением, предварительным расследованием, судебным рассмотрением уголовных дел; ее порядок и содержание; возникающие при этом правоотношения. Уголовно-процессуальное право обеспечивает раскрытие, всестороннее, полное и объективное

расследование и разрешение уголовных дел с целью реализации неотвратимости ответственности, справедливого наказания виновных.

Уголовно-процессуальное право основывается на принципах демократизма, законности, гуманизма, справедливости; создает оптимальные условия для установления истины по каждому уголовному делу. Исходные положения уголовно-процессуального права сформулированы в Конституции РФ, федеральных законах и УПК.

Нормы уголовно-процессуального права определяют задачи и компетенцию органов дознания, следствия, прокурора, защитника, суда первой, кассационной, надзорной инстанций; права и обязанности граждан, представителей государственных организаций и общественности - участников уголовного процесса, организаций и граждан, чьи интересы затрагиваются производством по уголовному делу; предмет и способы доказывания; последовательность, соотношение, задачи, порядок и содержание процессуальных стадий и составляющих их процессуальных действий; порядок вынесения и содержание процессуальных решений: специальные гарантии соблюдения порядка производства и санкции за его нарушение.

Выделяют Общую часть уголовно-процессуального права - совокупность норм, определяющих систему, порядок и содержание производства по уголовным делам в целом (его задачи, принципы, основные положения о правах и обязанностях органов и лиц, осуществляющих производство и участвующих в нем, о доказывании и т.д.), и Особенную часть - совокупность норм, регулирующих отдельные стадии производства по делу.

Уголовно-процессуальное право определяет порядок деятельности по установлению (доказыванию) преступления и лиц, его совершивших, применению уголовно-правовых мер в каждом конкретном случае в соответствии с содеянным, его мотивами, причинами, последствиями, личностью виновного, а также по предотвращению случаев необоснованного привлечения к уголовной ответственности; по исправлению судебных ошибок; реабилитации лиц, необоснованно привлеченных к ответственности, и возмещению причиненного ущерба.

Уголовно-процессуальное право (понятие, предмет, метод, система). Источники.

УПП является самостоятельной отраслью в системе права, отличающейся от других отраслей права присущим только ему предметом и методом правового регулирования.

УПП представляет собой систему нормативных предписаний, регулирующих общественные отношения, которые складываются в процессе возбуждения, расследования, рассмотрения и разрешения уг. дел. Доминирующим в сфере уголовно-процессуального регулирования является метод власти- подчинения, хотя в ряде случаев используется и метод равенства или диспозитивности.

Что касается соотношения понятий "уг. процесс" и "УПП", то они неравнозначны. Уг. процесс представляет собой деятельность органов дознания, следствия, прокуратуры и суда, которая регулируется нормами УПП. Иначе говоря, УПП регламентирует уг. процесс.

Система УПП- это его внутреннее строение, которое можно выразить схемой: норма- институт- отрасль.

Уголовно-процессуальная норма- это установленное гос-вом общеобязательное, формально определенное правило поведения субъектов уголовно-процессуальной деятельности, обеспеченное на случай нарушения силой гос. принуждения. Как и любая норма права, уголовно-процессуальная норма имеет трехчленную структуру (гипотеза, диспозиция, санкция). Уголовно-процессуальные нормы подразделяются на обязывающие (императивные), уполномочивающие (диспозитивные), запрещающие. Уголовно-процессуальные нормы объединяются в процессуальные институты.

Уголовно-процессуальный институт-это совокупность уголовно-процессуальных норм, регулирующих определенный вид однородных общественных отношений в пределах отрасли права (институт мер пресечения; институт защиты; институт следственных действий). Уголовно-процессуальные институты в целом и составляют отрасль УПП.

Совокупность (систему) правовых актов, являющихся источниками УПП, составляют следующие фед. законы:

1. Конституция РФ. Основной закон страны имеет высшую юр. силу, прямое действие, применяется на всей территории России, служит юр. базой для любого отечественного законодательства. Все иные законы и правовые акты не должны ей противоречить.

Конституционные положения, которые касаются уг. судопроизводства, преимущественно сосредоточены в гл. 2 и 7, где получили свое закрепление права и свободы человека и гражданина, а также компетенция судебной власти. Эти предписания содержат базисные институты, лежащие в основе уг. процесса в целом: равенство всех перед законом и судом; неприкосновенность личности, частной жизни, жилища; охрана тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений; презумпция невиновности и т. д.

Конституцией утвержден правовой институт судебной власти в действующем законодательстве, регламентированы самостоятельность судебной власти и ее право действовать свободно, независимо от других ветвей власти. Так, в Основном законе провозглашен принцип недопустимости повторного осуждения за одно и то же преступление и закреплены нормы, согласно которым: а) при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона; б) никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников.

2. УПК -основной источник УПП, устанавливающий и регулирующий порядок уг. судопроизводства на территории РФ. Развивая конституционные положения, он формулирует общие задачи и компетенцию органов дознания, следствия, прокуратуры и суда в борьбе с преступностью.

Структура действующего УПК построена в прямой зависимости от содержания и этапности производства по уг. делам. УПК РФ представляет собой кодифицированный нормативный акт, состоящий из 6 частей: Общие положения; Досудебное производство; Судебное производство; Особый порядок уг. судопроизводства; Международное сотрудничество в сфере уг. судопроизводства; Бланки процессуальных документов (6 частей, 19 разделов, 57 глав, 476 статей).

Действующий УПК был принят Гос. Думой 22 ноября 2001 года и одобрен Советом Федерации 5 декабря 2001.

3. Источниками УПП служат и иные фед. законы РФ, в той или иной степени регулирующие вопросы рассматриваемой сферы гос. деятельности. К ним, в частности, относятся законы, определяющие устройство судов, их компетенцию, статус судей, структуру и полномочия милиции, налоговой полиции, фед. службы безопасности, прокуратуры, а также принципы организации, права и обязанности адвокатов.

4. Согласно Конституции общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные по сравнению с предусмотренными законом правила, то применяются правила международного договора. Наиболее значимые, имеющие непосредственное отношение к уг. судопроизводству положения содержатся во Всеобщей декларации прав человека (1948); Международном пакте о гражданских и политических правах (1966); Европейской конвенции о защите прав и основных свобод человека (1950); Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих видов обращения и наказания (1984).

Гражданское процессуальное право – отрасль права, включающая в себя совокупность расположенных в определенной системе процессуальных норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают между судом и участниками процесса при отправлении правосудия по гражданским делам.

Гражданское процессуальное право является теоретическим обоснованием гражданского процесса.

Предмет регулирования гражданского процессуального права – те общественные отношения между судом и другими субъектами, а также действия, осуществляемые в процессе гражданского судопроизводства, которые могут быть подвергнуты правовой регламентации, т. е. правоотношения и действия, являющиеся по сути юридическими фактами. В гражданском процессе не могут складываться неправовые отношения, для его субъектов имеют значение лишь те связи и действия, которые предусмотрены законодательством и в том виде, в котором они должны быть произведены.

Метод права – это объективно существующая совокупность способов и приемов, с помощью которых познается предмет этой науки. **Метод права** имеет следующие характерные черты: 1) в состав метода могут входить лишь те способы, которые акцентируют внимание на сложившихся закономерностях, свойственных всем отношениям, входящим в предмет данной отрасли права; 2) применяемые способы должны обладать динамичностью, т. е. способностью совершенствоваться, поскольку не существует универсального приема, способного охватить разносторонние отношения, регулируемые отдельной отраслью права в силу непредсказуемости их возникновения; 3) в состав метода может входить совокупность лишь тех приемов и способов, при помощи которых можно одновременно изучать отношения, входящие в предмет отрасли права. **Метод правового регулирования** гражданского процессуального права – совокупность юридических средств, правовых приемов и способов, посредством которых государство регламентирует общественные отношения, возникающие по поводу и в связи с осуществлением судами общей юрисдикции и мировыми судьями правосудия по гражданским делам, и воздействует на них.

Система гражданского процессуального права состоит из двух частей: **Общей** и **Особенной**.

Общая часть – содержит в себе основные положения, институты, относящиеся ко всему гражданскому судопроизводству: принципы судопроизводства и гарантии их реализации, правовое положение суда и лиц, участвующих в деле, представительство, процессуальные сроки, судебные расходы, ответственность, общие правила доказывания и т. д.

Особенная часть – содержит в себе совокупность норм, регламентирующих движение, развитие гражданского судопроизводства по стадиям от его возбуждения до вынесения и пересмотра судебного решения, а также особенности процесса по отдельным категориям дел (приказным, исковым, особым, возникающим из публично-правовых и исполнительных правоотношений) и в отношении различных субъектов (в частности, иностранцев).

Статья 6. Законность

1. Суд при разрешении дел в порядке гражданского судопроизводства обязан точно соблюдать требования Конституции Республики Казахстан, настоящего Кодекса, других нормативных правовых актов.

2. Суды не вправе применять законы и иные нормативные правовые акты, ущемляющие закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина. Если суд усмотрит, что закон или иной нормативный правовой акт, подлежащий применению, ущемляет закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина, он обязан приостановить производство по делу и обратиться в Конституционный Совет с представлением о признании этого акта неконституционным. По получении судом решения Конституционного Совета производство по делу возобновляется.

3. Нарушение закона судом при разрешении дел недопустимо и влечет за собой отмену незаконных судебных актов. Судья, виновный в нарушении закона, несет установленную законом ответственность.

4. Суд, установив при разрешении дела несоответствие акта государственного или иного органа закону или издание его с превышением полномочий, применяет правовые акты, имеющие большую юридическую силу.

5. В случае отсутствия норм права, регулирующих спорное правоотношение, суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения, а при отсутствии таких норм разрешает спор, исходя из общих начал и смысла законодательства.

6. Если законодательными актами или соглашением сторон спора предусматривается разрешение соответствующих вопросов судом, суд обязан разрешать эти вопросы, исходя из критерия справедливости и разумности.

Статья 7. Осуществление правосудия только судом

1. Правосудие по гражданским делам осуществляется только судом по правилам, установленным гражданским процессуальным законодательством. Присвоение властных

полномочий суда кем бы то ни было влечет ответственность, предусмотренную законом.

2. Решения чрезвычайных, а также иных незаконно учрежденных судов юридической силы не имеют и исполнению не подлежат.

3. Решения суда, осуществлявшего гражданское судопроизводство по неподсудному ему делу, превысившего свои полномочия или иным образом существенно нарушившего предусмотренные настоящим Кодексом принципы гражданского судопроизводства, незаконны и подлежат отмене.

4. Решения суда по гражданскому делу могут быть проверены и пересмотрены только соответствующими судами в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом.

Статья 8. Судебная защита прав, свобод и законных интересов лица

1. Каждый вправе в порядке, установленном настоящим Кодексом, обратиться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых конституционных прав, свобод или охраняемых законом интересов. Государственные органы, юридические лица или граждане имеют право обратиться в суд с заявлением о защите прав и охраняемых законом интересов других лиц или неопределенного круга лиц в случаях, предусмотренных законом.

2. Прокурор вправе обратиться в суд с иском (заявлением) в целях осуществления возложенных на него обязанностей и для защиты прав граждан, юридических лиц, общественных и государственных интересов.

3. Никому не может быть без его согласия изменена подсудность, предусмотренная для него законом. Вышестоящий суд не вправе изъять дело из производства нижестоящего суда и принять его к своему производству без согласия сторон.

4. Отказ от права на обращение в суд недействителен, если он противоречит закону или нарушает чьи-либо права и охраняемые законом интересы.

Статья 9. Уважение чести и достоинства личности

1. При производстве по гражданскому делу запрещаются решения и действия, унижающие честь или умаляющие достоинство лица, участвующего в гражданском процессе.

2. Моральный вред, причиненный лицу в ходе гражданского судопроизводства незаконными действиями государственных органов и должностных лиц, подлежит возмещению в установленном законом порядке.

Статья 10. Неприкосновенность частной жизни. Тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений

Частная жизнь граждан, личная и семейная тайна находятся под охраной закона. Каждый имеет право на тайну личных вкладов и сбережений, переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничения этих прав в ходе гражданского процесса допускаются только в случаях и в порядке, прямо установленных законом.

Статья 11. Неприкосновенность собственности

1. Собственность гарантируется законом. Никто не может быть лишен своего имущества, иначе как по решению суда.

2. Наложение ареста на вклады лиц в банке и другое имущество, а также его изъятие в

ходе гражданского судопроизводства может производиться в случаях и в порядке, предусмотренных настоящим Кодексом.

Статья 12. Независимость судей

1. Судья при отправлении правосудия независим и подчиняется только Конституции Республики Казахстан и закону.

2. Судьи и суды разрешают гражданские дела в условиях, исключающих постороннее воздействие на них. Какое-либо вмешательство в деятельность суда по отправлению правосудия недопустимо и влечет ответственность по закону. По конкретным делам судьи не подотчетны.

3. Гарантии независимости судьи установлены Конституцией Республики Казахстан и законом.

Статья 13. Равенство всех перед законом и судом

1. Правосудие по гражданским делам осуществляется на началах равенства перед законом и судом.

2. В ходе гражданского судопроизводства никому из:
граждан не может быть отдано предпочтение и никто из них не может подвергаться дискриминации по мотивам их происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства или по любым иным обстоятельствам;

юридических лиц не может быть отдано предпочтение и ни одно из них не может подвергаться дискриминации по мотивам места их нахождения, организационно-правовой формы, подчиненности, формы собственности и других обстоятельств.

3. Условия гражданского судопроизводства в отношении лиц, обладающих иммунитетом от гражданско-правовой ответственности, определяются Конституцией Республики Казахстан, настоящим Кодексом, законами и международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан.

Статья 14. Язык судопроизводства

1. Судопроизводство по гражданским делам ведется на государственном языке, а при необходимости в судопроизводстве наравне с государственным употребляется русский или другие языки.

2. Язык судопроизводства устанавливается определением суда в зависимости от языка, на котором подано в суд исковое заявление (заявление). Производство по одному и тому же гражданскому делу осуществляется на установленном первоначально языке судопроизводства.

3. Участвующим в деле лицам, не владеющим или недостаточно владеющим языком, на котором ведется производство по делу, разъясняется и обеспечивается право делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами дела, выступать в суде на родном языке или другом языке, которым они владеют; бесплатно пользоваться услугами переводчика в порядке, установленном настоящим Кодексом.

4. Участвующим в гражданском судопроизводстве лицам судом бесплатно обеспечивается перевод на язык судопроизводства необходимых им в силу закона материалов дела, изложенных на другом языке. Участвующим в судебном процессе лицам безвозмездно обеспечивается перевод на язык судопроизводства той части судебного разбирательства, которая происходит на другом языке.

5. Судебные документы вручаются лицам, участвующим в деле, в переводе на их родной язык или другой язык, которым они владеют.

Статья 15. Состязательность и равноправие сторон

1. Гражданское судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Стороны пользуются равными процессуальными правами и несут равные процессуальные обязанности.

2. Стороны избирают в ходе гражданского судопроизводства свою позицию, способы и средства ее отстаивания самостоятельно и независимо от суда, других органов и лиц. Суд полностью освобожден от сбора доказательств по собственной инициативе в целях установления фактических обстоятельств дела, однако по мотивированному ходатайству стороны оказывает ей содействие в получении необходимых материалов в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом.

3. Рассматривающий дело суд, сохраняя объективность и беспристрастность, создает необходимые условия для реализации прав сторон на полное и объективное исследование обстоятельств дела, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий и в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, оказывает им содействие в осуществлении их прав. Суд основывает процессуальное решение лишь на тех доказательствах, участие в исследовании которых на равных основаниях было обеспечено каждой из сторон.

4. Суд проявляет равное и уважительное отношение к сторонам.

Статья 16. Оценка доказательств по внутреннему убеждению

1. Судья оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на беспристрастном, всестороннем и полном рассмотрении имеющихся в деле доказательств в их совокупности, руководствуясь при этом законом и совестью.

2. Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Статья 17. Освобождение от обязанности давать свидетельские показания

1. Никто не обязан давать показания против себя самого, супруга (супруги) и своих близких родственников, круг которых определен законом .

2. Священнослужители не обязаны свидетельствовать против доверившихся им на исповеди.

3. В случаях, предусмотренных частями первой и второй настоящей статьи, указанные лица вправе отказаться от дачи показаний и не могут быть подвергнуты за это какой бы то ни было ответственности.

Статья 18. Обеспечение прав на квалифицированную юридическую помощь

1. Каждый имеет право на получение в ходе гражданского процесса квалифицированной юридической помощи в соответствии с положениями настоящего Кодекса.

2. В случаях, предусмотренных законом , юридическая помощь оказывается бесплатно.

Статья 19. Гласность судебного разбирательства

1. Разбирательство дел во всех судах и во всех судебных инстанциях происходит открыто .

2. В закрытом судебном заседании осуществляется в соответствии с законом разбирательство дел, включая объявление решений, содержащих сведения, являющиеся государственными секретами, а также при удовлетворении судом ходатайства участвующего в деле лица, ссылающегося на необходимость обеспечения тайны усыновления, сохранения личной, семейной, коммерческой или иной охраняемой законом тайны, сведений об интимных сторонах жизни граждан либо на иные обстоятельства, препятствующие открытому разбирательству, а также в случае, предусмотренном частью шестой статьи 179 настоящего Кодекса.

3. Личная переписка и личные телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми происходили эти переписка и телеграфные сообщения. В противном случае личная переписка и личные телеграфные сообщения этих лиц оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. Указанные правила применяются и при исследовании фото- и кинодокументов, звуко- и видеозаписей, а также сообщений, полученных при помощи иных технических средств, содержащих сведения личного характера.

4. При разбирательстве дела в закрытом судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, их представители, а в необходимых случаях также свидетели, эксперты, специалисты, переводчики.

5. О разбирательстве дела в закрытом судебном заседании суд выносит мотивированное определение.

6. В зал судебного заседания не допускаются граждане моложе шестнадцати лет, если они не являются лицами, участвующими в деле, или свидетелями.

7. Разбирательство дела в закрытом судебном заседании ведется с соблюдением всех правил гражданского судопроизводства.

8. Лица, участвующие в деле, и граждане, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право фиксировать письменно или с использованием аудиозаписи ход судебного разбирательства с занимаемых ими в зале мест. Кино- и фотосъемка, видеозапись, прямая радио- и телетрансляция в ходе судебного разбирательства допускаются по разрешению суда с учетом мнения лиц, участвующих в деле. Эти действия не должны мешать нормальному ходу судебного заседания и могут быть ограничены судом во времени.

Статья 20. Обеспечение безопасности в ходе судебного разбирательства

Судебное разбирательство дела происходит в условиях, обеспечивающих нормальную работу суда и безопасность участников процесса. В целях обеспечения безопасности судьи и присутствующих в зале судебного заседания граждан председательствующий может распорядиться о проведении проверки лиц, желающих присутствовать при разбирательстве дела, включая проверку документов, удостоверяющих их личность, личный досмотр и досмотр проносимых ими вещей.

Статья 21. Обязательность судебных актов

1. Суд принимает судебные акты по гражданским делам в форме решений, определений, постановлений и приказов.

2. Вступившие в законную силу судебные решения, определения, постановления и

приказы, а также законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и другие обращения судов и судей обязательны для всех без исключения государственных органов, органов местного самоуправления, общественных объединений, других юридических лиц, должностных лиц и граждан и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Республики Казахстан. P09006S

3. Обязательность судебного акта не лишает заинтересованных лиц, не участвовавших в деле, возможности обратиться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов.

4. Неисполнение судебных актов, а равно иное проявление неуважения к суду влекут предусмотренную законом ответственность .

Статья 22. Свобода обжалования процессуальных действий и решений

1. Действия и решения суда могут быть обжалованы в порядке, установленном настоящим Кодексом.

2. Лица, участвующие в деле, имеют право на пересмотр решения вышестоящим судом в порядке, установленном настоящим Кодексом.

Статья 23. Значение принципов гражданского судопроизводства

Нарушение принципов гражданского судопроизводства в зависимости от его характера и существенности влечет отмену вынесенных судебных актов.

73.участники уголовного процесса

Участники уголовного процесса — все юридические и физические лица, имеющие то или иное отношение к уголовному делу, которые имеют права и несут обязанности, предусмотренные УПК РК.

Закон подразделяет участников уголовного процесса на следующие группы:

- 1) суд;
- 2) государственные органы и должностные лица, осуществляющие функции уголовного преследования (прокурор, следователь, дознаватель);
- 3) участники процесса, защищающие свои или представляемые интересы и права (подозреваемый, обвиняемый, защитник, частный обвинитель, гражданский истец, ответчик, потерпевший и т. д.);
- 4) иные лица, участвующие в уголовном процессе (свидетели, эксперты, понятые, переводчики, специалисты, секретарь судебного заседания).

Суд, прокурор, следователь, дознаватель действуют в уголовном процессе как представители государства и, следовательно, в интересах государства, деятельность органов уголовного судопроизводства направлена на защиту прав граждан, государственного строя, государственной и частной собственности, общественного порядка от преступных посягательств.

74.стадии и этапы уголовного процесса

ЭТАПЫ СТАДИИ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

01-10-2012

1-й этап. Вступление приговора в законную силу и обращение его к исполнению (обязательный этап).

Содержанием этого этапа являются:

1) вступления приговора (ст. 401 УПК), постановлением и постановлением суда (ст. 402 УПК) законную силу;

2) обращение приговора к исполнению:

суд через 3 суток со дня вступления приговора в законную силу или возврата дела из суда кассационной инстанции извергает обвинительный приговор в исполнение, о чем издает распоряжения;

суд направляет вместе со своим распоряжением копию приговора:

так органу, на который возложена обязанность исполнить приговор;

предприятию, учреждению, организации по месту работы осужденного - в случае необходимости (с целью обеспечения воспитательного влияния)

органа исполнения наказаний по месту жительства осужденного - в случае освобождения от отбывания наказания с испытанием;

службе по делам несовершеннолетних - в случае освобождения несовершеннолетнего от отбывания наказания с испытанием (для осуществления контроля за его поведением)

командиру воинской части - в отношении осужденных военнослужащих;

органам дознания или предварительного следствия - для возвращения в исправданому или лицу, в отношении которого дело закрыто, изъятых документов, ценностей и других предметов, а также для снятия арестуна имущество (если эти предметы изымались или был наложен арестные имущество).

2-й этап. Решение вопросов, связанных с исполнением приговора (необязательный этап, потому что не всегда такие вопросы перед судом возникают). Производство по решению этих вопросов осуществляется в следующем порядке:

инициирование рассмотрения вопроса соответствующими субъектами (суд не является таковым) путем внесения в суд представления, ходатайства, заявления (см. выше);

рассмотрение этого вопроса судом;

принятия судом решения и оформления его постановлением, которое составляют в совещательной комнате.

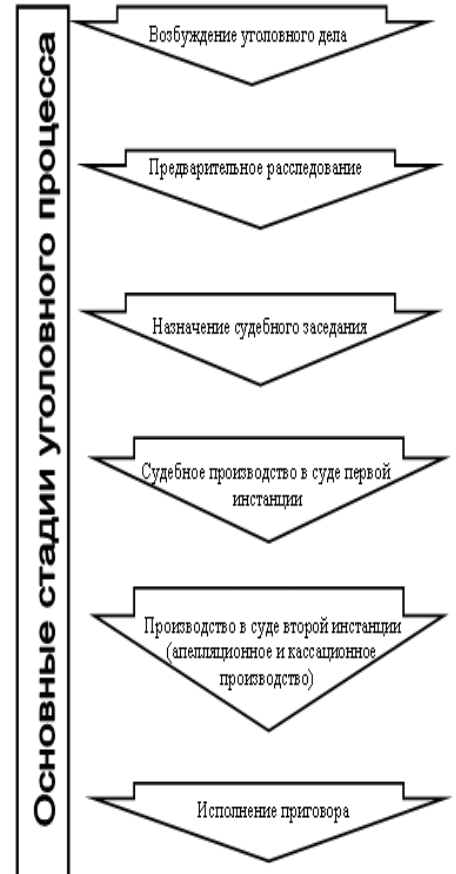


Схема 3

75. административный процесс: особенности его правового регулирования

Понятие и особенности административного процесса

§1. Процесс как юридическая категория

До середины 60-х годов прошлого века формирование научных представлений о сущности процесса как фундаментальной правовой категории происходило на базе реально существовавших тогда процессов гражданского и уголовного. Не случайно поэтому на первый план выдвигалось главное отличительное свойство этих видов

процесса -их юрисдикционная природа: разрешение спора о праве (гражданский процесс) и применение принуждения (уголовный процесс). Такая трактовка понятий гражданского и уголовного процессов является совершенно естественной, ибо она целиком и полностью исходила и исходит в настоящее время из социального назначения суда как органа, специально учрежденного для целей гражданской и уголовной юрисдикции.

Между тем, когда в начале 60-х годов стал заметно возрастать интерес отечественных ученых-правоведов к иным видам процесса и прежде всего к процессу административному, выявилась любопытная и многозначительная деталь: первая монографическая работа, опубликованная в 1964 г. Н.Г.Салищевой и посвященная целиком, так сказать, третьему виду процесса, представила его как своего рода «слепок» с процессов гражданского и уголовного одновременно¹.

На фоне многолетних усилий ученых по фундаментальной разработке вопросов гражданского и уголовного процессов, конструирование понятия административного процесса, — явления, почти неведомого в ту пору, — еще можно как-то понять, хотя согласиться с ним не представляется возможным ни тогда, ни сейчас. Ведь, как известно, помимо процесса административного, общепризнанным, например, является существование процесса законодательного. Спрашивается, его также надо «конструировать» по образу и подобию «прародителей» — процессов гражданского и уголовного? А как в таком случае поступить с процессом бюджетным?

Современное российское законодательство во главе с Конституцией Российской Федерации регулирует несколько видов процессов: конституционный, законодательный, гражданский, арбитражный, административный, бюджетный, уголовный и некоторые другие. Каждый вид процесса с большей или меньшей степенью обстоятельности регулируется соответствующими законодательными актами, форма и содержание которых известным образом отражают особенности «своего» вида процесса. Здесь вырисовываются интересные подробности, суть которых заключается в специфике этого регулирования.

Так, регулирование гражданского и уголовного процессов на протяжении многих десятилетий обеспечивается на самом высоком правовом уровне — с помощью соответственно Гражданского процессуального и Уголовно-процессуального кодексов, а нормы, регулирующие названные виды процессов, образуют две общепризнанные процессуальные отрасли российского права. Из сказанного вовсе не следует, что наличие Арбитражного процессуального кодекса автоматически должно влечь за собой признание одноименной процессуальной отрасли права — арбитражно-процессуального права. Для этого, с моей точки зрения, необходимы как минимум два одновременно действующих существенных условия: во-первых, наличие одноименной материальной отрасли российского права и, во-вторых, способность данной группы процессуальных норм «обслуживать» потребности нескольких материальных отраслей. Если второе условие еще может быть в известной степени признано, то в отношении первого условия — существования материального арбитражного права в литературе речь не идет.

Несколько иначе обстоит дело с конституционным процессом, регулирование которого осуществляется не специальным кодексом или отдельным законом, а процессуальными нормами Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. «О Конституционном Суде Российской Федерации». Эти нормы сосредоточены в двух разделах упомянутого закона: разд. П «Общие правила производства в Конституционном Суде Российской Федерации» и разд. Ш — «Особенности производства в Конституционном Суде Российской Федерации по отдельным категориям дел».

Что касается бюджетного процесса, то его регулированию в Бюджетном кодексе Российской Федерации посвящена процессуальная часть третья -- «Бюджетный процесс в Российской Федерации» (ст. 151—264).

Административный процесс и составляющие его производства пока еще не обеспечены, за некоторым исключением, должным правовым регулированием. Исключение, пожалуй, составляет такая часть административного процесса, как производство по делам об административных правонарушениях. Явно неприемлемый для современных потребностей уровень регулирования важнейших сторон административного процесса, составляющих его производств неоднократно отмечался в отечественной правовой литературе.

Итак, единое существительное «процесс» в реальной жизни приобретает облик соответственно тому или иному прилагательному. Несомненно одно: говоря о процессе, мы имеем дело со сложным и многообразным правовым явлением, которое соединяет в себе определенные общие свойства, распространяющиеся на все разновидности процесса. Здесь следует отметить, что, как будет показано в дальнейшем, из всех разновидностей процесса только три из них, а именно: гражданский, административный и уголовный представляют собой масштабные правовые явления, вследствие чего нормы, регулирующие эти виды процессов, в своей совокупности приобретают важные системные качества — статус самостоятельной процессуальной отрасли российского права — гражданско-процессуального, административно-процессуального и уголовно-процессуального.

Только эти три группы норм могут «претендовать» на роль отрасли права, причем для двух из них никаких сомнений на этот счет давно уже не существует. Что же касается третьей группы норм, то разговор об этом был начат еще в середине 60-х годов² и будет продолжен в разд. П настоящей монографии.

Между тем в литературе высказаны суждения, согласно которым структурными подразделениями отрасли права могут быть не группы соответствующих норм, а совсем другие правовые явления. Например, по мнению С.Н.Махиной, подотраслью административного права является административный юрисдикционный процесс (название гл. 1, §3), а сам административный процесс представлен в виде отрасли административного права³. С этим нельзя согласиться, ибо процесс как таковой — это всегда деятельность, регулируемая определенной группой процессуальных норм, поэтому он не может быть ни отраслью, ни подотраслью, ни институтом какой-либо отрасли. Это место, как известно, в системе права занимают упомянутые нормы.

Что же касается других групп процессуальных норм, регулирующих, например, законодательный процесс, то они представляют собой институт, находящийся в системе материального государственного (конституционного) права. Аналогичным образом обстоит дело и с процессуальными нормами, регулирующими бюджетный процесс.

Таким образом, следует различать две группы процессуальных норм: одни из них образуют самостоятельные отрасли российского права, другие представляют собой институты, т. е. структурные подразделения соответствующих материальных отраслей. Что же представляет собой процесс как таковой и в чем его сущность? В отечественной литературе уже высказывались мнения на этот счет. Как полагает Д.Н.Бахрах, юридические процессы являются разновидностью социальных. Их отличают следующие особенности:

- 1) это сознательная, целенаправленная деятельность;
- 2) она связана с реализацией властных полномочий субъектами публичной власти;
- 3) она запрограммирована на достижение определенных юридических результатов, направлена на решение юридических дел;
- 4) промежуточные и окончательные итоги процесса закрепляются в официальных документах;
- 5) полная (или в основном) регламентация деятельности юридическими процессуальными нормами⁴.

По мнению С.Н.Махиной, юридический процесс: - это разбирательство (рассмотрение) определенного юридического дела, т. е. такого обстоятельства, которое разрешается (рассматривается) на основе закона, а его последствия осуществляются во исполнение закона;

- это деятельность по совершению операций с нормами права. При осуществлении любой властной управленческой деятельности органы государства обязаны не только руководствоваться правовыми установлениями, но и практически использовать предписания нормы права для разрешения конкретных юридических дел;

— это правовая форма деятельности уполномоченных на то органов государства и должностных лиц. Деятельность субъектов управленческого процесса осуществляется только в правовой форме посредством издания правовых актов управления, заключения административных договоров или совершения юридически значимых действий;

- это деятельность, результаты которой обязательно оформляются в соответствующих процессуальных документах. Природа, содержание и структура этих документов обычно

закрепляются законодательством, хотя в настоящее время единой системы таких законодательных актов пока еще нет;

— это деятельность, вызывающая объективную потребность в процедурно-процессуальной регламентации. Управленческой процессуальной деятельности должна быть свойственна четкая и всесторонняя регламентация, обеспечивающая, с одной стороны, эффективность деятельности субъектов-организаторов управленческого процесса, а с другой — атмосферу благоприятствования участникам процесса, непосредственно заинтересованным в его результатах;

— это деятельность, непосредственно связанная с необходимостью использования методов и средств юридической техники⁵.

С точки зрения И.В.Пановой, юридический процесс как разновидность социального процесса — это нормативно-властная юридическая деятельность субъектов публичной власти, осуществляемая в процессуальной форме, которая включает в себя судебные и иные процессы в публичных интересах. Особенность юридического процесса состоит в следующем.

Во-первых, этой деятельности присущ властный характер. Здесь реализуются властные полномочия государственных и муниципальных органов.

Во-вторых, ей свойственна достаточно полная регламентация деятельности юридическими процессуальными нормами.

В-третьих, это деятельность целевая, сознательная, и она направлена на достижение определенного юридического результата, на решение юридических дел, в связи с чем она оформляется официальными документами, как итоговыми, так и промежуточными⁶. Обратимся к краткой характеристике основных свойств процесса как юридической категории. Предлагаемая читателю конструкция была сформулирована мной еще в начале 70-х годов⁷. В дополненном виде она состоит в следующем.

1. Взятый в целом, процесс — это отчетливо выраженная государственно-властная деятельность. Иначе говоря, процесс — это такая деятельность, с помощью которой решения органов государственной власти облекаются в предусмотренную законом юридическую форму

— правовые акты, как индивидуальные, так и нормативные.

Сказанное в равной степени относится ко всем предусмотренным ст. 10 Конституции Российской Федерации ветвям власти — законодательной, исполнительной и судебной. Следовательно, определяющая роль в «отправлении» процесса принадлежит соответствующим органам названных ветвей единой государственной власти, действующим как на уровне Российской Федерации, так и на уровне субъектов Федерации.

При этом следует иметь в виду, что единство властной природы всех видов процесса не только не исключает, но, напротив, предполагает известные различия чисто юридического плана, например, с точки зрения многообразия процессуальных форм того или иного вида процесса, объема и характера юридического «обслуживания» потребностей материальных отраслей российского права процессуальными нормами данного вида и т. д. Так, при всем его огромном значении, законодательный процесс как юридическая форма одноименной ветви государственной власти не выходит за пределы «своей» материальной отрасли

— конституционного (государственного) права. В признании этой объективной реальности нет ни малейшего намека на принижение роли законодательной власти и одноименной процессуальной формы ее реализации. Такое положение органически вытекает из природы и социальной роли законодательной власти.

Иначе обстоит дело с гражданским и уголовным процессами. Они, разумеется, каждый по-своему выражают властную природу правосудия. Тот несомненный факт, что названные виды процессов так или иначе участвуют в реализации норм, пожалуй, всех материальных отраслей российского права, говорит сам за себя: нормы, регулирующие гражданский и уголовный процессы, представляют собой общепризнанные процессуальные отрасли, входящие в систему российского права.

Административный процесс, как бы его ни рассматривать — узко или широко, в юрисдикционном или управленческом плане, несомненно, является процессуальной формой исполнительной власти.

Таким образом, однозначно можно сказать, что любой вид юридического процесса представляет собой государственно-властную деятельность. Но тогда из этой бесспорной формулы с необходимостью следуют два вывода, имеющие, с моей точки зрения, определяющее значение для характеристики любого вида процесса.

Вывод первый: будучи юридической формой данной ветви государственной власти, процесс -- законодательный, гражданский, уголовный, административный — в полной мере отражает особенности «своей» ветви государственной власти. Сказанное можно пояснить следующим примером. Законодательная власть, как известно, при помощи одноименного процесса принимает юридические акты — федеральные конституционные и федеральные законы, которые по своим юридическим свойствам могут быть только нормативными.⁸ Напротив, юридические акты, принимаемые судами в гражданском и уголовном процессах, — всегда только акты индивидуальные.

Иная картина в административном процессе. Выражая соответствующим образом реализацию многочисленных и разнообразных функций органов исполнительной власти, административный процесс «участвует» в принятии как нормативных, так и индивидуальных актов государственного управления.

Вывод второй: у каждого вида процесса свой властный источник - соответствующая ветвь государственной власти. Поэтому нет равным счетом никаких оснований для того, чтобы один процесс или, по крайней мере, представления о нем, формировать по образу и подобию другого процесса на том лишь основании, что «образ» и, следовательно, соответствующие представления о нем возникли значительно раньше. Именно так, с моей точки зрения, произошло в свое время с процессом административным.

2. Любой вид процесса — это динамическое понятие, означающее достаточно сложную деятельность соответствующих органов государственной власти, посредством которой реализуются их функции — законодательные, исполнительные, правоохранительные и т. д. Поскольку задачи и содержание деятельности названных органов различны, то, следовательно, разнообразны и процессуальные формы реализации этой деятельности.

Названное многообразие проявляется вовне двояким образом. Во-первых, для гражданского, административного и уголовного процессов характерно то, что они объединяют ряд производств, предусмотренных соответствующим процессуальным законодательством. В то же время такие виды процесса, как законодательный, а также бюджетный, производств не имеют.

Во-вторых, вне зависимости от наличия или отсутствия в процессе его составляющих производств, каждый вид процесса представляет собой деятельность, проходящую определенные стадии, логически следующие одна за другой, этапы, в пределах которых законодательством предусмотрено совершение процессуальных действий. Количество стадий, их содержание, последовательность специфичны для каждого вида процесса. Так, законодательный процесс, который, как отмечалось, не имеет в своем составе производств, складывается из следующих стадий:

- законодательная инициатива и предварительное рассмотрение;
- рассмотрение законопроектов и принятие законов Государственной Думой;
- рассмотрение Советом Федерации законов, принятых Государственной Думой;
- рассмотрение законов в согласительной комиссии при возникновении разногласий;
- повторное рассмотрение Государственной Думой законов, отклоненных Советом Федерации;
- повторное рассмотрение Государственной Думой законов, отклоненных Президентом Российской Федерации;
- повторное рассмотрение Советом Федерации законов, отклоненных Президентом Российской Федерации;
- подписание и обнародование законов Президентом Российской Федерации⁹.

Таким образом, для процесса как юридической категории общим свойством является стадийность, присущая либо процессу в целом, если в его составе нет производств, либо составляющим его производствам, соответственно особенностям каждого из них.

3. Главная особенность процесса состоит в том, что это не любая властная деятельность, а исключительно юридическая как по содержанию, так и по своей цели и результатам. Правовая природа процесса вообще и всех его разновидностей — конституционного, законодательного, гражданского, административного, бюджетного, уголовного, —

проявляется прежде всего и главным образом в его юридическом результате. Смысл процесса — достижение предусмотренного законом юридического результата, модель которого заложена в соответствующей материальной норме, и оформленного в виде определенного юридического акта — закона, постановления, решения, приговора, определения суда, акта органа исполнительной власти, его должностного лица. Поэтому можно сказать, что назначение процесса любого вида — обеспечить надлежащую реализацию материальных норм российского права и, следовательно, достичь юридического результата.

С другой стороны, констатация юридической цели, при всей ее несомненной значимости для гражданина, общества и государства, еще недостаточна для исчерпывающей характеристики правовой природы процесса. Если любой вид процесса предназначен для реализации «социальных правил, установленных или санкционированных государством», т. е. материальных правовых норм, то он однозначно может быть только юридическим порядком, ибо иначе материальную правовую норму реализовать невозможно¹⁰.

4. Будучи по своему содержанию и результатам деятельностью юридической, процесс, следовательно, объективно нуждается в специальном правовом регулировании. Оно, это регулирование, с разной степенью детализации охватывает основные стороны процессуальной деятельности различных государственных органов и осуществляется с помощью процессуальных норм, играющих важную, хотя и не однозначную роль в системе российского права.

В этом плане есть основания различать две группы процессуальных норм российского права. Первую группу составляют процессуальные нормы, которые по объему регулирования охватывают потребности как минимум нескольких материальных отраслей, а не только своей, одноименной отрасли. Вследствие этого для данной группы норм характерна высокая степень внутренней организации, соответствующая уровню отрасли российского права, в частности, достаточно ясное подразделение этих норм на соответствующие институты. Такая принципиальная картина характерна для трех групп процессуальных норм — гражданско-процессуальных, уголовно-процессуальных и административно-процессуальных, что дает основания рассматривать названные группы в качестве самостоятельных отраслей российского права.

Ко второй группе процессуальных норм относятся нормы, действующие, например, в сфере материального государственного, финансового, семейного, трудового и ряда других отраслей. Они «обслуживают» потребности только «своей» материальной отрасли, при этом в необходимых случаях сопрягаясь с нормами первой группы. Они занимают место в материальной отрасли в качестве ее института, что, разумеется, ни в коей мере не снижает их социальной значимости, роли в регулировании отношений, связанных с реализацией материальных норм.

Учитывая сказанное, думается, есть основания акцентировать внимание на своеобразной социальной роли процесса как юридической категории, реализуя которую, он выступает своеобразным каналом, в котором устанавливаются «контакты» между материальными и процессуальными нормами российского права.

Материальные и процессуальные нормы сами по себе являются потенциальными элементами механизма правового регулирования, пребывающими, так сказать, в «нейтральном» состоянии до тех пор, пока не произойдет то, что в теории права именуется юридическим фактом, т. е. возникает конкретная потребность в реализации надлежащей материальной нормы (в данном случае независимо от ее отраслевой принадлежности). Эта потребность, коль скоро она предполагает юридический результат, именно поэтому может быть реализована лишь с помощью процессуальных норм. А юридический факт, образно говоря, инициирует соединение материальных и процессуальных норм, относящихся к данному событию, тем самым «включает» механизм правового регулирования.

Но происходит это не иначе как в рамках того или иного вида процесса. Следовательно, он является своеобразным юридическим каналом, соединяющим в данном факте материальные и процессуальные нормы, процедурой, которая обеспечивает требуемый юридический результат.

И не имеет никакого значения, с моей точки зрения, как назвать упомянутую процедуру — юрисдикционной или управленческой, широкой или узкой или как-либо еще. Главное, что

эти процедуры — линия контактов материальных и процессуальных норм, канал, через который срабатывает механизм правового регулирования, инициируемый бесчисленным множеством разнообразных юридических фактов.

5. И, наконец, еще один аспект характеристики процесса как юридической категории, который в научной литературе, насколько можно судить, не рассматривается. В данном контексте ограничимся только принципиальной постановкой проблемы, а именно: констатацией несомненной, хотя и своеобразной связи процесса — прежде всего гражданского, уголовного и административного, с методом правового регулирования. Контуры этой связи примерно следующие. Процесс, как деятельность государственно-властная, осуществляется структурами, которые относятся к так называемым «социальным управленческим системам». Одно из существенных свойств этих систем состоит в их сознательном выборе способов, средств, методов воздействия на социальную среду, на многообразные складывающиеся в ней общественные отношения. Для социальных управленческих систем государственной принадлежности, например, органов исполнительной власти Российской Федерации и ее субъектов, среди этих методов главную роль несомненно играют методы правового регулирования. Стало быть, тот или иной вид процесса при внимательном рассмотрении оказывается не только соответствующим порядком, с помощью которого реализуются надлежащим образом материальные нормы права, но и своеобразным каналом действия методов правового регулирования¹¹.

А сам процесс, таким образом, оказывается совершенно необходимым элементом механизма правового регулирования, который складывается из взаимодействия трех компонентов: предмета правового регулирования, метода правового регулирования и юридического процесса. Этот механизм действует на уровне всей системы российского права¹².