

Н. А. Алимова,
К. О. Гущина,
М. А. Шалагина

ЮРИДИЧЕСКИЙ СПРАВОЧНИК НА ВСЕ СЛУЧАИ ЖИЗНИ



Annotation

В современной жизни каждый человек должен знать и уметь отстаивать свои законные права и интересы. Для этого граждане должны знать законодательство и уметь оперировать его нормами. Именно поэтому жертвами нарушения прав и свобод зачастую становятся граждане, не имеющие юридического образования.

Именно для этой категории граждан предназначено данное издание, раскрывающее основные положения законодательства в наиболее важных сферах жизни: трудовые и семейные отношения, заключение и расторжение сделок и договоров и т. д.

Настоящее издание поможет читателю не только заявить о своих правах, но и отстаивать их!

Книга предназначена для широкого круга читателей.

Н.А. Алимова, К.О. Гущина, М.А. Шалагина

Юридический справочник на все случаи жизни

Глава 1. Жилищное право

1.1. Общие положения

Жилищное право – это совокупность норм права, которыми регулируются отношения в сфере жилья.^[1] В юридической литературе данное понятие трактуется в узком и широком смысле. В узком – это субъективное право каждого человека на жилье. В широком смысле – совокупность правовых норм, регулирующих либо непосредственно жилищные правоотношения, либо отношения, связанные с жильем.

Основными принципами жилищного права являются:

1) обеспечение органами государственной власти и органами местного самоуправления условий для осуществления гражданами права на жилище, в том числе содействие развитию рынка недвижимости, использование бюджетных средств для улучшения жилищных условий граждан, предоставление жилых помещений по договорам социального найма, стимулирование жилищного строительства, контроль за исполнением жилищного законодательства и т. п.;

2) обеспечение безопасности жилища;

3) неприкосновенность и недопустимость произвольного лишения жилища. Это конституционный принцип (ст. 25 Конституции Российской Федерации). Никто не вправе проникать в жилище без согласия проживающих в нем на законных основаниях граждан иначе как в порядке, установленном законом. Кроме того, никто не может быть выселен из жилища или ограничен в праве пользования жилищем;

4) равенство участников жилищных отношений;

5) обеспечение восстановления нарушенных жилищных прав и их судебная защита;

6) использование жилых помещений по назначению и т. д.^[2]

Все граждане свободны в осуществлении принадлежащих им жилищных прав, при этом никто не должен нарушать права, свободы и законные интересы других лиц.

Участниками жилищных отношений являются:

1) граждане;

2) юридические лица;

3) публично-правовые образования (Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования).

Жилищное законодательство в широком смысле включает в себя Жилищный кодекс Российской Федерации (ЖК РФ) и принятые в соответствии с ним федеральные законы, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, субъектов РФ и органов местного самоуправления.

Жилищное законодательство согласно п. 1 ст. 6 ЖК РФ не имеет обратной силы и применяется к

жилищным отношениям, возникшим после введения его в действие.

Жилищные права и обязанности участников жилищных правоотношений возникают из следующих оснований:

- 1) из договоров и иных сделок;
- 2) из актов государственных органов и актов органов местного самоуправления;
- 3) из судебных решений;
- 4) в результате приобретения в собственность жилых помещений;
- 5) из членства в жилищных или жилищно-строительных кооперативах;

6) вследствие действий участников жилищных отношений или наступления событий, с которыми закон связывает возникновение жилищных прав и обязанностей (например, передача жилья по наследству) (ст. 10 ЖК РФ).

Объектами жилищных правоотношений являются жилые помещения, т. е. жилые дома, части жилых домов, квартиры, части квартир, комнаты.

Понятия жилого дома, квартиры и комнаты раскрываются в ст. 16 ЖК РФ.

Все жилые помещения предназначены для проживания граждан, однако законодательство допускает использование жилого помещения для осуществления профессиональной деятельности или индивидуальной предпринимательской деятельности проживающими в нем на законных основаниях гражданами. Это возможно только в том случае, если в результате такого использования не нарушаются права и законные интересы других граждан, а также требования, которым должно отвечать жилое помещение (ст. 17 ЖК РФ).

Жилые помещения должны располагаться преимущественно в домах, находящихся в жилой зоне в соответствии с функциональным зонированием территории, и должны быть обустроены и оборудованы таким способом, чтобы предупредить риск получения травм жильцами при передвижении внутри и около жилого помещения, при входе в жилое помещение и жилой дом и выходе из них, а также при пользовании инженерным оборудованием. Жилье должно быть обеспечено необходимыми инженерными системами (электроосвещением, водоснабжением, водоотведением, отоплением, газоснабжением). Доступ к жилому помещению, расположенному в многоквартирном доме выше пятого этажа, должен осуществляться при помощи лифта (постановление Правительства РФ от 28 января 2006 г. № 47 «Об утверждении Положения о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции»).

Право собственности и иные вещные права на жилые помещения подлежат обязательной государственной регистрации (ст. 18 ЖК РФ).

Согласно ст. 19 ЖК РФ вся совокупность жилых помещений, находящихся на территории Российской Федерации, называется жилищным фондом, который в зависимости от формы собственности подразделяется на частный, государственный и муниципальный.

В зависимости от целей использования жилищный фонд подразделяется на:

1) жилищный фонд социального использования – предназначен для предоставления гражданам по договорам социального найма;

2) специализированный жилищный фонд – предназначен для проживания отдельных категорий граждан (общегития, жилые помещения для временного поселения вынужденных переселенцев и беженцев, жилые помещения для социальной защиты отдельных категорий граждан и т. д.);

3) индивидуальный жилищный фонд – жилые помещения частного жилищного фонда, которые используются гражданами для проживания;

4) жилищный фонд коммерческого использования – используется собственниками таких помещений для проживания граждан на условиях возмездного пользования. **Органы государственной власти России наделены широким кругом полномочий в сфере жилищных правоотношений, в частности:**

1) определение порядка государственного учета жилищных фондов;

2) установление требований к жилым помещениям и их содержанию;

3) определение оснований признания граждан нуждающимися в жилых помещениях;

4) определение порядка предоставления малоимущим гражданам по договорам социального найма жилых помещений;

5) определение порядка организации и деятельности жилищных и жилищно-строительных кооперативов и т. д.

1.2. Перепланировка жилого помещения

В настоящее время правовой основой осуществления перепланировок жилых помещений является гл. 4 ЖК РФ.

Под **перепланировкой** понимается изменение конфигурации жилого помещения, требующее внесения изменения в его технический паспорт.

Перепланировка может включать в себя:

- 1) перенос и разборку перегородок;
- 2) перенос и устройство дверных проемов;
- 3) разукрупнение или укрупнение многокомнатных квартир;
- 4) устройство дополнительных кухонь и санузлов;
- 5) расширение жилой площади за счет вспомогательных помещений;
- 6) ликвидацию темных кухонь и входов в кухни через квартиры или жилые помещения;
- 7) устройство или переоборудование существующих тамбуров.

В некоторых случаях перепланировка запрещается. К таким случаям относятся:

- 1) перепланировка в многоквартирном доме, которая может ухудшить условия эксплуатации и проживания соседей по дому;
- 2) перепланировка жилых домов и квартир, которая может привести к нарушению прочности или разрушению несущих конструкций здания, повреждению инженерных систем и иным неполадкам.

Для осуществления планировки необходимо разрешение органа местного самоуправления.

Для получения разрешения собственник жилого помещения должен подать в уполномоченный орган соответствующее заявление, которое составляется по строго установленной форме. Форма такого заявления утверждена постановлением Правительства РФ от 28 апреля 2005 г. № 266 «Об утверждении формы заявления о переустройстве и (или) перепланировке жилого помещения и формы документа, подтверждающего принятие решения о согласовании переустройства и (или) перепланировки жилого помещения».

Уполномоченный орган выдает расписку о получении документов. В расписке указывается полный перечень полученных документов и дата их получения.

Решение о согласовании либо об отказе в согласовании принимается в течение 45 дней со дня представления документов. После принятия решения о согласовании уполномоченный орган не позднее чем через три рабочих дня обязан выдать документ, подтверждающий принятие решения. Данный документ является основанием проведения перепланировки жилого помещения.

Необходимо учитывать, что в согласовании перепланировки жилого помещения может быть отказано. Исчерпывающий перечень оснований для отказа закреплен в ст. 27 ЖК РФ.

Мотивированное решение об отказе должно быть направлено заявителю в течение трех рабочих дней со дня принятия и может быть обжаловано заявителем в судебном порядке.

О завершении перепланировки необходимо уведомить приемочную комиссию. Акт приемочной комиссии направляется органом, осуществляющим согласование, в организацию, осуществляющую государственный учет объектов недвижимого имущества.

Лицо, самовольно перепланировавшее жилое помещение, подлежит установленной законодательством ответственности. Самовольной считается перепланировка, проведенная при отсутствии решения о согласовании либо с нарушением проекта перепланировки.

Собственник самовольно перепланированного помещения обязан привести жилое помещение в прежнее состояние в разумный срок. Однако он вправе обратиться с соответствующим заявлением в суд, и жилое помещение может быть сохранено в перепланированном состоянии, если этим не нарушаются права и законные интересы граждан либо это не создает угрозу их жизни или здоровью.

Если перепланированное жилое помещение не будет приведено в прежнее состояние, суд по заявлению органа, осуществляющего согласование, принимает в отношении собственника решение о продаже жилого помещения с публичных торгов. Вырученные от продажи такого жилого помещения средства за вычетом расходов на исполнение судебного решения передаются собственнику. При этом на нового собственника возлагается обязанность по приведению помещения в прежнее состояние.

Если самовольно перепланированное помещение использовалось на основании договора социального найма, то такой договор расторгается, а на наймодателя возлагается обязанность по приведению такого жилого помещения в прежнее состояние.

Кроме того, необходимо учитывать, что в соответствии с ч. 2 ст. 7.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ) самовольная перепланировка жилых помещений в многоквартирных домах влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от 2000 до 2500 руб.

1.3. Право собственности на жилые помещения

Собственнику жилого помещения принадлежит весь комплекс правомочий собственника:

1) право владения, т. е. фактическое обладание имуществом;

2) право пользования, т. е. возможность извлекать полезные свойства имущества;

3) право распоряжения, т. е. возможность определения юридической судьбы вещи (возможность продать помещение по договору купли-продажи, обменять его, подарить, передать по наследству и т. п.).

При этом собственник жилого помещения вправе предоставить его во владение и пользование по договору найма, договору безвозмездного пользования иному гражданину, а также юридическому лицу на основании договора аренды.

Собственник жилого помещения несет бремя содержания своего жилья (своевременно вносить плату за содержание жилого помещения и коммунальные услуги, проводить текущий и капитальный ремонт жилья и т. д.).

Каждое лицо, имеющее в собственности жилое помещение, обязано поддерживать данное помещение в надлежащем состоянии, не допускать бесхозяйственного обращения с ним, а также соблюдать права и законные интересы соседей.

Необходимо учитывать, что члены семьи собственника жилого помещения (проживающие совместно с собственником в принадлежащем ему жилом помещении его супруг, а также дети и родители) имеют право пользования помещением наравне с собственником. Кроме того, другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы и в исключительных случаях иные граждане могут быть признаны членами семьи собственника, если они вселены собственником в качестве членов своей семьи.

Кроме прав, дееспособные члены семьи собственника жилого помещения имеют и соответствующие обязанности, в том числе несут солидарную ответственность по обязательствам, вытекающим из пользования жильем.

При прекращении семейных отношений с собственником жилого помещения бывшие члены его семьи утрачивают право пользования данным помещением. Однако если имущественное положение бывшего члена семьи собственника не позволяет ему обеспечить себя иным жильем, то за ним может быть сохранено право пользования жилым помещением собственника. Такое решение может быть принято только в судебном порядке, при этом суд может обязать собственника обеспечить жильем бывшего супруга и других членов его семьи, в пользу которых он исполняет алиментные обязательства.

Особый режим пользования установлен для жилья, предоставленного по завещательному отказу (легату).

Порядок возложения завещательного отказа регулируется ст. 1137 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ). Под ним понимается возложение завещателем на наследников обязанности имущественного характера. Так, в качестве завещательного отказа завещатель может возложить на наследников обязанность предоставить третьему лицу (от-казополучателю) право пользования переданным по наследству помещением или его определенной частью (комнатой). Такое право может быть предоставлено как на период жизни этого лица, так и на определенный срок. Если такой наследник пожелает передать право собственности на жилое помещение, в котором проживает отказополучатель (например, продать его), то право пользования этим жилым помещением остается за отказополучателем. При этом дееспособные лица, проживающие в жилом помещении, предоставленном

по завещательному отказу, несут солидарную с собственником такого жилого помещения ответственность по обязательствам, связанным с использованием жилого помещения.

В целях защиты своих интересов отказополучатель вправе потребовать государственной регистрации права пользования жилым помещением, возникающего из завещательного отказа.

Отдельным основанием пользования жилым помещением является **договор пожизненного содержания с иждивением**. В соответствии со ст. 601 ГК РФ по договору пожизненного содержания с иждивением получатель ренты – гражданин передает принадлежащие ему жилой дом или квартиру в собственность плательщика ренты, который обязуется осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина или указанного им третьего лица. Так, плательщик ренты, проживающий в жилом помещении на основании такого договора, вправе использовать жилье в том же объеме, что и отказополучатель, если иное не установлено договором пожизненного содержания с иждивением. При этом плательщик ренты вправе отчуждать, сдавать в залог или иным способом обременять недвижимое имущество, переданное ему в обеспечение пожизненного содержания, только с предварительного согласия получателя ренты (ст. 604 ГК РФ).

Как правило, прекращение права пользования жилым помещением обязывает пользователей освободить соответствующее жилье. Если гражданин в срок, установленный собственником, не освобождает жилое помещение, то он может быть выселен в судебном порядке. Кроме того, помимо истечения установленного срока, **основанием для выселения являются следующие обстоятельства:**

- 1) использование жилого помещения не по назначению;
- 2) систематическое нарушение прав и законных интересов соседей;
- 3) бесхозяйственное обращение с жилым помещением.

Если названные нарушения влекут за собой разрушение жилого помещения, то собственник вправе назначить разумный срок для проведения ремонта жилого помещения. Если лицо, пользующееся жилым помещением, не устранит указанные обстоятельства в разумный срок либо не проведет ремонт, то собственник вправе обратиться в суд с заявлением о выселении.

Собственник жилого помещения может быть лишен права пользования им по решению уполномоченного органа, если участок, на котором оно расположено, необходим для государственных или муниципальных нужд. Изъятие жилого помещения осуществляется путем выкупа. При этом выкуп части жилого помещения разрешается только с согласия собственника. Решение об изъятии жилого помещения принимается органом государственной власти или органом местного самоуправления, принявшими решение об изъятии необходимого земельного участка. Данное решение должно быть обязательно зарегистрировано в налоговом органе. В случае принятия такого решения собственник жилого помещения не позднее чем за год до предстоящего изъятия должен быть уведомлен об этом в письменной форме. До истечения данного срока выкуп может быть осуществлен только с согласия собственника.

До достижения соглашения о выкупе жилого помещения за собственником сохраняется право владения, пользования и распоряжения. При этом он вправе производить необходимые затраты, обеспечивающие использование жилого помещения, однако на него возлагается и риск отнесения на него при определении выкупной цены жилого помещения затрат и убытков, связанных с произведенными в данный период вложениями, значительно увеличивающими стоимость изымаемого помещения.

Как правило, выкупная цена жилого помещения определяется соглашением с собственником жилого помещения. При недостижении соглашения уполномоченный орган вправе предъявить иск о выкупе помещения. Право на иск сохраняется в течение двух лет с момента уведомления собственника об изъятии жилого помещения.

При определении выкупной цены в нее включается рыночная стоимость и убытки, причиненные собственнику жилого помещения его изъятием (например, убытки, которые он несет в связи с изменением места проживания, и т. п.).

С согласия собственника вместо выкупной цены ему может быть предоставлено другое жилое помещение с зачетом его стоимости в выкупную цену.

Особым случаем изъятия земельного участка, на котором расположено жилое помещение, является признание многоквартирного дома аварийным. В данном случае собственники квартир в таком доме должны за свой счет осуществить снос дома. Если снос не произведен, то участок подлежит изъятию для муниципальных нужд. При этом орган местного самоуправления вправе выкупить такие квартиры в любое время после принятия решения об изъятии земельного участка.

1.4. Общее имущество и общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме

К общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме ст. 36 ЖК РФ относит помещения, не являющиеся частями квартир и предназначенные для обслуживания более одного помещения, в частности:

- 1) межквартирные лестничные площадки и лестницы;
- 2) лифты и лифтовые шахты;
- 3) коридоры;
- 4) технические этажи;
- 5) чердаки и подвалы;
- 6) крыши;
- 7) ограждающие несущие и ненесущие конструкции;
- 8) электрическое и санитарно-техническое оборудование;
- 9) земельный участок, на котором расположен дом;
- 10) внутридомовые инженерные системы холодного и горячего водоснабжения и газоснабжения (стояки, ответвления от стояков до первого отключающего устройства, расположенного на ответвлениях от стояков, и т. д.);
- 11) внутридомовую систему отопления (стояки, обогревающие элементы, регулирующую и запорную арматуру, общедомовые приборы учета тепловой энергии);
- 12) внутридомовую систему электроснабжения;
- 13) иные объекты, предназначенные для обслуживания, эксплуатации и благоустройства многоквартирного дома (трансформаторные подстанции, тепловые пункты, коллективные автостоянки, гаражи, детские и спортивные площадки) и т. д. Такое имущество принадлежит собственникам квартир на праве общей долевой собственности. Оно может быть передано в пользование третьим лицам по решению, принятому на общем собрании собственников квартир.

Размер общего имущества может быть уменьшен в результате реконструкции дома, но только с согласия всех собственников.

Земельный участок, на котором расположен многоквартирный дом, может быть обременен правом ограниченного пользования другими лицами (сервитутом). Все споры, возникающие в связи с установлением сервитутов в отношении земельного участка, на котором расположен многоквартирный дом, подлежат разрешению в судебном порядке.

Правила содержания общего имущества в многоквартирном доме установлены постановлением Правительства РФ от 13 августа 2006 г. № 491 «Об утверждении Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме и Правил изменения размера платы за содержание и ремонт жилого помещения в случае оказания услуг и повышения работ по управлению, содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме надлежащего качества и (или) с перерывами превышающими установленную

продолжительность». Этим же постановлением Правительства РФ утверждены Правила изменения размера платы за содержание и ремонт жилого помещения в случае оказания услуг и выполнения работ по управлению, содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность.

Содержание общего имущества зависит от состава, конструктивных особенностей, степени физического износа и технического состояния общего имущества, а также от геодезических и природно-климатических условий расположения многоквартирного дома.

Собственники квартир могут самостоятельно обеспечивать содержание и ремонт общего имущества либо привлекать третьих лиц для оказания соответствующих услуг.

Надлежащее содержание общего имущества в зависимости от способа управления многоквартирным домом обеспечивается либо собственниками помещений, либо товариществом собственников жилья, жилищно-строительным кооперативом.

Текущий ремонт общего имущества проводится по решению общего собрания собственников квартир в целях предупреждения преждевременного износа дома, поддержания эксплуатационных показателей и работоспособности, устранения повреждений и неисправностей общего имущества.

Капитальный ремонт проводится по решению общего собрания собственников для устранения физического износа или разрушения дома, поддержания и восстановления исправности и эксплуатационных показателей, замены соответствующих элементов общего имущества. В решении о проведении капитального ремонта собственники могут предусмотреть замену элементов общего имущества при необходимости устранения их морального износа.

Собственник квартиры при приобретении в собственность смежной квартиры вправе объединить их в одно помещение. Границы между смежными квартирами могут быть изменены без согласия собственников иных квартир, если такое изменение не повлечет за собой изменения границ соседних квартир, а также границ и размера общего имущества.

Если же реконструкция, переустройство и перепланировка квартир невозможны без присоединения к ним части общего имущества, то необходимо получить на это согласие всех собственников помещений в многоквартирном доме.

Органом управления многоквартирным домом является общее собрание собственников помещений в доме.

Основными обязанностями общего собрания являются:

- 1) принятие решений о реконструкции многоквартирного дома;
- 2) принятие решений о строительстве хозяйственных построек;
- 3) принятие решений о пределах использования земельного участка, на котором расположен многоквартирный дом;
- 4) принятие решений о передаче в пользование общего имущества в многоквартирном доме;
- 5) выбор способа управления многоквартирным домом и т. д.

Собственники квартир обязаны проводить ежегодное общее собрание. Сроки и порядок его проведения устанавливаются внеочередным общим собранием. Как правило, все общие собрания считаются внеочередными, они могут быть созваны по инициативе любого собственника, который обязан сообщить остальным собственникам о его проведении не позднее чем за десять дней.

Решения общего собрания принимаются большинством голосов от общего числа голосов,

принимающих участие в собрании, и оформляются протоколами.

Собственнику квартир предоставлено право обжаловать в судебном порядке решение, принятое общим собранием, если он не принимал участия в собрании или голосовал против принятия такого решения и если таким решением нарушены его права и законные интересы. Срок подачи такого заявления составляет шесть месяцев со дня, когда заявитель узнал или должен был узнать о принятом решении.

Решения общего собрания могут приниматься без проведения собрания путем проведения заочного голосования, т. е. передачи по адресу, указанному в сообщении о проведении общего собрания, письменного решения по вопросам, поставленным на голосование.

1.5. Договор социального найма жилого помещения

По договору социального найма жилого помещения одна сторона – собственник жилого помещения либо управомоченное им лицо – обязуется передать другой стороне жилое помещение во владение и пользование для проживания.

Особенностью данного договора является, во-первых, его **предмет** – жилое помещение государственного жилищного фонда или муниципального жилищного фонда. К жилым помещениям относятся жилые дома, квартиры, части жилого дома или квартиры. Следует учитывать, что самостоятельным предметом договора не могут быть неизолированное помещение, помещения вспомогательного использования и общее имущество в многоквартирном доме.

Во-вторых, специфичен **субъектный состав**. Наймодателем может быть собственник соответствующего жилого помещения, от имени которого стороной в договоре выступает уполномоченный государственный орган либо орган местного самоуправления. Нанимателем является гражданин Российской Федерации, состоявший на жилищном учете.

Данный договор заключается на неопределенный срок.

Малоимущим гражданам, признанным нуждающимися в жилых помещениях, по договору социального найма предоставляются жилые помещения муниципального жилищного фонда. Граждане признаются малоимущими органом местного самоуправления в порядке, установленном законом субъекта Российской Федерации. При этом учитываются доход, приходящийся на каждого члена семьи, и стоимость имущества, находящегося в собственности членов семьи и подлежащего налогообложению.

Иным гражданам, признанным нуждающимися в жилых помещениях (например, инвалидам, участникам боевых действий и т. п.), по договору социального найма предоставляются жилые помещения жилищного фонда Российской Федерации или жилищного фонда субъекта Российской Федерации. Таким гражданам могут быть предоставлены жилые помещения муниципального фонда в случае наделения органов местного самоуправления полномочиями на обеспечение данной категории граждан жилыми помещениями.

Статья 49 ЖК РФ устанавливает запрет на предоставления жилых помещений по договору социального найма иностранным гражданам, лицам без гражданства. Исключения могут быть установлены только международным договором Российской Федерации.

В соответствии со ст. 51 ЖК РФ **гражданами, нуждающимися в жилых помещениях, признаются:**

1) граждане, не являющиеся нанимателями жилых помещений по договорам социального найма или членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма либо собственниками жилых помещений или членами семьи собственника жилого помещения. К членам семьи нанимателя относятся проживающие совместно с ним его супруг, дети и родители. Иные родственники, нетрудоспособные иждивенцы могут быть признаны членами семьи нанимателя, если они вселены им в качестве членов его семьи и ведут с ним общее хозяйство;

2) граждане, являющиеся нанимателями жилых помещений по договорам социального найма или членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма либо собственниками жилых помещений или членами семьи собственника жилого помещения и обеспеченные общей площадью жилого помещения на одного члена семьи менее учетной нормы. Учетная норма площади жилого помещения – это минимальный размер площади жилого помещения, исходя из которого определяется уровень обеспеченности граждан общей площадью жилого помещения в целях их принятия

на учет в качестве нуждающихся в жилых помещениях;

3) граждане, проживающие в помещении, не отвечающем требованиям, установленным для жилых помещений;

4) граждане, являющиеся нанимателями жилых помещений по договорам социального найма, членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма или собственниками жилых помещений, членами семьи собственника жилого помещения, проживающими в квартире, занятой несколькими семьями, если в составе семьи имеется больной, страдающий тяжелой формой хронического заболевания, при которой совместное проживание с ним в одной квартире невозможно, и не имеющими иного жилого помещения, занимаемого по договору социального найма или принадлежащего на праве собственности. Если у гражданина есть несколько оснований для постановки на учет в качестве нуждающегося в жилом помещении (например, малоимущий участник боевых действий), то по своему выбору он может быть принят на учет по одному из оснований или по всем основаниям.

Постановка граждан на учет осуществляется органом местного самоуправления на основании соответствующего заявления с приложением необходимых документов (документов, подтверждающих состав семьи (например, свидетельства о рождении, свидетельства о заключении брака), выписки из домовой книги, справки органов государственной регистрации о наличии или отсутствии жилых помещений на праве собственности по месту постоянного жительства и т. д.).

В принятии граждан на учет может быть отказано в случае:

- 1) непредставления необходимых документов;
- 2) представления документов, не подтверждающих право заявителя состоять на учете;
- 3) если не истек пятилетний срок с момента намеренного ухудшения гражданами своих жилищных условий.

Кроме того, граждане, принятые на учет, могут быть сняты с него:

- 1) в результате подачи соответствующего заявления;
- 2) при утрате оснований, дающих право на получение жилья по договору социального найма;
- 3) в случае выезда на местожительство в другое муниципальное образование;
- 4) при получении бюджетных средств на приобретение или строительство жилья либо предоставлении земельного участка для строительства жилого дома;
- 5) в случае выявления в представленных документах ложных сведений.

Необходимо учитывать, что вне очереди по договорам социального найма жилье предоставляется:

- 1) гражданам, жилые помещения которых признаны непригодными для проживания;
- 2) детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей, по окончании их пребывания в образовательных учреждениях, в приемных семьях, детских домах семейного типа, при прекращении опеки (попечительства);
- 3) гражданам, страдающим тяжелыми формами хронических заболеваний (например, активной формой туберкулеза).

Изменение оснований, дающих право на заключение договора социального найма, не влечет расторжения договора.

При заключении договора социального найма жилого помещения в многоквартирном доме наниматель приобретает право пользования общим имуществом в этом доме.

Договор социального найма жилого помещения заключается в письменной форме. Основанием заключения договора является решение о предоставлении жилого помещения.

Примерная форма договора утверждена постановлением Правительства РФ от 21 мая 2005 г. № 315 «Об утверждении Типового договора социального найма жилого помещения».

По договору социального найма наниматель имеет право:

- 1) пользоваться общим имуществом многоквартирного дома;
- 2) вселить в занимаемое жилое помещение иных лиц;

3) разрешать проживание в занимаемом помещении временных жильцов. При этом срок проживания таких жильцов не может превышать шесть месяцев подряд. Ответственность за их действия перед наймодателем возлагается на нанимателя;

4) сдавать жилое помещение в поднаем. Это допускается только, если после заключения договора поднайма общая площадь жилого помещения на одного проживающего составит не менее учетной нормы, а в коммунальной квартире – не менее нормы предоставления. В договоре поднайма должны быть указаны граждане, вселяемые совместно с поднанимателем в жилое помещение. Такой договор является возмездным, размер платы устанавливается по соглашению сторон;

5) осуществлять обмен или замену занимаемого помещения. Обмен жилыми помещениями, в которых проживают несовершеннолетние, недееспособные или ограниченно дееспособные граждане, являющиеся членами семьи нанимателя, разрешается только с предварительного согласия органов опеки и попечительства. Обмен может быть совершен между гражданами, проживающими в жилых помещениях, расположенных как в одном, так и в разных населенных пунктах. Необходимо учитывать, что обмен запрещается, если к нанимателю предъявлен иск о расторжении договора либо право пользования обмениваемым жилым помещением оспаривается в судебном порядке, если обмениваемое помещение признано непригодным для проживания либо принято решение о его сносе, и в иных случаях;

6) требовать от наймодателя своевременного проведения капитального ремонта жилого помещения;

7) требовать предоставления предусмотренных договором коммунальных услуг надлежащего качества;

8) расторгнуть в любое время договор с письменного согласия проживающих совместно с ним членов семьи и т. п. Члены семьи нанимателя, проживающие совместно с ним, наделяются такими же правами.

Наймодатель по договору социального найма вправе:

1) требовать своевременного внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги;

2) требовать допуск в жилое помещение для осмотра технического и санитарного состояния помещения;

3) запретить вселение в занимаемое помещение иных граждан в случае, если после такого вселения общая площадь помещения на одного члена семьи станет меньше учетной нормы. **Правам нанимателя корреспондирует ряд обязанностей, в частности:**

1) принять от наймодателя в срок, не превышающий десяти дней со дня подписания договора, пригодное для проживания жилое помещение, кроме случаев, когда жилое помещение предоставляется во вновь введенном в эксплуатацию жилищном фонде;

2) соблюдать правила пользования жилыми помещениями;

3) использовать занимаемое помещение в соответствии с его назначением;

4) поддерживать в исправном состоянии жилое помещение.

В случае обнаружения неисправностей жилого помещения наниматель обязан немедленно предпринять возможные меры по их устранению;

5) содержать в чистоте и порядке жилое помещение, общее имущество в многоквартирном доме и объекты благоустройства;

6) производить текущий ремонт занимаемого помещения (например, побелку, окраску и оклейку стен, потолков, окраску полов, окон и т. д.);

7) своевременно вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги;

8) при расторжении договора освободить жилое помещение и погасить задолженность по оплате за жилое помещение и коммунальные услуги и т. п.

Наймодатель, в свою очередь, обязан:

1) передать нанимателю по акту в течение десяти дней со дня подписания договора свободное от прав иных лиц и пригодное для проживания жилое помещение;

2) принимать участие в ремонте общего имущества в многоквартирном доме;

3) осуществлять капитальный ремонт жилого помещения;

4) информировать нанимателя о проведении капитального ремонта за 30 дней до начала соответствующих работ;

5) обеспечивать предоставление нанимателю коммунальных услуг надлежащего качества;

6) контролировать качество предоставляемых жилищно-коммунальных услуг и т. д.

В случае неисполнения наймодателем обязанностей по проведению капитального ремонта наниматель вправе потребовать либо уменьшения платы за пользование занимаемым помещением, либо возмещения своих расходов на устранение недостатков жилого помещения.

Необходимо учитывать, что временное отсутствие нанимателя по договору социального найма не является основанием для изменения его прав и обязанностей по договору.

Договор социального найма может быть расторгнут в любое время по соглашению сторон либо в судебном порядке (например, при невнесении платы за жилое помещение в течение более шести месяцев либо в случае систематического нарушения прав и законных интересов соседей и т. п.).

Жилищное законодательство устанавливает случаи, в которых выселение граждан из жилых помещений, предоставленных по договорам социального найма, производится в судебном порядке:

1) с предоставлением других благоустроенных жилых помещений, если:

а) дом, в котором находится жилое помещение, подлежит сносу;

б) жилое помещение подлежит переводу в нежилое помещение;

в) жилое помещение признано непригодным для проживания;

г) в результате проведения капитального ремонта или реконструкции дома жилое помещение не может быть сохранено;

2) с предоставлением других жилых помещений по договорам социального найма, если в течение более шести месяцев без уважительных причин гражданин не вносит плату за жилое помещение. В данном случае предоставляется жилое помещение, размер которого соответствует размеру жилого помещения, установленному для вселения граждан в общежитие;

3) без предоставления других жилых помещений, если наниматель и проживающие совместно с ним члены его семьи используют жилое помещение не по назначению, систематически нарушают права и законные интересы соседей или бесхозяйственно обращаются с жилым помещением, допуская его разрушение. Кроме того, без предоставления другого жилого помещения могут быть выселены из жилого помещения граждане, лишенные родительских прав, если совместное проживание этих граждан с детьми, в отношении которых они лишены родительских прав, признано судом невозможным.

1.6. Жилищно-строительные кооперативы

Жилищно-строительный кооператив (ЖСК) – это некоммерческая организация, организационно-правовой формой которой является потребительский кооператив, в связи с чем правовое регулирование его деятельности осуществляется как гл. 11 ЖК РФ, так и ст. 116 ГК РФ.

Членами ЖСК могут быть как граждане, так и юридические лица. В деятельности ЖСК можно выделить две основные цели:

- 1) удовлетворение потребностей граждан в жилье;
- 2) управление жилыми и нежилыми помещениями в кооперативном доме.

В настоящее время наряду с ЖСК действуют жилищные и жилищно-накопительные кооперативы.

Особенностями ЖСК является то, что члены ЖСК своими средствами участвуют в строительстве, реконструкции и последующем содержании многоквартирного дома, в то время как члены жилищного кооператива финансируют приобретение и содержание уже построенного дома, а также при необходимости – его реконструкцию.

Правом вступления в ЖСК обладают граждане, достигшие 16 лет. Жилищный кодекс 1983 г. наделял таким правом только совершеннолетних граждан (18 лет), постоянно проживающих в одном населенном пункте и нуждающихся в улучшении жилищных условий.

Преимущественное право на вступление в ЖСК имеют малоимущие и иные граждане, признанные нуждающимися в улучшении жилищных условий. Но данное право возникает в отношении не всех ЖСК, а только в отношении тех, которые организованы при содействии федеральных или региональных органов государственной власти либо органов местного самоуправления.

Законодатель устанавливает минимальное и максимальное количество членов ЖСК. Их не может быть менее пяти и более количества жилых помещений в кооперативном доме.

Таким образом, складывается следующая ситуация: одно жилое помещение – один член ЖСК. Однако возможно, что один член ЖСК будет обладать несколькими жилыми помещениями.

Статус юридического лица ЖСК приобретает с момента государственной регистрации в налоговом органе. **При этом в регистрирующий орган подаются следующие документы:**

- 1) заявление о государственной регистрации;
- 2) решение о создании ЖСК, которое принимается единогласно собранием его учредителей и оформляется протоколом;
- 3) устав ЖСК (подлинник или засвидетельствованная в нотариальном порядке копия).

В уставе ЖСК должны содержаться следующие сведения:

- 1) наименование кооператива;
- 2) его местонахождение;
- 3) цели деятельности;
- 4) порядок вступления в члены кооператива и порядок выхода;
- 5) размер вступительных и паевых взносов;
- 6) состав и порядок внесения вступительных и паевых взносов;

- 7) ответственность за нарушение обязательств по внесению паевых взносов;
- 8) состав и компетенция органов управления кооператива;
- 9) порядок покрытия членами кооператива понесенных им убытков;
- 10) порядок реорганизации и ликвидации кооператива;
- 11) документ об уплате государственной пошлины.

Регистрирующий орган не вправе требовать предоставления иных документов. Регистрация осуществляется в течение пяти рабочих дней со дня представления указанных документов.

Управление ЖСК осуществляют общее собрание членов ЖСК, конференция (создается в том случае, если число участников общего собрания более 50), правление и председатель.

Общее собрание членов ЖСК – это высший орган управления ЖСК, компетенция которого определяется уставом. Как правило, **к полномочиям высшего органа относятся:**

- 1) утверждение учредительных документов, внесение в них изменений и дополнений;
- 2) установление правил приема в кооператив новых членов;
- 3) установление прав и обязанностей членов ЖСК;
- 4) утверждение положений о порядке избрания и деятельности органов ЖСК;
- 5) определение порядка реорганизации и ликвидации кооператива;
- 6) утверждение годовой отчетности о деятельности ЖСК и т. д.

Общее собрание вправе принимать какие-либо решения только в том случае, если на нем присутствует более половины членов кооператива. Решения считаются принятыми, если за них проголосовало более половины членов ЖСК, присутствовавших на таком собрании. В уставе ЖСК может быть предусмотрено, что для принятия решений по определенным вопросам необходимы голоса более трех четвертей членов ЖСК, присутствовавших на таком общем собрании.

Принятое решение оформляется протоколом и является обязательным для всех членов ЖСК.

Коллегиальным исполнительным органом ЖСК является правление. Оно избирается из числа членов ЖСК общим собранием и действует в течение срока, определенного уставом. Компетенция правления, как правило, закрепляется в уставе ЖСК и внутренних документах кооператива (положениях, регламентах и т. п.).

В своей деятельности правление подотчетно общему собранию членов кооператива.

Из своего состава правление избирает председателя кооператива, который является единоличным исполнительным органом, к основным полномочиям которого относятся:

- 1) представление интересов ЖСК. Необходимо учитывать, что председатель вправе действовать в интересах кооператива без доверенности;
- 2) обеспечение выполнения решений правления и т. п.

Председатель при осуществлении прав и исполнении обязанностей обязан действовать в интересах кооператива добросовестно и разумно. По требованию членов ЖСК он обязан возместить убытки, причиненные им кооперативу.

Для осуществления контроля за финансово-хозяйственной деятельностью ЖСК общим собранием членов кооператива избирается ревизионная комиссия (ревизор). В состав комиссии входят граждане, не являющиеся членами ЖСК, их количество определяется уставом кооператива. Срок деятельности одного

состава комиссии не может быть более трех лет. Из своего состава ревизионная комиссия избирает председателя комиссии.

Как правило, на комиссию возлагаются обязанности:

- 1) ежегодное проведение плановых ревизий финансово-хозяйственной деятельности ЖСК;
- 2) представление общему собранию заключения о бюджете жилищного кооператива, годовом отчете и размерах обязательных платежей и взносов.

Для выполнения возложенных обязанностей комиссия вправе в любое время проводить проверку финансово-хозяйственной деятельности кооператива и истребовать необходимые документы, касающиеся деятельности кооператива.

По решению общего собрания членов ЖСК кооператив может быть преобразован в товарищество собственников жилья. **Основания ликвидации ЖСК закреплены в ГК РФ:**

- 1) добровольное решение членов кооператива, в том числе в связи с истечением срока, на который он был создан;
- 2) принудительная ликвидация (возможна только по решению суда в случае обнаружения допущенных при создании ЖСК грубых неустранимых нарушений закона либо в случае осуществления кооперативом запрещенной деятельности);
- 3) признание кооператива банкротом;
- 4) невыполнение обязанности покрыть образовавшиеся убытки в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса.

Лица, желающие стать членами ЖСК, должны подать в правление заявление о приеме в члены кооператива. Заявление рассматривается в течение одного месяца и утверждается решением общего собрания. Гражданин либо юридическое лицо признаются членом ЖСК с момента уплаты вступительного взноса.

До приобретения права собственности на жилое помещение член ЖСК имеет право владения, пользования и ограниченное право распоряжения жилым помещением. Право собственности возникает только после внесения паевого взноса в полном размере.

Порядок и условия внесения паевого взноса устанавливаются уставом ЖСК. Под паевым взносом понимаются денежные средства, которые вносятся членом кооператива в порядке и в сроки, предусмотренные уставом. Паевой взнос, как правило, обеспечивает погашение связанных со строительством дома затрат кооператива на страхование жилого помещения, содержание, ремонт жилого помещения, оплату коммунальных услуг и т. п.

Часть имущества ЖСК, отражающая размер участия члена кооператива в образовании имущества кооператива, называется паем. Пай имеет свое стоимостное выражение и складывается из паевого взноса отдельного члена ЖСК и начислений на пай, если такие начисления предусмотрены уставом. Стоит отметить, что пай может принадлежать как одному, так и нескольким лицам (например, супругам).

В соответствии с размером внесенного паевого взноса гражданину или юридическому лицу, принятым в члены ЖСК, на основании решения общего собрания должно быть предоставлено жилое помещение в доме ЖСК. Именно решение общего собрания является основанием вселения в жилое помещение в доме ЖСК, основанием владения и пользования таким помещением является членство в кооперативе.

Член ЖСК и проживающие совместно с ним члены его семьи вправе разрешить проживание в жилом

помещении, находящемся в их пользовании, временным жильцам. Для этого необходимы их взаимное согласие и предварительное уведомление правления ЖСК. Временные жильцы могут проживать в таком помещении не более шести месяцев подряд. Такие жильцы не обладают самостоятельным правом пользования соответствующим жилым помещением. По истечении согласованного с ними срока проживания временные жильцы обязаны освободить занимаемое жилое помещение, если срок не был установлен, то не позднее чем через семь дней со дня предъявления требования собственником жилого помещения.

В случае возникновения спора о разделе жилого помещения в доме ЖСК он подлежит разрешению в судебном порядке.

Раздел жилого помещения в кооперативном доме между лицами, имеющими право на пай, разрешается только в том случае, если каждому из таких лиц может быть выделено изолированное жилое помещение либо имеется техническая возможность переустройства или перепланировки неизолированных помещений в изолированные.

Поскольку до момента полной выплаты паевого взноса член ЖСК не является собственником жилого помещения в кооперативном доме (собственником такого помещения является кооператив), то для сдачи внаем жилого помещения в кооперативном доме члену ЖСК необходимо получить согласие правления.

Кооператив имеет право сдавать внаем освободившиеся жилые помещения, которые находились во владении членов ЖСК, вышедших или исключенных из кооператива. При этом соответствующая плата за наем может быть распределена между членами кооператива, использована на возмещение расходов по содержанию общего имущества кооперативного дома и т. д.

Особо следует выделить случаи прекращения членства в ЖСК:

1) выход члена кооператива из ЖСК. Заявление о добровольном выходе из кооператива рассматривается в порядке, закрепленном в уставе;

2) исключение члена кооператива при грубом неисполнении им без уважительных причин своих обязанностей. Член ЖСК может быть исключен из кооператива только на основании решения общего собрания. При этом исключенному члену, не выплатившему полностью паевого взноса, выплачивается сумма его пая. Срок такой выплаты не должен превышать двух месяцев со дня принятия решения об исключении. В данном случае член ЖСК, не выплативший полностью паевого взноса, а также проживающие совместно с ним члены его семьи утрачивают право пользования жилым помещением в кооперативном доме. Они обязаны освободить занимаемое помещение в течение двух месяцев со дня принятия решения об исключении;

3) ликвидация юридического лица, являющегося членом ЖСК;

4) ликвидация ЖСК;

5) смерть гражданина, являющегося членом ЖСК.

В случае смерти члена ЖСК его наследники имеют право на вступление в члены кооператива по решению общего собрания. Преимущественное право на вступление в члены ЖСК имеет супруг умершего члена ЖСК, но только при условии, что этот супруг имеет право на часть пая. Если у супруга такое право отсутствует или он отказался от вступления в ЖСК, преимущественное право переходит к наследнику, имеющему право на часть пая и проживавшему совместно с наследодателем.

1.7. Товарищества собственников жилья

Товарищество собственников жилья (ТСЖ) – это некоммерческая организация, объединяющая собственников помещений в многоквартирном доме.

В настоящее время правовое положение ТСЖ закреплено в разд. VI ЖК РФ. Некоммерческий характер такой организации проявляется в том, что ТСЖ не имеет извлечение прибыли в качестве основной цели деятельности и не распределяет полученную прибыль между своими членами.

Основными целями создания ТСЖ являются:

- 1) совместное управление недвижимым имуществом в многоквартирном доме;
- 2) обеспечение эксплуатации недвижимого имущества собственников помещений в многоквартирном доме;
- 3) владение, пользование и распоряжение общим имуществом.

Стоит заметить, что ТСЖ может распоряжаться общим имуществом в многоквартирном доме только посредством передачи его в пользование. Отчуждение общего имущества не допускается.

Для достижения целей, предусмотренных уставом, товарищество собственников жилья имеет право заниматься хозяйственной деятельностью (обслуживанием, эксплуатацией и ремонтом помещений в многоквартирном доме, передачей в аренду, внаем части общего имущества в многоквартирном доме и т. д.). При этом доход от хозяйственной деятельности используется для оплаты общих расходов или направляется в специальные фонды.

ТСЖ, как правило, создается на неопределенный срок. В одном многоквартирном доме может быть создано только одно ТСЖ. Число членов ТСЖ, создающих товарищество, должно превышать половину от общего числа голосов собственников помещений в многоквартирном доме.

Наряду с гражданами в состав ТСЖ могут входить и юридические лица.

Для возникновения членства в ТСЖ собственник помещения в многоквартирном доме подает заявление о вступлении в товарищество собственников жилья. Как правило, порядок вступления в члены товарищества определяется в уставе ТСЖ, там же и закрепляется, к компетенции какого органа относится прием новых членов. Новые собственники помещений в доме, в котором создано ТСЖ, имеют право стать членами товарищества после возникновения у них права собственности на помещения. Устав ТСЖ не может содержать каких-либо ограничений на вступление в товарищество нового собственника жилого помещения в многоквартирном доме. Однако в уставе может быть закреплено право членов товарищества исключать из товарищества за определенные действия (в частности, за систематическую неуплату обязательных взносов и платежей, причинение ущерба общему имуществу дома и т. д.).

Статус юридического лица ТСЖ приобретает с момента государственной регистрации в налоговом органе. При этом в регистрирующий орган подаются следующие документы:

- 1) заявление о государственной регистрации;
- 2) решение о создании ТСЖ, которое принимается собственниками помещений в многоквартирном доме на их общем собрании. Решение считается принятым, если за него проголосовали собственники помещений в многоквартирном доме, обладающие более чем 50 % голосов от общего числа голосов собственников. При этом решение о создании ТСЖ может быть представлено в виде протокола, договора или иного документа. Отсутствие в протоколе указания о создании товарищества не может являться основанием для отказа в регистрации, если из его содержания и утвержденной повестки следует, что

собрание проведено, товарищество создано;

3) устав ТСЖ (подлинник или засвидетельствованная в нотариальном порядке копия);

4) документ об уплате государственной пошлины.

Регистрирующий орган не вправе требовать предоставления иных документов. Регистрация осуществляется в течение пяти рабочих дней со дня представления указанных документов.

Необходимо учитывать, что ТСЖ может быть создано при объединении нескольких многоквартирных домов, нескольких расположенных близко зданий, предназначенных для проживания одной семьи, дачных домов с приусадебными участками, расположенных на одном земельном участке. Кроме того, два ТСЖ и более могут создать объединение товариществ собственников жилья (ассоциацию) для совместного управления общим имуществом.

Органами управления ТСЖ являются общее собрание членов товарищества, правление товарищества, председатель правления и ревизионная комиссия (ревизор).

Высшим органом управления ТСЖ является общее собрание членов товарищества. Оно наделяется следующими полномочиями:

1) внесение изменений в устав ТСЖ;

2) решение вопросов, связанных с реорганизацией и ликвидацией товарищества;

3) избрание правления и ревизора;

4) определение размера обязательных платежей и взносов членов ТСЖ;

5) образование резервного фонда ТСЖ, фонда на восстановление и ремонт общего имущества в многоквартирном доме и его оборудования;

6) решение вопросов о получении заемных средств, в том числе банковских кредитов;

7) определение направлений использования доходов, полученных от хозяйственной деятельности;

8) утверждение годового плана о финансовой деятельности и отчета о его выполнении;

9) рассмотрение жалоб на действия правления, председателя правления и ревизионной комиссии;

10) принятие правил внутреннего распорядка товарищества в отношении работников, которые занимаются обслуживанием многоквартирного дома;

11) установление размера вознаграждения членов правления и т. д.

Для проведения общего собрания лицо, по инициативе которого оно созывается, направляет всем членам товарищества письменное уведомление. Такое уведомление должно быть направлено не позднее чем за десять дней до даты проведения общего собрания. Уведомление должно содержать следующие сведения:

1) сведения о лице, по инициативе которого созывается общее собрание;

2) место и время проведения собрания;

3) вопросы, подлежащие рассмотрению на собрании (повестка дня).

Общее собрание членов ТСЖ вправе принимать решения, только если на нем присутствуют более половины членов товарищества либо их представителей.

Общее собрание членов ТСЖ ведет председатель правления товарищества либо его заместитель, а при их отсутствии – один из членов правления.

Председатель правления избирается на срок, установленный уставом товарищества. Основной задачей председателя является обеспечение выполнения решений правления. Для этого он имеет право давать обязательные указания и распоряжения всем должностным лицам товарищества.

Председатель правления полномочен действовать без доверенности от имени товарищества, подписывать платежные документы и совершать сделки, которые не требуют обязательного одобрения правлением или общим собранием. Кроме того, он разрабатывает и выносит на утверждение общего собрания правила внутреннего распорядка товарищества.

Непосредственное руководство деятельностью ТСЖ осуществляет правление, правомочное принимать решения по всем вопросам деятельности товарищества, кроме вопросов, отнесенных к исключительной компетенции общего собрания. Оно является исполнительным органом, подотчетным общему собранию членов товарищества.

Правление избирается из числа членов ТСЖ общим собранием на срок, предусмотренный в уставе, но данный срок не может быть более двух лет.

К обязанностям правления относятся:

- 1) контроль за своевременным внесением членами товарищества установленных обязательных платежей и взносов;
- 2) составление смет доходов и расходов;
- 3) предоставление отчетов о финансовой деятельности товарищества общему собранию для утверждения;
- 4) управление многоквартирным домом и заключение договоров на управление им;
- 5) наем и увольнение работников для обслуживания многоквартирного дома;
- 6) ведение списка членов товарищества;
- 7) делопроизводство, бухгалтерский учет и бухгалтерская отчетность товарищества;
- 8) избрание из своего состава председателя товарищества;
- 9) распоряжение средствами товарищества, находящимися на счете в банке, в соответствии с финансовым планом товарищества и т. д.

Контрольным органом ТСЖ является ревизионная комиссия (ревизор), которая избирается общим собранием на срок, не превышающий двух лет.

Полномочия комиссии состоят в следующем:

- 1) в проведении ревизии финансовой деятельности ТСЖ;
- 2) в представлении общему собранию членов товарищества заключения о смете доходов и расходов на соответствующий год и т. д.

ТСЖ на праве собственности может принадлежать как движимое, так и недвижимое имущество, расположенное как внутри, так и за пределами многоквартирного дома.

Для выполнения возложенных задач ТСЖ имеет определенные средства, которые складываются из обязательных платежей, вступительных взносов членов товарищества, доходов от хозяйственной деятельности, субсидий на обеспечение эксплуатации общего имущества в многоквартирном доме, прочих поступлений.

Необходимо учитывать, что ТСЖ, применяющее упрощенную систему налогообложения, при

определении налоговой базы не учитывает вступительные взносы, членские взносы, паевые взносы, пожертвования, а также отчисления на формирование резерва на проведение ремонта, капитального ремонта общего имущества, которые производятся ТСЖ его членами. Однако обязательные платежи членов товарищества за коммунальные услуги, газово-аварийное обслуживание должны включаться в состав доходов.

Выступая в качестве участника гражданского оборота, ТСЖ наделяется комплексом прав и обязанностей, в частности:

1) правом заключать в интересах членов ТСЖ различные договоры (управления многоквартирным домом, о содержании и ремонте общего имущества в многоквартирном доме, об оказании коммунальных услуг и т. д.);

2) правом определять смету необходимых расходов на содержание и ремонт общего имущества, в том числе затраты на капитальный ремонт и реконструкцию многоквартирного дома;

3) правом определять размеры платежей и взносов для каждого собственника помещения в многоквартирном доме в соответствии с его долей в праве общей собственности и иные права.

Кроме того, ТСЖ вправе надстраивать, перестраивать часть общего имущества в многоквартирном доме при условии, что это не нарушает прав и законных интересов собственников. **Законодательством на ТСЖ возложены следующие обязанности:**

1) заключение договоров о содержании и ремонте общего имущества с собственниками помещений в многоквартирном доме, которые не являются членами товарищества. Необходимо учитывать, что при заключении договоров ТСЖ действует не как хозяйствующий субъект с самостоятельными экономическими интересами, в связи с чем обязательства ТСЖ перед организациями, непосредственно оказывающими услуги, не могут быть большими, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами, поэтому при реализации услуг по регулируемым ценам (тарифам) ТСЖ оплачивает такие услуги, предназначенные жильцам, по тарифам, утвержденным для населения, а не для юридических лиц;

2) обеспечение надлежащего санитарного и технического состояния общего имущества;

3) обеспечение исполнения членами ТСЖ обязанностей по содержанию и ремонту общего имущества в соответствии с их долями в праве общей собственности;

4) представление интересов собственников помещений в многоквартирном доме.

ТСЖ может быть создано лицами, которым будет принадлежать право собственности на помещения в строящихся многоквартирных домах. Решение о создании ТСЖ в таком доме и порядок регистрации ТСЖ такие же, как и при создании ТСЖ в общем порядке.

Поскольку ТСЖ является самостоятельным участником гражданского оборота, то оно не отвечает по обязательствам членов товарищества. В связи с этим члены ТСЖ не отвечают по обязательствам товарищества.

Члены ТСЖ вправе преобразовать товарищество в жилищный или жилищно-строительный кооператив. Решение о реорганизации ТСЖ принимается высшим органом управления товарищества – общим собранием членов товарищества.

В случае избрания собственниками жилых помещений одного дома, входящего в ТСЖ, иного способа управления возникает необходимость реорганизации ТСЖ в форме выделения. Это связано с тем, что к вновь образуемому юридическому лицу должна перейти часть прав и обязанностей реорганизуемого ТСЖ. Необходимо учитывать, что изменение способа управления многоквартирным домом является исключительным правом жителей этого дома, которые решили выйти из состава товарищества, поэтому

согласия иных членов ТСЖ на это не требуется.

ТСЖ может быть ликвидировано:

- 1) по решению лиц, его создавших, в том числе в связи с истечением срока, на который оно создано;
- 2) по судебному решению (например, в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер);
- 3) вследствие признания ТСЖ несостоятельным (банкротом).

Кроме того, общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме обязано принять решение о ликвидации ТСЖ в случае, если члены товарищества не обладают более чем половиной от общего числа голосов собственников помещений.

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

Членство в ТСЖ прекращается с момента подачи заявления о выходе из членов товарищества либо с момента прекращения права собственности члена товарищества на помещение в многоквартирном доме.

1.8. Плата за жилое помещение и коммунальные услуги

Обязанность граждан по внесению платы за жилое помещение и коммунальные услуги предусмотрена ст. 154 ЖК РФ.

В состав платы за жилое помещение и коммунальные услуги для граждан, заключивших договор социального найма, входят:

- 1) плата за пользование жилым помещением;
- 2) плата за содержание и ремонт жилого помещения;
- 3) плата за коммунальные услуги.

Если гражданин является собственником жилого помещения в многоквартирном доме, то он обязан вносить плату за содержание и ремонт жилого помещения, а также плату за коммунальные услуги.

При этом плата за коммунальные услуги зависит от степени благоустройства многоквартирного дома или жилого дома и может включать в себя:

- 1) холодное водоснабжение, т. е. круглосуточное обеспечение холодной питьевой водой надлежащего качества;
- 2) горячее водоснабжение, т. е. круглосуточное обеспечение потребителя горячей водой, подаваемой в необходимых объемах по присоединенной сети;
- 3) водоотведение, т. е. отвод бытовых стоков по присоединенной сети;
- 4) электроснабжение, т. е. круглосуточное обеспечение потребителя электрической энергией;
- 5) газоснабжение, т. е. круглосуточное обеспечение газом надлежащего качества, подаваемым в необходимых объемах по присоединенной сети, и продажу бытового газа в баллонах;
- 6) отопление, т. е. поддержание в жилом помещении определенной температуры воздуха.

Постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006 г. № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» установлено, что температура воздуха в жилых помещениях должна быть не ниже +18 °С (в угловых комнатах не ниже +20 °С). Министерство регионального развития РФ в письме от 2 мая 2007 г. № 8167-ЮТ/07 «О внесении платы за жилые помещения и коммунальные услуги» разъяснило, что в зависимости от способа управления многоквартирным домом собственники и наниматели осуществляют оплату за жилое помещение и коммунальные услуги в следующем порядке:

1) собственники помещений в многоквартирном доме вносят плату за жилое помещение и коммунальные услуги в соответствии с договорами, заключенными с лицами, осуществляющими соответствующие виды деятельности (например, содержание и ремонт дома, газоснабжение и т. п.);

2) если в доме создано товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный кооператив, то члены данных организаций вносят обязательные платежи в порядке, установленном органами управления ТСЖ или ЖСК. Собственники помещений, не являющиеся членами товарищества или кооператива, вносят плату за жилое помещение и коммунальные услуги на общих основаниях;

3) собственники помещений в многоквартирном доме, управление которым осуществляется управляющей организацией, вносят плату за жилое помещение и коммунальные услуги управляющей организации.

Кроме того, наниматели жилых помещений по договору социального найма вносят плату за наем наймодателю этого помещения.

При отсутствии в жилом или многоквартирном доме приборов учета для определения размера платы за коммунальные услуги устанавливаются нормативы потребления коммунальных услуг. При определении нормативов потребления учитываются такие конструктивные и технические параметры дома, как:

1) в отношении холодного и горячего водоснабжения – этажность, износ внутридомовых инженерных коммуникаций и оборудования, вид системы теплоснабжения;

2) в отношении электроснабжения – количество комнат в квартире, высота и расположение жилых помещений;

3) в отношении газоснабжения (при обогреве помещения) – материал стен, крыши, объем жилых помещений и т. п.;

4) в отношении отопления – материал стен, крыши, объем жилых помещений, площадь ограждающих конструкций и окон, износ внутридомовых коммуникаций и оборудования;

5) в отношении водоотведения – вид системы теплоснабжения.

Все коммунальные услуги измеряются в определенных единицах:

1) холодное и горячее водоснабжение – м³ на одного человека;

2) электроснабжение – кВт ч на человека;

3) отопление – Гкал на 1 м³ общей площади жилых помещений;

4) газоснабжение для приготовления пищи – 1 м³ на одного человека;

5) газоснабжение для отопления – на 1 м³ общей площади жилых помещений.

Нормативы потребления коммунальных услуг едины для многоквартирных домов и жилых домов, имеющих аналогичные конструктивные параметры и степень благоустройства. При изменении параметров дома изменяются и нормативы потребления коммунальных услуг.

При определении и расчете нормативов потребления коммунальных услуг используются различные методы:

1) метод аналогов применяется при наличии данных, полученных в результате измерений объема потребления коммунальных услуг общедомовыми приборами учета;

2) экспертный метод применяется, если результаты измерений объема потребления коммунальных услуг общедомовыми приборами учета отсутствуют или их недостаточно для применения метода аналогов;

3) расчетный метод применяется, если результаты измерений общедомовыми приборами учета отсутствуют или их недостаточно для применения метода аналогов, а также если отсутствуют данные измерений для применения экспертного метода.

При установлении норматива холодного и горячего водоснабжения учитывается расход воды исходя из расчета расхода холодной и горячей воды на одного человека, необходимого для удовлетворения его физиологических, санитарно-гигиенических, хозяйственных потребностей и содержания общего имущества многоквартирного дома.

Норматив водоотведения определяется путем сложения нормативов холодного и горячего водоснабжения с учетом степени благоустройства дома.

Норматив отопления включает расход тепловой энергии на 1 м² площади жилого помещения для

обеспечения температурного режима.

Норматив электроснабжения определяется исходя из расхода электрической энергии на одного человека, необходимой для освещения жилых помещений, использования бытовых приборов, содержания общего имущества и приготовления пищи.

Норматив устанавливается исходя из расхода природного газа на одного человека в зависимости от вида потребления (приготовление пищи или отопление).

Наниматели и собственники жилья обязаны ежемесячно вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги.

Размер платы за холодное водоснабжение, горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение и отопление рассчитывается по тарифам, установленным для ресурсоснабжающих организаций в порядке, определенном законодательством Российской Федерации (п. 15 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утв. постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006 г. № 307).

Если в доме установлены индивидуальные либо общие приборы учета, то размер платы за коммунальные услуги определяется исходя из показаний приборов.

В случаях временного отсутствия потребителя в жилом помещении более пяти полных календарных дней подряд по его заявлению может быть произведен перерасчет платы за холодное водоснабжение, горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение и газоснабжение. Такое заявление должно быть подано в течение месяца после окончания периода временного отсутствия потребителя. К заявлению необходимо приложить документы, подтверждающие продолжительность периода временного отсутствия (например, копию командировочного удостоверения или справку о командировке, заверенные по месту работы; справку о нахождении на лечении в стационарном лечебном учреждении; справку органа внутренних дел о временной регистрации потребителя по месту его временного пребывания и т. п.).

В случае предоставления коммунальных услуг ненадлежащего качества или с перерывами, превышающими установленную продолжительность, потребитель вправе требовать уменьшения размера платы за каждую коммунальную услугу. Сообщение о непредоставлении коммунальных услуг потребитель может сделать в письменной форме или устно, оно подлежит обязательной регистрации в аварийно-диспетчерской службе.

Необходимо учитывать, что лицо, предоставляющее коммунальные услуги, вправе без предварительного уведомления жильцов приостановить предоставление коммунальных услуг в следующих случаях:

- 1) при возникновении или угрозе возникновения аварийных ситуаций на оборудовании или сетях, по которым осуществляются водоснабжение, энергоснабжение и т. д.;
- 2) при возникновении стихийных бедствий и чрезвычайных ситуаций, в том числе при необходимости их локализации и устранения.

Кроме того, предоставление коммунальных услуг может быть приостановлено через один месяц после письменного предупреждения потребителя в случаях:

- 1) неполной оплаты коммунальных услуг (наличии задолженности за период, превышающий полгода);
- 2) проведения планово-предупредительного ремонта и работ по обслуживанию внутридомовых инженерных систем;

- 3) самовольного подключения потребителя к внутридомовым инженерным системам;
- 4) получения соответствующего предписания уполномоченных;
- 5) использования потребителем бытовых приборов мощностью, превышающей технические характеристики внутридомовых инженерных систем;
- 6) неудовлетворительного состояния внутридомовых инженерных систем, за техническое состояние которых отвечает потребитель.

В случае если расходы на оплату жилого помещения и коммунальных услуг превышают величину, соответствующую максимально допустимой доле расходов граждан на оплату в совокупном доходе семьи, то такие граждане имеют право на получение субсидий. При этом расходы рассчитываются исходя из размера регионального стандарта нормативной площади жилого помещения, используемой для расчета субсидий, и размера регионального стандарта стоимости жилищно-коммунальных услуг.

Размеры региональных стандартов устанавливаются субъектом Российской Федерации. Для семей со среднедушевым доходом ниже установленного прожиточного минимума максимально допустимая доля расходов уменьшается в соответствии с поправочным коэффициентом, равным отношению среднедушевого дохода семьи к прожиточному минимуму.

Право на субсидии предоставляется:

- 1) пользователям жилых помещений государственного и муниципального жилищных фондов;
- 2) нанимателям по договорам найма жилых помещений частного жилищного фонда;
- 3) членам жилищных кооперативов;
- 4) собственникам жилых помещений.

Условием предоставления субсидий является отсутствие у потребителя задолженности по оплате жилых помещений и коммунальных услуг либо заключение и выполнение им соглашения по ее погашению.

Финансирование расходов на предоставление субсидий осуществляется из бюджетов субъектов Российской Федерации.

Следует учитывать, что субсидии на оплату жилого помещения и коммунальных услуг не предоставляются иностранным гражданам.

От субсидий следует отличать компенсации, которые носят характер последующего возмещения, т. е. предоставляются после оплаты жилищно-коммунальных услуг.

Категории граждан, имеющих право на компенсацию, устанавливаются законодательством (например, ветераны, жертвы политических репрессий и т. п.).

Глава 2. Семейное право

2.1. Заключение брака

В положениях ст. 16 Всеобщей декларации прав человека закрепляется правило о том, что мужчины и женщины, достигшие совершеннолетия, имеют право без всяких ограничений по признаку расы, национальности или религии вступать в брак и основывать семью. Они пользуются одинаковыми правами в отношении вступления в брак, во время состояния в браке и во время его расторжения.

В России брак заключается в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС). В целях заключения брака лица, желающие вступить в брак, подают соответствующее заявление в ЗАГС.

В совместном заявлении должны быть подтверждены взаимное добровольное согласие на заключение брака, а также отсутствие обстоятельств, препятствующих заключению брака. **В заявлении должны быть указаны следующие сведения:**

1) фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, возраст на день государственной регистрации заключения брака, гражданство, национальность (указывается по желанию лиц, вступающих в брак), местожительство каждого из лиц, вступающих в брак;

2) фамилии, которые избирают лица, вступающие в брак;

3) реквизиты документов, удостоверяющих личности вступающих в брак (п. 1 ст. 26 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»). В соответствии с вышеназванной статьей одновременно с подачей совместного заявления о заключении брака необходимо предъявить:

1) документы, удостоверяющие личности вступающих в брак;

2) документ, подтверждающий прекращение предыдущего брака, в случае, если лицо (лица) состояло (ли) в браке ранее;

3) разрешение на вступление в брак до достижения брачного возраста (п. 2 ст. 13 Семейного кодекса Российской Федерации (СК РФ)) в случае, если лицо (лица), вступающее(ие) в брак, является (ются) несовершеннолетним(и). Если одно из лиц, вступающих в брак, не может явиться в орган записи актов гражданского состояния для подачи совместного заявления, то волеизъявление лиц, вступающих в брак, оформляется отдельными заявлениями (п. 2 ст. 26 ФЗ «Об актах гражданского состояния»). В данном случае подпись заявления такого лица должна быть заверена нотариально.

По волеизъявлению лиц, вступающих в брак, государственная регистрация заключения брака может быть произведена в торжественной обстановке (п. 5 ст. 27 ФЗ «Об актах гражданского состояния»).

В силу действия определенных обстоятельств процедура заключения брака может быть несколько изменена. Например, если лица, вступающие в брак, не могут явиться в орган записи актов гражданского состояния вследствие тяжелой болезни или по другой уважительной причине, то регистрация заключения брака может быть произведена на дому, в медицинской или иной организации в присутствии лиц, вступающих в брак (п. 6 ст. 27 ФЗ «Об актах гражданского состояния»).

Регистрация заключения брака с лицом, находящимся под стражей или отбывающим наказание в местах лишения свободы, производится в помещении, определенном начальником соответствующего учреждения по согласованию с руководителем органа ЗАГС (п. 7 ст. 27 ФЗ «Об актах гражданского состояния»). Заключение брака производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак, по истечении

одного месяца со дня подачи ими заявления в органы записи актов гражданского состояния (ст. 11 СК РФ). Но данный срок может быть сокращен при наличии уважительных причин, а также увеличен. При особых обстоятельствах брак может быть заключен и в день подачи заявления. **К подобным обстоятельствам, в частности, относятся:**

- 1) беременность;
- 2) рождение ребенка;
- 3) наличие непосредственной угрозы жизни одной из сторон;
- 4) другие особые обстоятельства.

В статье 12 СК РФ установлены условия заключения брака, к которым относятся:

- 1) взаимное добровольное согласие мужчины и женщины;
- 2) достижение лицами, вступающими в брак, брачного возраста.

В Российской Федерации брачный возраст составляет 18 лет. Но при наличии уважительных причин органы местного самоуправления вправе разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста 16 лет.

Кроме того, вступление в брак может быть разрешено до достижения 16 лет в порядке и на условиях, установленных законами субъектов Российской Федерации. Такие законы, например, приняты в Белгородской, Вологодской, Владимирской, Калужской, Московской, Мурманской, Нижегородской, Новгородской, Орловской и других областях.

В определенных случаях заключение брака не допускается. В частности, согласно положениям ст. 14 СК РФ **запрещается заключение брака между:**

- 1) лицами, из которых хотя бы одно лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке;
- 2) близкими родственниками. К близким родственникам относятся родственники по прямой восходящей и нисходящей линии: родители и дети, дедушка, бабушка и внуки, полнородные и неполнородные братья и сестры;
- 3) усыновителями и усыновленными;
- 4) лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

Лица, вступающие в брак, добровольно по обоюдному согласию могут пройти медицинское обследование, консультирование по медико-генетическим вопросам и вопросам планирования семьи. Медицинское обследование проводится бесплатно учреждениями государственной и муниципальной системы здравоохранения по месту жительства лиц, вступающих в брак.

Результаты медицинского обследования составляют медицинскую тайну. Такие сведения могут быть сообщены потенциальным супругам только с согласия лица, прошедшего обследование.

Если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции, то последний вправе обратиться в суд с требованием о признании брака недействительным.

С момента государственной регистрации заключения брака возникают права и обязанности супругов. При регистрации заключения брака супругам в записи акта о заключении брака по выбору супругов может быть записана либо общая фамилия супругов, либо добрачная фамилия каждого из супругов (ст. 32 СК РФ). Кроме того, в качестве общей фамилии супругов может быть записана фамилия одного из супругов, фамилия, образованная посредством присоединения фамилии жены к фамилии мужа. При этом общая

фамилия супругов может состоять не более чем из двух фамилий, соединенных при написании дефисом.

При государственной регистрации заключения брака супругам выдается свидетельство о заключении брака, в котором указываются следующие сведения:

- 1) фамилия супругов до и после заключения брака;
- 2) имя, отчество, дата и место рождения, гражданство каждого из лиц, заключивших брак;
- 3) дата заключения брака;
- 4) дата составления и номер записи акта о заключении брака;
- 5) место государственной регистрации заключения брака;
- 6) дата выдачи свидетельства о заключении брака (ст. 30 ФЗ «Об актах гражданского состояния»).

2.2. Прекращение брака

Статья 16 СК РФ устанавливает такие основания прекращения брака, как:

- 1) смерть одного из супругов;
- 2) объявление одного из супругов умершим.

Гражданин может быть объявлен умершим в судебном порядке, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет. Если один из супругов пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, то указанный срок сокращается до шести месяцев. Однако если военнослужащий или иной гражданин пропал без вести в связи с военными действиями, то он может быть объявлен умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий. Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу соответствующего судебного решения.

Кроме того, брак может быть прекращен путем его расторжения. Расторжение брака возможно по заявлению как обоих супругов, так и одного супруга, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным. В целях защиты интересов беременной супруги законодательство устанавливает запрет для мужа возбуждать дело о расторжении брака без согласия супруги во время беременности жены и в течение одного года после рождения ребенка. Данный запрет относится и к случаям рождения мертвого ребенка, и к случаям, когда ребенок умирает в возрасте до одного года. Брак расторгается в органах записи актов гражданского состояния либо в судебном порядке.

В органах ЗАГС брак расторгается при взаимном согласии супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей. Кроме того, в органы ЗАГС может обратиться супруг независимо от наличия общих несовершеннолетних детей в тех случаях, если второй супруг:

- 1) признан в судебном порядке безвестно отсутствующим.

Статья 42 ГК РФ устанавливает, что гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение одного года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания;

- 2) признан судом недееспособным. В соответствии со ст. 29 ГК РФ гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Над ним устанавливается опека;

- 3) осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Однако при расторжении брака в органах ЗАГС не всегда возможно обойтись внесудебным порядком. Так, при наличии определенных обстоятельств лицам, желающим расторгнуть брак, необходимо обратиться в суд.

Расторжение брака производится в судебном порядке при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей или при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака.

Расторжение брака производится в судебном порядке также в случаях, если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния (отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака и другое) (ст. 21 СК РФ).

Органы ЗАГС расторгают брак и выдают свидетельство о его расторжении через один месяц после

подачи соответствующего заявления. При этом заявление подается в орган ЗАГС по месту жительства супругов или по месту государственной регистрации заключения брака.

При взаимном согласии супруги, желающие расторгнуть брак, подают в письменной форме совместное заявление, в котором они подтверждают взаимное согласие на расторжение брака и отсутствие у них общих несовершеннолетних детей.

В заявлении указываются следующие сведения:

- 1) фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство и место жительства каждого из супругов;
- 2) реквизиты записи акта о заключении брака;
- 3) фамилии, которые избирает каждый из супругов при расторжении брака;
- 4) реквизиты документов, удостоверяющих личности супругов.

Необходимо учитывать, что супруги вправе подать отдельные заявления, когда один из супругов не может явиться в орган записи актов гражданского состояния для подачи совместного заявления. Подпись заявления супруга, не явившегося в орган ЗАГС, должна быть нотариально удостоверена.

В судебном порядке расторжение брака осуществляется в следующих случаях:

- 1) при наличии у лиц, желающих расторгнуть брак, общих несовершеннолетних детей;
- 2) когда один из супругов выступает против расторжения брака;
- 3) когда супруг не против расторжения брака, но принимает действия (бездействие), препятствующие его расторжению (например, не является в ЗАГС для подачи соответствующего заявления и т. п.).

Заявление о расторжении брака должно содержать следующие сведения:

- 1) время и место заключения брака;
- 2) наличие общих детей, их возраст;
- 3) мотивы, по которым супруги решили расторгнуть брак;
- 4) другие необходимые сведения.

К заявлению, как правило, прилагаются:

- 1) свидетельство о заключении брака;
- 2) копии свидетельств о рождении детей;
- 3) документы о заработке;
- 4) квитанция об уплате государственной пошлины и т. д.

Требование о расторжении брака удовлетворяется, если установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. При этом суд может принять меры, направленные на примирение супругов, и отложить разбирательство дела, назначив срок для примирения. Данный срок не должен превышать трех месяцев и может быть сокращен по просьбе супругов. Суд вправе расторгнуть брак, не выясняя мотивы подачи заявления, при наличии взаимного согласия супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей. В данном случае супруги могут представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты и размере средств на содержание детей либо о разделе общего имущества супругов (ст. 24 СК РФ).

В пункте 16 постановления от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при

рассмотрении дел о расторжении брака» Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что, когда при рассмотрении требования о разделе совместной собственности супругов будет установлено, что один из них произвел отчуждение общего имущества или израсходовал его по своему усмотрению вопреки воле другого супруга и не в интересах семьи либо скрыл имущество, при разделе учитывается это имущество (или его стоимость). При разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, суд может в отдельных случаях отступить от принципа равенства долей супругов (например, когда супруг без уважительных причин не получал доходов либо расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи, а также если один из супругов по состоянию здоровья или по иным не зависящим от него обстоятельствам лишен возможности получать доход от трудовой деятельности).

Моментом прекращения брака, расторгаемого в органах ЗАГС, является день государственной регистрации расторжения брака. Моментом прекращения брака, расторгаемого в судебном порядке, считается день вступления в законную силу соответствующего судебного решения.

В запись акта о расторжении брака вносятся следующие сведения:

1) фамилия (до и после расторжения брака), имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, местожительство каждого из лиц, расторгнувших брак. Необходимо учитывать, что супруг, изменивший свою фамилию при вступлении в брак на другую, вправе и после расторжения брака сохранить данную фамилию;

2) дата составления, номер записи акта о заключении брака и наименование органа ЗАГС, в котором произведена государственная регистрация заключения брака;

3) сведения о документе, являющемся основанием для государственной регистрации расторжения брака;

4) дата прекращения брака;

5) реквизиты документов, удостоверяющих личности расторгнувших брак;

6) серия и номер свидетельства о расторжении брака (ст. 37 ФЗ «Об актах гражданского состояния»).

Супруги не могут вступать в новый брак до тех пор, пока не получают свидетельство о расторжении брака, которое выдается каждому из них.

Если супруг, объявленный умершим или признанный безвестно отсутствующим, является, то брак может быть восстановлен органом ЗАГС по совместному заявлению супругов. Восстановление брака возможно только после отмены судебного решения о признании супруга безвестно отсутствующим или об объявлении супруга умершим. При этом брак не может быть восстановлен, если другой супруг вступил в новый брак. Необходимо учитывать, что семейное законодательство использует и такое понятие, как признание брака недействительным. В заявлении о признании брака недействительным должны быть указаны основания для такого признания.

К таким основаниям относятся:

1) отсутствие взаимного согласия супругов на заключение брака;

2) недостижение супругами брачного возраста;

3) если до заключения брака один из супругов уже состоял в другом зарегистрированном браке;

4) заключение брака между близкими родственниками;

5) заключение брака между усыновителем и усыновленным;

6) заключение брака с лицом, признанным недееспособным;

7) заключение брака с лицом, которое скрыло наличие у него венерического заболевания либо ВИЧ-инфекции;

8) заключение брака без намерения создать семью (фиктивный брак).

Брак может быть признан судом недействительным со дня его заключения.

Правом на подачу заявления о признании брака недействительным обладают:

1) несовершеннолетний супруг, его родители, орган опеки и попечительства или прокурор, если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста;

2) супруг, права которого нарушены заключением брака, а также прокурор, если брак заключен без согласия в результате принуждения, обмана, заблуждения; супруг, не знавший о наличии обстоятельств, препятствующих заключению брака;

3) прокурор, а также не знавший о фиктивности брака супруг в случае заключения фиктивного брака. К заявлению о признании брака недействительным обычно прилагаются соответствующие документы: медицинская справка о наличии у супруга венерического заболевания, свидетельства о рождении супругов и т. д.

2.3. Имущество супругов

Имущество, принадлежащее супругам, считается их общей совместной собственностью, кроме случаев, когда брачным договором предусмотрено иное. Таким образом, выделяют законный и договорной режимы имущества лиц, состоящих в браке.

К общему имуществу супругов относятся:

- 1) доходы каждого из супругов от трудовой, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности;
- 2) полученные супругами пенсии и пособия;
- 3) иные денежные выплаты (например, материальная помощь, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности, и т. д.);
- 4) приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, приобретенные во время брака ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения и коммерческие организации;
- 5) иное нажитое супругами в период брака имущество (ст. 34 СК РФ).

При этом указанное имущество является общей совместной собственностью вне зависимости от того, кем из супругов оно приобретено.

Необходимо учитывать, что право на общее имущество супругов принадлежит также супругу, который не осуществлял трудовую деятельность:

- 1) осуществлял ведение домашнего хозяйства;
- 2) ухаживал за детьми;
- 3) по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода.

В силу того, что имущество находится в совместной собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им супруги могут только по обоюдному согласию. Если один из супругов каким-либо образом распоряжается общим имуществом, то подразумевается, что он действует с согласия второго супруга. Сделка, совершенная одним из супругов по распоряжению общим имуществом (например, купля-продажа, дарение и т. д.), может быть признана судом недействительной, если она была совершена при отсутствии согласия другого супруга.

Если супруги решили совершить сделку, связанную с распоряжением общей недвижимостью, либо сделку, требующую нотариального удостоверения, то для этого необходимо нотариально удостоверенное согласие другого супруга. При несоблюдении данного требования такая сделка также может быть признана судом недействительной. Для оспаривания подобных сделок установлен специальный срок исковой давности, равный одному году.

Помимо общей совместной собственности, среди имущества супругов особо выделяется личное имущество каждого из супругов, на которое режим общей совместной собственности не распространяется.

Статья 36 СК РФ относит к такому имуществу следующее:

- 1) имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак;
- 2) имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования и по другим безвозмездным сделкам;

3) вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т. п.), приобретенные в период брака за счет общих средств супругов, кроме драгоценностей и других предметов роскоши. Данное имущество принадлежит тому супругу, который им пользовался;

4) исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности.

Необходимо учитывать, что согласно ст. 37 СК РФ имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (например, капитальный ремонт жилого дома, полученного одним из супругов в порядке наследования). Супруги имеют право на раздел общего имущества как в период брака, так и после его расторжения. **Правом требовать осуществления раздела обладают:**

1) каждый из супругов;

2) кредиторы одного из супругов, когда раздел имущества необходим для обращения взыскания на долю одного из супругов в общем имуществе супругов. При этом по обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество этого супруга (п. 1 ст. 45 СК РФ). Раздел имущества может быть произведен как по соглашению супругов, так и в судебном порядке. Соглашение о разделе имущества супруги вправе нотариально удостоверить. В судебном порядке раздел общего имущества производится при недостижении супругами соглашения. В таком случае суд определяет долю каждого супруга, устанавливает, какое имущество должно быть передано каждому из супругов. При присуждении одному из супругов имущества, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу выплачивается (передается) соответствующая денежная или иная компенсация.

Разделу не подлежат:

1) вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей (одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детские книги, игрушки и пр.). Такое имущество присуждается без компенсации тому супругу, с которым остаются дети;

2) вклады, внесенные супругами за счет общего имущества на имя их общих несовершеннолетних детей (ч. 5 ст. 38 СК РФ). При разделе общего имущества в период брака необходимо учитывать, что вещи, которые не были разделены, и вещи, приобретенные супругами, позже становятся их общей совместной собственностью.

Общее имущество при разделе распределяется между супругами в равных долях. Но, учитывая интересы несовершеннолетних детей или исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов (например, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам, расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи, злоупотреблял спиртными напитками и т. п.), суд может присудить одному из супругов большую часть. Поскольку разделу подлежат не только имущественные права, но и обязанности, то долги супругов при разделе общего имущества распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям. **Договорный режим имущества супругов** закрепляется в брачном договоре. **Брачный договор** – это соглашение супругов (лиц, желающих заключить брак), на основании которого определяются имущественные права и обязанности супругов в браке и после его расторжения. Поскольку брачный договор регулирует только имущественные отношения, то в нем нельзя определить, с кем из супругов в случае развода останутся несовершеннолетние дети, либо возложить на одного из супругов обязанности неимущественного характера (например, осуществлять уборку, выносить мусор и т. п.). При заключении брачного договора до регистрации брака он вступает в действие со дня регистрации брака. Брачный договор заключается только в письменной форме и

подлежит обязательному нотариальному удостоверению. В соответствии со ст. 42 СК РФ посредством заключения брачного договора супруги вправе изменить установленный законом режим совместной собственности, установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов либо на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов. Договорный режим имущества супругов может быть установлен как в отношении имеющегося имущества, так и в отношении имущества, приобретенного в будущем.

В брачном договоре, как правило, определяются:

- 1) права и обязанности по взаимному содержанию супругов (например, муж передает жене определенную часть заработка);
- 2) способы участия в доходах друг друга;
- 3) порядок несения каждым из супругов семейных расходов (например, жена покупает продукты питания, а муж – все остальное);
- 4) имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака;
- 5) иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

В брачном договоре супруги вправе предусмотреть, что установленные договором права и обязанности прекращаются при наступлении определенных обстоятельств (например, муж передает жене часть своего дохода до достижения им пенсионного возраста).

Необходимо учитывать, что в брачном договоре нельзя установить:

- 1) ограничение правоспособности или дееспособности супругов (например, запрет на получение образования, на смену местожительства, на занятие определенными видами деятельности и т. п.);
- 2) ограничение права на судебную защиту;
- 3) права и обязанности по отношению к детям;
- 4) другие условия, ставящие одного из супругов в крайне неблагоприятное положение.

Супруги не имеют права на односторонний отказ от исполнения брачного договора. Однако по заявлению одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут в судебном порядке. Кроме того, брачный договор может быть признан судом недействительным. При этом заявление о признании брачного договора недействительным может быть двух видов: о признании брачного договора недействительным полностью и частично.

Подаявая заявление первого вида, супруг просит признать недействительными все положения брачного договора. Для второго вида характерно признание недействительными отдельных положений брачного договора.

В заявлении о признании брачного договора недействительным супруг указывает, на основании чего он считает, что брачный договор недействителен.

К таким основаниям относятся:

- 1) подписание брачного договора гражданином, ограниченно дееспособным вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, а также полностью недееспособным гражданином;
- 2) подписание брачного договора гражданином, находившимся в этот момент в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими;
- 3) подписание договора гражданином, который уже после его подписания был признан судом

недееспособным. В данном случае в заявлении о признании брачного договора недействительным должно быть указано на доказательство того, что в момент подписания договора гражданин не мог осознавать значения своих действий или руководить ими;

4) подписание договора под влиянием обмана, насилия либо угрозы;

5) подписание договора под влиянием заблуждения;

6) составление брачного договора с нарушением требований, предъявляемых к его форме;

7) составление брачного договора, содержащего положения, противоречащие закону и нравственности;

8) подписание брачного договора малолетним (гражданином в возрасте до 14 лет);

9) если условия брачного договора ставят одного из супругов в очень неблагоприятное положение.

Правом требовать признания брачного договора недействительным обладают супруги и органы опеки и попечительства (если брачный договор подписан лицом недееспособным или ограниченно дееспособным).

Как правило, к заявлению о признании брачного договора недействительным прилагаются медицинские справки и сам брачный договор.

2.4. Установление происхождения детей

Поскольку основанием для возникновения прав и обязанностей детей и родителей является происхождение детей, то установление происхождения ребенка имеет большое значение.

Существует два порядка установления происхождения детей:

- 1) установление материнства;
- 2) установление отцовства.

Происхождение ребенка от матери устанавливается двумя способами:

- 1) на основании документов, выданных медицинским учреждением и свидетельствующих о рождении ребенка определенной женщиной;
- 2) в случае рождения ребенка вне медицинского учреждения – на основании показаний свидетелей и медицинских документов.

Установление происхождения ребенка от отца имеет свою особенность. В российском законодательстве действует презумпция отцовства: если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение 300 дней с момента расторжения брака, то отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери. Для опровержения отцовства в таком случае необходимо доказать иное. Для удостоверения отцовства супруга матери ребенка достаточно записи об их браке.

Сложнее установить отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка. В данном случае отцовство устанавливается путем подачи в орган записи актов гражданского состояния совместного заявления отцом и матерью ребенка. Кроме того, отцовство может быть установлено по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства. **Это допускается при наличии таких условий, как:**

- 1) смерть матери ребенка;
- 2) признание матери ребенка недееспособной;
- 3) невозможность установить местонахождение матери;
- 4) лишение ее родительских прав.

Если орган опеки и попечительства согласия не дает, то отец вправе обратиться в суд. Законодательство допускает подачу совместного заявления об установлении отцовства родителями будущего ребенка во время беременности матери. Это возможно при наличии таких обстоятельств, когда подача заявления после рождения ребенка может оказаться невозможной или затруднительной. В данном случае запись о родителях ребенка производится после рождения ребенка.

Необходимо помнить, что установление отцовства без согласия ребенка возможно только в отношении несовершеннолетних детей. Установление отцовства в отношении лица, достигшего возраста 18 лет, разрешается только с его согласия. Если ребенок признан недееспособным, то необходимо согласие его опекуна или органа опеки и попечительства.

Семейное законодательство предусматривает и судебный порядок установления отцовства. **Такой порядок применяется при наличии определенных условий, в частности:**

- 1) рождение ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой;
- 2) отсутствие совместного заявления родителей об установлении отцовства;
- 3) органы опеки и попечительства не согласны на установление отца ребенка в органах ЗАГС.

В суд с заявлением об установлении отцовства вправе обратиться:

- 1) отец или мать ребенка;
- 2) опекун (попечитель) ребенка;
- 3) лицо, на иждивении которого находится ребенок;
- 4) сам ребенок, достигший совершеннолетия.

Кроме того, в судебном порядке может быть установлен факт признания отцовства в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с матерью ребенка.

В качестве оснований, подтверждающих отцовство, обычно приводятся следующие факты:

- 1) совместное проживание родителей ребенка;
- 2) ведение родителями общего хозяйства;
- 3) воспитание ребенка ответчиком.

Исковые требования в заявлении об установлении отцовства, как правило, состоят в следующем:

- 1) установить, что именно этот гражданин является отцом ребенка;
- 2) взыскать алименты с данного гражданина на содержание ребенка;
- 3) вызвать определенных лиц в качестве свидетелей.

К заявлению должны быть приложены следующие документы:

- 1) свидетельство о рождении ребенка;
- 2) справка о заработной плате ответчика;
- 3) справка жилищных органов о том, что ребенок находится на иждивении конкретного лица;
- 4) справка о совместном проживании родителей ребенка.

Поскольку законом не установлен срок исковой давности по делам данной категории, то Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов» указал, что отцовство может быть установлено судом в любое время после рождения ребенка. При подготовке дел об установлении отцовства к судебному разбирательству и в ходе рассмотрения дела суд для разъяснения вопросов, связанных с происхождением ребенка, вправе с учетом мнения сторон и обстоятельств по делу назначить экспертизу.

Государственная регистрация установления отцовства может быть произведена органом ЗАГС:

- 1) по месту жительства одного из родителей ребенка;
- 2) по месту государственной регистрации рождения ребенка;
- 3) по месту вынесения судебного решения об установлении отцовства.

В запись акта об установлении отцовства вносятся следующие сведения:

- 1) фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство и место жительства лица, признанного отцом ребенка;
- 2) фамилия, имя, отчество, пол, дата и место рождения ребенка,
- 3) дата составления, номер записи акта о рождении и наименование органа ЗАГС, которым произведена государственная регистрация рождения ребенка;

- 4) фамилия, имя, отчество ребенка после установления отцовства;
- 5) фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство матери ребенка;
- 6) сведения о документе, являющемся основанием для установления отцовства;

7) серия и номер выданного свидетельства об установлении отцовства. Свидетельство об установлении отцовства выдается органом ЗАГС родителям либо одному из родителей по их просьбе (ст. 55 ФЗ «Об актах гражданского состояния»). Руководитель органа ЗАГС вправе отказать в государственной регистрации установления отцовства, если в акте о рождении ребенка уже имеются сведения о его отце.

В течение трех дней со дня государственной регистрации установления отцовства орган ЗАГС обязан сообщить о внесении исправлений и изменений в запись акта о рождении ребенка в связи с установлением отцовства органу социальной защиты населения по месту жительства матери ребенка (ст. 57 ФЗ «Об актах гражданского состояния»). Запись о родителях в книге записей рождений может быть оспорена в судебном порядке.

С таким требованием в суд вправе обратиться следующие граждане:

- 1) лица, указанные в акте в качестве родителей ребенка;
- 2) лица, фактически являющиеся родителями ребенка;
- 3) сам ребенок по достижении им возраста 18 лет;
- 4) опекун либо попечитель ребенка.

При этом супруг, который дал письменное согласие на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, не может, оспаривая отцовство, ссылаться на это обстоятельство.

2.5. Права детей и родителей

Родители и дети в семейных отношениях обладают комплексом прав и обязанностей.

Так, каждый ребенок (лицо, не достигшее возраста 18 лет) обладает правом:

- 1) жить и воспитываться в семье;
- 2) знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное с ними проживание;
- 3) на воспитание своими родителями;
- 4) на обеспечение его интересов;
- 5) на всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства;
- 6) на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками (ч. 1 ст. 55 СК РФ);
- 7) на общение с каждым из родителей в случае расторжения брака;
- 8) на защиту своих прав и законных интересов. При этом защита прав и законных интересов ребенка осуществляется родителями, органом опеки и попечительства, прокурором и судом (ст. 56 СК РФ);
- 9) на защиту от злоупотреблений со стороны родителей;
- 10) на выражение своего мнения при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы;
- 11) на имя, отчество и фамилию. Детям, как правило, дается по соглашению родителей имя, отчество указывается по имени отца, а фамилия определяется фамилией родителей;
- 12) на получение содержания от своих родителей и других членов семьи. При этом суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов, пенсий, пособий, поступают в распоряжение родителей и расходуются ими на содержание, воспитание и образование ребенка (ст. 6 СК РФ);
- 13) собственности на вещи, полученные ребенком в порядке наследования или дарения.

Оба родителя ребенка равны в родительских правах и обязанностях. К правам родителей, в частности, относятся:

- 1) право (являющееся и обязанностью) воспитывать своих детей;
- 2) преимущественное право на воспитание своих детей;
- 3) право выбора образовательного учреждения и формы получения образования детьми с учетом мнения ребенка;
- 4) право требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или не на основании судебного решения и т. д.

Родители обязаны:

- 1) обеспечивать получение ребенком основного общего образования;
- 2) создавать благоприятные условия для получения ребенком среднего общего образования;
- 3) проявлять заботу о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей;
- 4) защищать права и интересы детей в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами,

в том числе в судах, без специальных полномочий.

Родитель, проживающий отдельно от ребенка, также имеет право на получение информации о своем ребенке из воспитательных учреждений, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и аналогичных организаций (ч. 4 ст. 66 СК РФ). Помимо родителей, правом на общение с ребенком обладают его дедушка, бабушка, братья, сестры и другие родственники.

Права родителей в отношении детей прекращаются при достижении ребенком 18 лет либо эмансипации ребенка. Статья 27 ГК РФ устанавливает, что несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным (т. е. эмансипирован), если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

При наличии со стороны родителей определенных действий в отношении ребенка они в судебном порядке могут быть лишены родительских прав.

К таким деяниям относятся:

- 1) уклонение от выполнения обязанностей родителей, в том числе злостное уклонение от уплаты алиментов;
- 2) отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома либо из иного лечебного, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из аналогичных организаций;
- 3) злоупотребление родительскими правами;
- 4) жестокое обращение с детьми (например, физическое или психическое насилие над детьми, покушение на их половую неприкосновенность);
- 5) совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга (ст. 69 СК РФ).

Кроме того, могут быть лишены родительских прав родители, являющиеся больными хроническим алкоголизмом или наркоманией.

Правом на подачу заявления о лишении родительских прав обладают:

- 1) один из родителей ребенка;
- 2) прокурор;
- 3) органы опеки и попечительства;
- 4) комиссии по делам несовершеннолетних;
- 5) организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и т. д.

Все дела о лишении родительских прав рассматриваются с участием прокурора и органа опеки и попечительства.

Согласно ч. 1 ст. 71 СК РФ родители, лишённые родительских прав, теряют все права, основанные на факте родства с ребенком, а также право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей. При этом лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребенка. Если после лишения родительских прав невозможно передать ребенка второму родителю, то ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства.

Статья 72 СК РФ предусматривает возможность восстановления в родительских правах, если родители изменили свое поведение, образ жизни или отношение к воспитанию ребенка. Восстановление в

родительских правах также осуществляется посредством обращения в суд. Однако суд вправе с учетом мнения ребенка отказать в удовлетворении требования родителей о восстановлении в родительских правах. Помимо лишения родительских прав, в интересах ребенка родители могут быть ограничены в правах. С заявлением об ограничении родительских прав в суд могут обратиться близкие родственники ребенка, органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, дошкольные образовательные учреждения, общеобразовательные учреждения и т. д. Родители, ограниченные в родительских правах, утрачивают право на личное воспитание ребенка, а также право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей (ч. 1 ст. 74 СК РФ). При этом им могут быть разрешены контакты с ребенком, если это не оказывает на ребенка вредного влияния.

2.6. Алиментные обязательства

Статья 8 °СК РФ устанавливает обязанность родителей по содержанию своих несовершеннолетних детей. Родители самостоятельно определяют, в каком порядке и в какой форме будет предоставляться содержание, т. е. это могут быть денежные средства, имущество и т. п. В целях содержания ребенка родители вправе заключить соглашение об уплате алиментов в отношении несовершеннолетних детей (п. 2 ст. 103 СК РФ). Как правило, такое соглашение родители заключают в случае расторжения брака, когда ребенок остается с одним из супругов. Однако действующее законодательство не запрещает заключить соглашение об уплате алиментов и во время брака.

Необходимо указать, что **под алиментами понимаются** средства на содержание, которые одни граждане обязаны предоставлять по закону другим гражданам в силу существующих между ними брачных и семейных отношений. Как правило, алименты выплачиваются ежемесячно.

Если родители не исполняют обязанности по содержанию несовершеннолетних детей, то алименты могут быть взысканы в судебном порядке. Таким правом, помимо супругов, наделены органы опеки и попечительства.

Размер взыскиваемых алиментов зависит от дохода лица, обязанного уплачивать алименты. Так, при отсутствии соглашения об уплате алиментов (в котором могут быть указаны как фиксированная сумма, так и процентное отношение к доходу) алименты могут быть взысканы в судебном порядке в следующих размерах:

- 1) на одного ребенка – 1/4 часть дохода;
- 2) на двух детей – 1/3 часть дохода;
- 3) на трех и более детей – 1/2 часть дохода.

В зависимости от материального положения лица, обязанного уплачивать алименты, их размер может быть как увеличен, так и уменьшен в судебном порядке.

Соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению (ст. 10 °СК РФ).

Виды заработка и иного дохода, из которых может производиться удержание алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей, устанавливаются Правительством Российской Федерации. Так, постановлением Правительства РФ от 18 июля 1996 г. № 841 установлен Перечень видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей.

Согласно п. 1 названного Перечня удержание алиментов на содержание несовершеннолетних детей производится со всех видов заработной платы и дополнительного вознаграждения как по основному месту работы, так и за работу по совместительству. **К таким видам дохода, в частности, отнесены:**

1) заработная плата, начисленная по тарифным ставкам, окладам за отработанное время, за выполненную работу по сдельным расценкам, в процентах от выручки от реализации продукции. При этом учитывается заработная плата, выданная как в денежной, так и в натуральной формах;

2) денежное содержание и иные выплаты, начисленные за отработанное время лицам, замещающим государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности федеральной государственной гражданской службы, должности государственной гражданской службы субъектов Российской Федерации, депутатам, членам выборных органов местного самоуправления, выборным должностным лицам местного самоуправления, членам избирательных

комиссий муниципальных образований, действующих на постоянной основе;

3) денежное содержание и иные выплаты, начисленные муниципальным служащим за отработанное время;

4) гонорары, начисленные в редакциях средств массовой информации и организациях искусства работникам, состоящим в списочном составе этих редакций и организаций;

5) надбавки и доплаты к тарифным ставкам, окладам за профессиональное мастерство, классность, выслугу лет, ученую степень, ученое звание, знание иностранного языка, работу со сведениями, составляющими государственную тайну, и т. д.;

6) выплаты, связанные с условиями труда (тяжелые работы, работы с вредными и (или) опасными и иными особыми условиями труда и т. п.);

7) выплаты за работу в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни и т. д.

Кроме того, удержание алиментов производится:

1) со всех видов пенсий с учетом ежемесячных увеличений, надбавок, повышений и доплат к ним, за исключением пенсий по случаю потери кормильца;

2) со стипендий;

3) с сумм, выплачиваемых на период трудоустройства уволенным в связи с ликвидацией организации, осуществлением мероприятий по сокращению численности или штата;

4) с доходов от занятий предпринимательской деятельностью;

5) с доходов от передачи в аренду имущества;

6) с доходов по акциям и т. п.

С пособий по временной нетрудоспособности и по безработице алименты могут быть удержаны только по решению суда и судебному приказу о взыскании алиментов либо нотариально удостоверенному соглашению об уплате алиментов.

Удержание алиментов производится с денежного довольствия (содержания), получаемого военнослужащими, сотрудниками органов внутренних дел и другими приравненными к ним категориями лиц, в том числе:

1) с военнослужащих – с оклада по воинской должности, оклада по воинскому званию, ежемесячных и иных надбавок (доплат) и других дополнительных выплат денежного довольствия, имеющих постоянный характер;

2) с сотрудников органов внутренних дел, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, а также работников таможенной системы – с оклада по штатной должности, оклада по специальному званию, процентных надбавок (доплат) за выслугу лет, ученую степень и ученое звание и других денежных выплат, имеющих постоянный характер;

3) с военнослужащих и сотрудников органов внутренних дел, Государственной противопожарной службы – с единовременного и ежемесячного пособий и иных выплат при увольнении с военной службы, со службы в органах внутренних дел, Государственной противопожарной службы (п. 3 Перечня видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей).

Взыскание алиментов с сумм заработной платы и иного дохода, причитающихся лицу,

уплачивающему алименты, производится после удержания (уплаты) из этой заработной платы и иного дохода налогов в соответствии с налоговым законодательством (п. 4 вышеназванного Перечня).

Особый порядок установлен для взыскания алиментов с заработка лиц, привлеченных к уголовной ответственности. Так, с лиц, осужденных к исправительным работам, взыскание алиментов по исполнительным документам производится из всего заработка за вычетом удержаний, произведенных по приговору или постановлению суда (п. 4 рассматриваемого Перечня). С осужденных, отбывающих наказание в исправительных колониях, колониях-поселениях, тюрьмах, воспитательных колониях, а также лиц, находящихся в наркологических отделениях психиатрических диспансеров и стационарных лечебных учреждениях, взыскание алиментов производится из всего заработка и иного дохода за вычетом отчислений на возмещение расходов по их содержанию в таких учреждениях.

Администрация организации по месту работы лица, обязанного уплачивать алименты, обязана ежемесячно удерживать алименты из заработной платы и переводить их лицу, получающему алименты (ст. 109 СК РФ).

В определенных случаях размер алиментов может быть установлен в твердой сумме. К таким случаям отнесены:

- 1) если родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок;
- 2) если родитель, обязанный уплачивать алименты, получает заработок или иной доход полностью или частично в натуре или в иностранной валюте;
- 3) если взыскание алиментов в долевым отношении к заработку невозможно, затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон.

При этом размер твердой денежной суммы определяется в судебном порядке исходя из максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения (п. 2 ст. 83 СК РФ).

В ситуации, когда при каждом из родителей остаются дети, размер алиментов с одного из родителей в пользу другого, менее обеспеченного, определяется в твердой денежной сумме, взыскиваемой ежемесячно и определяемой судом.

На детей, оставшихся без попечения родителей, алименты взыскиваются в соответствии со ст. 81–83 СК РФ и выплачиваются опекуну (попечителю) детей или их приемным родителям (ст. 84 СК РФ).

Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» под опекой понимает форму устройства малолетних граждан (не достигших возраста 14 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 (ст. 2 названного ФЗ).

Попечительство – это форма устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от 14 до 18 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 определенных действий (ст. 2 ФЗ «Об опеке и попечительстве»).

Алименты, взыскиваемые с родителей на детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в воспитательных учреждениях, зачисляются на счета этих организаций. Половина дохода от обращения поступивших сумм алиментов используется на содержание детей. При оставлении ребенком такой организации сумма полученных на него алиментов и 50 % дохода от их обращения зачисляются на счет,

открытый на имя ребенка в отделении Сберегательного банка Российской Федерации (ст. 84 СК РФ).

Кроме несовершеннолетних, обязанность по содержанию распространяется и на нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи. Но в отличие от алиментов несовершеннолетним при отсутствии соглашения об уплате алиментов размер алиментов на нетрудоспособных совершеннолетних детей определяется судом в твердой денежной сумме (ч. 2 ст. 83 СК РФ).

Помимо алиментных обязательств, при наличии исключительных обстоятельств (например, тяжелой болезни, увечья несовершеннолетних детей и т. п.) каждый из родителей может быть привлечен судом к несению дополнительных расходов.

Следует учитывать, что алиментные обязательства могут быть возложены как на родителей, так и на детей. Так, ст. 87 СК РФ устанавливает, что трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. При этом дети могут быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, если будет установлено, что родители уклонялись от исполнения своих обязанностей либо родители лишены родительских прав.

Помимо алиментных обязательств детей и родителей, семейным законодательством предусмотрены алиментные обязательства супругов и бывших супругов.

Поскольку супруги обязаны поддерживать друг друга, то при отказе от материальной поддержки **право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от супруга 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 18 лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы (п. 2 ст. 89 СК РФ).

Это допускается, если супруг, к которому предъявлено требование об уплате алиментов, обладает достаточными для этого средствами.

Кроме того, право требовать предоставления алиментов в судебном порядке имеют и бывшие супруги, а именно:

1) бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

2) нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком – инвалидом с детства I группы;

3) нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;

4) нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время (ст. 9 °СК РФ).

Как и при выплате алиментов на детей, супруги могут заключить соглашение об уплате алиментов. При отсутствии такого соглашения размер алиментов определяется в судебном порядке исходя из материального и семейного положения супругов и иных обстоятельств.

Законодательство особо выделяет случаи, когда суд может освободить супругов от алиментных обязательств:

1) если нетрудоспособность нуждающегося в помощи супруга наступила в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им

умышленного преступления;

2) в случае непродолжительности пребывания супругов в браке;

3) в случае недостойного поведения в семье супруга, требующего выплаты алиментов.

Алиментные обязательства могут быть также возложены и на иных членов семьи. Так, 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. Несовершеннолетние нуждающиеся в помощи внуки при невозможности получения содержания от своих родителей имеют право на получение в судебном порядке алиментов от своих дедушки и бабушки, обладающих необходимыми для этого средствами.

При этом нетрудоспособные нуждающиеся в помощи дедушка и бабушка при невозможности получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга имеют право требовать в судебном порядке получения алиментов от своих трудоспособных совершеннолетних внуков, обладающих необходимыми для этого средствами (ст. 95 СК РФ).

Такие же обязанности возлагаются на отчимов и мачех, пасынков и падчериц. Однако последние могут быть освобождены от алиментных обязательств, если установлено, что отчим или мачеха воспитывали и содержали их менее пяти лет, а также если они выполняли свои обязанности по воспитанию или содержанию пасынков и падчериц ненадлежащим образом.

Лица, имеющие право на получение алиментов, вправе обратиться в суд с заявлением о взыскании алиментов независимо от срока, истекшего с момента возникновения права на алименты. Однако алименты за прошедший период могут быть взысканы в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд при условии, что будет доказан факт принятия до обращения в суд мер к получению средств на содержание (ст. 107 СК РФ). При этом суд вправе по иску лица, обязанного уплачивать алименты, освободить его от уплаты задолженности по алиментам, если будет установлено, что неуплата алиментов произошла в связи с болезнью или по другим уважительным причинам (п. 2 ст. 114 СК РФ). Кроме того, суд вправе по требованию любой из сторон изменить установленный размер алиментов или освободить лицо, обязанное уплачивать алименты, от их уплаты, при изменении материального или семейного положения одной из сторон.

Алиментные обязательства подлежат прекращению при следующих обстоятельствах:

1) смерти одной из сторон;

2) по истечении срока действия соглашения об уплате алиментов;

3) по достижении ребенком совершеннолетия;

4) при приобретении несовершеннолетними детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия;

5) при усыновлении ребенка, на содержание которого взыскивались алименты;

6) при вступлении нетрудоспособного нуждающегося в помощи бывшего супруга – получателя алиментов в новый брак.

2.7. Боепитание детей, оставшихся без попечения родителей

В настоящее время обязанность по защите прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей, возлагается на органы опеки и попечительства. **Ребенок может остаться без попечения родителей в силу различных причин, таких как:**

- 1) смерть родителей;
- 2) лишение либо ограничение родителей в родительских правах;
- 3) признание родителей недееспособными;
- 4) болезнь родителей;
- 5) длительное отсутствие родителей;
- 6) уклонение родителей от воспитания детей или от защиты их прав;
- 7) отказ родителей взять своих детей из образовательных, медицинских организаций, организаций, оказывающих социальные услуги;
- 8) создание родителями условий, представляющих угрозу жизни или здоровью ребенка, и т. д.

В целях защиты прав детей, попавших в названные ситуации, органы опеки и попечительства выявляют таких детей, ведут их учет и избирают формы устройства, а также осуществляют последующий контроль за условиями их содержания, воспитания и образования.

В России запрещается деятельность других юридических и физических лиц по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей. Федеральный закон от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» относит осуществление функций по опеке и попечительству к вопросам местного значения, а именно органы местного самоуправления обязаны принимать меры к устройству детей, оставшихся без попечения родителей.

Если должностным лицам дошкольных образовательных учреждений, общеобразовательных учреждений, лечебных учреждений и иным лицам станут известны вышеназванные сведения о детях, они обязаны сообщить об этом в органы опеки и попечительства по фактическому местонахождению детей. Органы опеки и попечительства в течение трех дней со дня получения такой информации обязаны провести обследование условий жизни ребенка. В случае установления факта отсутствия попечения родителей или его родственников орган опеки и попечительства обязан обеспечить защиту прав и интересов ребенка до решения вопроса о его устройстве. Изначально после выявления таких детей орган опеки и попечительства обеспечивает устройство ребенка и при невозможности передать ребенка на воспитание в семью направляет сведения о таком ребенке в соответствующий орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации для учета в региональном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей.[\[3\]](#)

При отсутствии возможности устройства ребенка в семью граждан, проживающих на территории субъекта, данный орган направляет сведения о ребенке в федеральный орган исполнительной власти для учета в федеральном банке данных о детях оставшихся без попечения родителей.

Региональные банки данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и федеральный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей, составляют государственный банк данных о детях,

оставшихся без попечения родителей (п. 3 ст. 122 СК РФ).

Федеральный закон от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» устанавливает следующие **цели формирования и использования государственного банка данных о детях**:

- 1) осуществление учета детей, оставшихся без попечения родителей;
- 2) оказание содействия в устройстве детей, оставшихся без попечения родителей;

3) создание условий для реализации права граждан, желающих принять детей на воспитание в свои семьи, на получение полной и достоверной информации о детях, оставшихся без попечения родителей.

В государственном банке сведений содержится такая информация о детях, оставшихся без попечения родителей, как:

- 1) фамилия, имя, отчество, пол, дата и место рождения, гражданство, место жительства или место нахождения ребенка, оставшегося без попечения родителей;
- 2) приметы ребенка, оставшегося без попечения родителей (рост, вес, цвет глаз, волос и т. д.);
- 3) состояние здоровья ребенка, оставшегося без попечения родителей, его физическое и умственное развитие;
- 4) особенности характера ребенка, оставшегося без попечения родителей (общительный, замкнутый и т. п.);
- 5) этническое происхождение ребенка, оставшегося без попечения родителей;
- 6) причины отсутствия родительского попечения над ребенком;
- 7) по возможности также указываются: фамилия, имя, отчество, дата рождения, гражданство, принадлежность к определенной религии и культуре, состояние здоровья, местожительство и местопребывание родителей либо единственного родителя ребенка, его братьев, сестер и других известных органам опеки и попечительства совершеннолетних родственников;
- 8) возможные формы устройства ребенка, оставшегося без попечения родителей, на воспитание в семью;
- 9) информация о мерах, предпринятых по устройству и оказанию содействия в устройстве ребенка;
- 10) информация о прекращении учета сведений о ребенке, оставшемся без попечения родителей, в государственном банке данных о детях;
- 11) фотография ребенка, оставшегося без попечения родителей.

Данные сведения о детях являются конфиденциальной информацией.

Исходя из конкретных обстоятельств утраты попечения родителей избирается форма устройства детей. **К таким формам устройства относятся:**

- 1) передача в семью на воспитание (усыновление либо удочерение);
- 2) опека и попечительство;
- 3) передача ребенка в приемную семью;
- 4) передача ребенка в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

При устройстве ребенка должны учитываться его этническое происхождение, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык, возможность обеспечения преемственности в воспитании

и образовании.

До выбора определенной формы устройства исполнение обязанностей опекуна (попечителя) детей временно возлагается на органы опеки и попечительства.

Наиболее приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей, является усыновление (удочерение). Усыновление допускается только в отношении несовершеннолетних детей в их интересах с учетом возможностей обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие. Запрещается усыновление братьев и сестер разными лицами, кроме случаев, когда усыновление отвечает интересам детей.

Усыновление детей иностранными гражданами разрешается, только если нет возможности передать ребенка на воспитание в семьи граждан России либо на усыновление родственникам детей независимо от их гражданства и местожительства. Кроме того, дети могут быть переданы на усыновление гражданам Российской Федерации, постоянно проживающим за пределами территории Российской Федерации, иностранным гражданам или лицам без гражданства, не являющимся родственниками детей, по истечении шести месяцев со дня поступления сведений о таких детях в федеральный банк данных.

Усыновление производится только судом по заявлению лица, желающего усыновить ребенка.

Заявление об усыновлении подается гражданами Российской Федерации, желающими усыновить ребенка, в районный суд по местожительству или местонахождению усыновляемого ребенка. Граждане Российской Федерации, постоянно проживающие за пределами ее территории, иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации, подают заявление об усыновлении в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области и суд автономного округа по местожительству или местонахождению усыновляемого ребенка (ст. 269 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (ГПК РФ)).

В заявлении необходимо указать:

- 1) фамилию, имя, отчество усыновителей (усыновителя), их местожительство;
- 2) фамилию, имя, отчество и дату рождения усыновляемого ребенка, его местожительство или местонахождение;
- 3) сведения о родителях усыновляемого ребенка, наличии у него братьев и сестер;
- 4) обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей об усыновлении ребенка, и документы, подтверждающие эти обстоятельства;
- 5) просьбу об изменении фамилии, имени, отчества, места рождения усыновляемого ребенка, а также даты его рождения (это возможно только при усыновлении ребенка в возрасте до одного года), о записи усыновителей родителями в записи акта о рождении (ст. 270 ГПК РФ).

К заявлению обязательно прилагаются документы:

- 1) копия свидетельства о рождении усыновителя – при усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке;
- 2) копия свидетельства о браке усыновителей – при усыновлении ребенка лицами, состоящими в браке;
- 3) при усыновлении ребенка одним из супругов – согласие другого супруга или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения и не проживают совместно более одного года. Если невозможно приобщить к заявлению соответствующий документ, в заявлении должны быть

указаны доказательства, подтверждающие эти факты;

4) медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей;

5) справка с места работы усыновителей о занимаемой должности и заработной плате либо копия декларации о доходах или иной документ о доходах;

6) документ, подтверждающий право пользования жилым помещением или право собственности усыновителя на жилое помещение;

7) документ о постановке на учет гражданина в качестве кандидата в усыновители (ст. 271 ГПК РФ).

Иностранные граждане должны также представить заключение компетентного органа государства, гражданами которого они являются, об условиях их жизни и о возможности быть усыновителями, разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка в это государство и его постоянное жительство на территории этого государства.[\[4\]](#)

Все документы должны быть представлены в двух экземплярах.

Органы опеки и попечительства по местожительству или местонахождению усыновляемого ребенка должны представить в суд заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка.

К заключению органов опеки и попечительства должны быть приложены:

1) акт обследования условий жизни усыновителей (усыновителя), составленный органом опеки и попечительства по местожительству или местонахождению усыновляемого ребенка либо по местожительству усыновителей (усыновителя);

2) свидетельство о рождении усыновляемого ребенка;

3) медицинское заключение о состоянии здоровья, о физическом и об умственном развитии усыновляемого ребенка;

4) согласие усыновляемого ребенка, достигшего возраста десять лет, на усыновление, а также на возможные изменения его имени, отчества, фамилии и запись усыновителей (усыновителя) в качестве его родителей (за исключением случаев, если такое согласие в соответствии с федеральным законом не требуется);

5) согласие родителей ребенка на его усыновление при усыновлении ребенка родителей, не достигших возраста 16 лет, также согласие их законных представителей, а при отсутствии законных представителей – согласие органа опеки и попечительства, за исключением случаев, предусмотренных ст. 13 СК РФ;

6) согласие на усыновление ребенка его опекуна (попечителя), приемных родителей или руководителя учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей;

7) при усыновлении ребенка гражданами Российской Федерации, постоянно проживающими за пределами территории Российской Федерации, иностранными гражданами или лицами без гражданства, не являющимися родственниками ребенка, необходим документ, подтверждающий наличие сведений об усыновляемом ребенке в государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, а также документы, подтверждающие невозможность передачи ребенка на воспитание в семью граждан Российской Федерации или на усыновление родственниками ребенка независимо от гражданства и местожительства этих родственников (п. 2 ст. 272 ГПК РФ).

Согласно положениям ст. 273 ГПК РФ вопрос об усыновлении рассматривается в закрытом судебном заседании с обязательным участием усыновителей, представителя органа опеки и попечительства,

прокурора, ребенка, достигшего возраста 14 лет, а при необходимости – родителей, других заинтересованных лиц и самого ребенка в возрасте от десяти до 14 лет.

Все права и обязанности усыновителя и усыновленного ребенка возникают только со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка. В течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка суд направляет выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения.

Государственная регистрация усыновления производится органом записи актов гражданского состояния либо по месту вынесения решения суда, либо по месту жительства усыновителей. Регистрация производится по заявлению, сделанному усыновителями устно или в письменной форме. К заявлению прилагаются решение суда об установлении усыновления ребенка и документы, удостоверяющие личности усыновителей. Поскольку тайна усыновления охраняется законом, то работники органов записи актов гражданского состояния не вправе без согласия усыновителей сообщать какие-либо сведения об усыновлении и выдавать документы, из содержания которых видно, что усыновители не являются родителями усыновленного ребенка.

Необходимо учитывать, что **усыновителями согласно ст. 127 СК РФ могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением:**

- 1) лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными;
- 2) супругов, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным;
- 3) лиц, лишенных по суду родительских прав или ограниченных судом в родительских правах;
- 4) лиц, отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей;
- 5) бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине;
- 6) лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права. Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью, устанавливается Правительством РФ;
- 7) лиц, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте Российской Федерации, на территории которого проживают усыновители (усыновитель);
- 8) лиц, не имеющих постоянного места жительства;
- 9) лиц, имеющих на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан;
- 10) лиц, проживающих в жилых помещениях, не отвечающих санитарным и техническим правилам и нормам. Кроме того, лица, не состоящие между собой в браке, не вправе совместно усыновить одного и того же ребенка.

При усыновлении разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком должна быть не менее 16 лет. Однако при усыновлении ребенка отчимом либо мачехой наличие такой разницы в возрасте не требуется (ст. 128 СК РФ).

Как правило, для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей, кроме случаев, если:

- 1) родители ребенка неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими либо недееспособными;

2) родители лишены судом родительских прав;

3) родители по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания. Кроме того, для усыновления ребенка, достигшего возраста десяти лет, необходимо его согласие. Но если до подачи заявления об усыновлении ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем, усыновление может быть произведено без его согласия.

После усыновления за усыновленным ребенком сохраняются его имя, отчество и фамилия. По просьбе усыновителя усыновленному ребенку могут быть присвоены фамилия усыновителя, а также указанное им имя. Отчество усыновленного ребенка определяется по имени усыновителя, если усыновитель мужчина, а при усыновлении ребенка женщиной – по имени лица, указанного ею в качестве отца усыновленного ребенка.

В целях охраны тайны усыновления по просьбе усыновителя могут быть изменены дата рождения усыновленного ребенка, но не более чем на три месяца, а также место его рождения.

Факт усыновления ребенка порождает ряд правовых последствий, в частности:

1) усыновленные и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению;

2) усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям и иным родственникам;

3) если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе бабушки или дедушки ребенка могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, но только если это не противоречит интересам ребенка (ст. 137 СК РФ).

Усыновление ребенка может быть отменено, если усыновители уклоняются от выполнения возложенных на них обязанностей родителей, злоупотребляют родительскими правами, жестоко обращаются с усыновленным ребенком, являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией. Отмена усыновления производится в судебном порядке.

К формам устройств детей, оставшихся без попечения родителей, также относятся опека и попечительство. Их различие состоит в том, что опека устанавливается над детьми, не достигшими возраста 14 лет, а попечительство – над детьми в возрасте от 14 до 18 лет.

В настоящее время правовой основой опеки и попечительства является ФЗ «Об опеке и попечительстве».

Опекунами и попечителями могут назначаться только совершеннолетние дееспособные граждане. Не могут быть назначены опекунами и попечителями граждане, лишённые родительских прав. При этом учитываются их нравственные и личные качества, способность к выполнению обязанностей опекуна или попечителя, отношения, существующие между ним и лицом, нуждающимся в опеке или попечительстве, а если это возможно – и желание подопечного.

Для получения сведений о личности предполагаемых опекуна или попечителя орган опеки и попечительства вправе требовать от гражданина, подавшего заявление о назначении его опекуном или попечителем, представления сведений о себе, а также запрашивать информацию о нем в органах внутренних дел, органах записи актов гражданского состояния, медицинских и иных организациях.

Устройство ребенка под опеку или попечительство допускается по договору об осуществлении опеки или попечительства, в том числе по договору о приемной семье.

Дети, находящиеся под опекой или попечительством, имеют право на воспитание в семье, заботу, обеспечение условий для образования, всестороннего развития, на причитающиеся им алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты, на сохранение права собственности на жилое помещение или права пользования жилым помещением, а также на защиту от злоупотреблений со стороны опекуна.

Опекун или попечитель не вправе препятствовать общению ребенка с его родителями и другими родственниками, если такое общение не противоречит интересам ребенка.

Ребенок, оставшийся без попечения родителей, может быть передан на воспитание в приемную семью. Приемная семья – это опека или попечительство над ребенком или детьми, которые осуществляются по договору о приемной семье, заключаемому между органом опеки и попечительства и приемными родителями на определенный срок.

Размер вознаграждения, причитающегося приемным родителям, размер денежных средств на содержание каждого ребенка и меры социальной поддержки, предоставляемые приемной семье в зависимости от количества принятых на воспитание детей, устанавливаются договором.

Общее число детей в приемной семье, включая родных и усыновленных, не должно превышать, как правило, восемь человек.

Граждане, желающие взять ребенка на воспитание в приемную семью, подают в орган опеки и попечительства по своему месту жительства заявление с просьбой дать заключение о возможности быть приемными родителями.

К заявлению прилагаются:

1) справка с места работы с указанием должности и размера заработной платы либо копия декларации о доходах, заверенная в установленном порядке;

2) документ, подтверждающий наличие жилья у лица (лиц), желающего взять ребенка (детей) на воспитание в приемную семью (копия финансового лицевого счета с места жительства и выписка из домовой (поквартирной) книги для нанимателей жилого помещения в государственном и муниципальном жилищном фонде либо документ, подтверждающий право собственности на жилое помещение);

3) копия свидетельства о заключении брака (если состоят в браке);

4) медицинская справка лечебно-профилактического учреждения о состоянии здоровья лица (лиц), желающего взять ребенка на воспитание в приемную семью. Порядок освидетельствования состояния здоровья лиц, желающих взять ребенка на воспитание в приемную семью, определяет Министерство здравоохранения и социального развития РФ (п. 7 Положения о приемной семье, утв. постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829). Заключение о возможности быть приемными родителями является основанием для подбора ребенка с целью передачи его в приемную семью.

По желанию лиц, имеющих на то необходимые условия, возможна передача им на воспитание в приемную семью ребенка с ослабленным здоровьем, больного ребенка, ребенка с ограниченными возможностями здоровья или ребенка-инвалида.

Дети, оставшиеся без попечения родителей, могут быть переданы в специальные организации. При этом органы опеки и попечительства осуществляют контроль за условиями содержания, воспитания и образования детей, находящихся в организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

2.8. Меры государственной и социальной поддержки в области семейных отношений

В настоящее время, к сожалению, еще не принят единый нормативный правовой акт, устанавливающий меры государственной поддержки в области семейных отношений.

Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. № 256-ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» устанавливает меры государственной поддержки семей, имеющих детей, в целях создания условий, обеспечивающих этим семьям достойную жизнь. Под такими мерами следует понимать меры, обеспечивающие возможность улучшения жилищных условий, получения образования, а также повышения уровня пенсионного обеспечения.

Согласно названному ФЗ право на дополнительные меры государственной поддержки возникает при рождении либо усыновлении ребенка у:

- 1) женщин, родивших либо усыновивших второго ребенка начиная с 1 января 2007 г.;
- 2) женщин, родивших либо усыновивших третьего ребенка или последующих детей начиная с 1 января 2007 г., если ранее они не воспользовались правом на дополнительные меры государственной поддержки;
- 3) мужчин, являющихся единственными усыновителями второго, третьего ребенка или последующих детей, ранее не воспользовавшихся правом на дополнительные меры государственной поддержки, если решение суда об усыновлении вступило в законную силу с 1 января 2007 г. Указанные лица вправе обратиться в территориальный орган Пенсионного фонда Российской Федерации за получением государственного сертификата на материнский капитал в любое время после возникновения права на дополнительные меры государственной поддержки.

Изначально материнский капитал устанавливался в размере 250 тыс. руб. Но он ежегодно пересматривается с учетом темпов роста инфляции и устанавливается федеральным законом о федеральном бюджете на соответствующий финансовый год. Лица, получившие материнский капитал, вправе распоряжаться им не ранее чем по истечении трех лет со дня рождения второго ребенка.

Средства материнского капитала могут быть израсходованы, в частности на:

- 1) улучшение жилищных условий;
- 2) получение ребенком образования;
- 3) формирование накопительной части трудовой пенсии.

Глава 3. Трудовое право

3.1. Права и обязанности работника и работодателя

Работодатель и работник являются **сторонами трудовых отношений**.

Работодатель – физическое или юридическое лицо (организация), которое вступает в трудовые отношения с работником. В случаях, прямо предусмотренных федеральными законами, в качестве работодателя может быть и другой субъект, который наделяется законом правом заключать трудовые договоры. **Работник** – физическое лицо, которое вступает в трудовые отношения с работодателем (ст. 20 Трудового кодекса Российской Федерации (ТК РФ)).

Работник должен быть правоспособным, дееспособным, находиться в трудоспособном возрасте и обладать всеми деловыми качествами, которые необходимы для выполнения предусмотренной трудовым договором функции.

Согласно ТК РФ работник и работодатель, вступив в трудовые отношения, получают определенные права и наделяются определенными обязанностями.

Так, в соответствии со ст. 21 ТК РФ каждый **работник, заключивший трудовой договор с работодателем, имеет право на:**

- 1) заключение, изменение и расторжение трудового договора в порядке и на условиях, которые установлены трудовым законодательством;
- 2) предоставление ему работы, обусловленной трудовым договором;
- 3) рабочее место, соответствующее государственным нормативным требованиям охраны труда и условиям, предусмотренным коллективным договором;
- 4) своевременную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии со своей квалификацией, сложностью труда, количеством и качеством выполненной работы;
- 5) отдых, обеспечиваемый установлением нормальной продолжительности рабочего времени, сокращенного рабочего времени для отдельных профессий и категорий работников, предоставлением еженедельных выходных дней, нерабочих праздничных дней, оплачиваемых ежегодных отпусков;
- 6) полную достоверную информацию об условиях труда и требованиях охраны труда на рабочем месте;
- 7) профессиональную подготовку, переподготовку и повышение своей квалификации в порядке, установленном трудовым законодательством;
- 8) объединение, включая право на создание профессиональных союзов и вступление в них для защиты своих трудовых прав, свобод и законных интересов;
- 9) участие в управлении организацией в предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами и коллективным договором формах;
- 10) ведение коллективных переговоров и заключение коллективных договоров и соглашений через своих представителей, а также на информацию о выполнении коллективного договора, соглашений;
- 11) защиту своих трудовых прав, свобод и законных интересов всеми не запрещенными законом способами;

12) разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, включая право на забастовку, в порядке, установленном трудовым законодательством;

13) возмещение вреда, причиненного ему в связи с исполнением трудовых обязанностей, и компенсацию морального вреда в порядке, установленном трудовым законодательством;

14) обязательное социальное страхование в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Также работник имеет право на отказ от незаконных переводов, право на продвижение по службе, право работающей женщины на предоставление более легкой работы в период беременности и другие права, закрепленные в трудовом законодательстве.

Работник наряду с правами имеет и обязанности. Так, он должен:

1) добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возложенные на него трудовым договором;

2) соблюдать правила внутреннего трудового распорядка;

3) соблюдать трудовую дисциплину;

4) выполнять установленные нормы труда;

5) соблюдать требования по охране труда и обеспечению безопасности труда;

6) бережно относиться к имуществу работодателя (в том числе к имуществу третьих лиц, находящемуся у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества) и других работников;

7) незамедлительно сообщить работодателю либо непосредственному руководителю о возникновении ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества) (ст. 21 ТК РФ).

Согласно ст. 22 ТК РФ **работодатель имеет право:**

1) заключать, изменять и расторгать трудовые договоры с работниками в порядке и на условиях, которые установлены трудовым законодательством;

2) вести коллективные переговоры и заключать коллективные договоры;

3) поощрять работников за добросовестный эффективный труд;

4) требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя (в том числе к имуществу третьих лиц, находящемуся у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества) и других работников, соблюдения правил внутреннего трудового распорядка;

5) привлекать работников к дисциплинарной и материальной ответственности;

6) принимать локальные нормативные акты (за исключением работодателей – физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями);

7) создавать объединения работодателей в целях представительства и защиты своих интересов и вступать в них.

Работодатель обязан:

1) соблюдать трудовое законодательство и иные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права, локальные нормативные акты, условия коллективного договора, соглашений и трудовых договоров;

- 2) предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым договором;
- 3) обеспечивать безопасность и условия труда, соответствующие государственным нормативным требованиям охраны труда;
- 4) обеспечивать работников оборудованием, инструментами, технической документацией и иными средствами, необходимыми для исполнения ими трудовых обязанностей;
- 5) обеспечивать работникам равную оплату за труд равной ценности;
- 6) выплачивать в полном размере причитающуюся работникам заработную плату в сроки, установленные в соответствии с ТК РФ, коллективным договором, правилами внутреннего трудового распорядка, трудовыми договорами;
- 7) вести коллективные переговоры, а также заключать коллективный договор в порядке, установленном ТК РФ;
- 8) предоставлять представителям работников полную и достоверную информацию, необходимую для заключения коллективного договора, соглашения и контроля за их выполнением;
- 9) знакомить работников под роспись с принимаемыми локальными нормативными актами, непосредственно связанными с их трудовой деятельностью;
- 10) своевременно выполнять предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на проведение государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, других федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, уплачивать штрафы, наложенные за нарушения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;
- 11) рассматривать представления соответствующих профсоюзных органов, иных избранных работниками представителей о выявленных нарушениях трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права, принимать меры по устранению выявленных нарушений и сообщать о принятых мерах указанным органам и представителям;
- 12) создавать условия, обеспечивающие участие работников в управлении организацией в предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами и коллективным договором формах;
- 13) обеспечивать бытовые нужды работников, связанные с исполнением ими трудовых обязанностей;
- 14) осуществлять обязательное социальное страхование работников в порядке, установленном федеральными законами;
- 15) возмещать вред, причиненный работникам в связи с исполнением ими трудовых обязанностей, а также компенсировать моральный вред в порядке и на условиях, которые установлены ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации;
- 16) исполнять иные обязанности, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и трудовыми договорами (ст. 22 ТК РФ).

3.2. Прием на работу

Прием на работу начинается с подачи претендентом соответствующих документов, к которым согласно ст. 65 ТК РФ относятся:

1) **паспорт или иной документ, удостоверяющий личность.** Паспорт гражданина РФ согласно Указу Президента РФ от 13 марта 1997 г. № 232 «Об основном документе, удостоверяющем личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации» является основным документом, удостоверяющим личность человека. **К другим документам, удостоверяющим личность, также могут относиться:**

а) свидетельство о рождении (для лиц, не достигших 16-летнего возраста), так как правовая трудоспособность согласно ГК РФ может возникнуть еще до получения паспорта;

б) заграничный паспорт (для граждан, постоянно проживающих за границей и временно находящихся на территории Российской Федерации);

в) удостоверение личности или военный билет (для военнослужащих);

г) справка об освобождении из мест лишения свободы (для лиц, освободившихся из мест лишения свободы);

2) **трудовая книжка.** В случае отсутствия ее оформляет работодатель;

3) **страховое свидетельство государственного пенсионного страхования.** Если лицо впервые заключает трудовой договор, то его оформляет работодатель;

4) **документы воинского учета** – для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу (призывное свидетельство);

5) **документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний** – при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки. Указанные документы будущим работникам лучше подготовить заранее (перед походом в организацию), снять с них копии, которые будут в дальнейшем храниться на работе в личном деле вместе с трудовой книжкой, трудовым договором, приказом о приеме на работу и другими документами.

Заключая трудовой договор, работодатель имеет право требовать только вышеперечисленные документы, за исключением случаев, когда это непосредственно установлено ТК РФ либо иными федеральными законами, указами Президента РФ или постановлениями Правительства РФ.

После предъявления гражданином обязательных документов, которые предусмотрены законом, между работодателем и претендентом заключается трудовой договор, в котором указываются все условия предоставляемой работы.

В соответствии со ст. 68 ТК РФ на основании заключенного трудового договора оформляется еще один документ, который необходим для поступления на работу, – **приказ (распоряжение) о приеме на работу.** Данный документ издается работодателем на основании трудового договора. Содержание его должно полностью соответствовать всем условиям трудового договора, он подписывается работодателем и работником.

Издаваться приказ (распоряжение) о приеме на работу должен на каждого претендента, поступающего на работу, так как именно посредством этого документа происходит оформление работника. Данный документ является основанием для: предоставления работнику рабочего места; ознакомления его с внутренними документами, деловой перепиской, закрепления за ним необходимого для труда

имущества, принадлежащего работодателю, и т. д. В соответствии со ст. 66 ТК РФ в трудовую книжку работника сведения о приеме его на работу, переводах на другую постоянную работу и увольнении заносятся со ссылкой на такой приказ. Также на основании приказа о приеме на работу работнику начисляется и заработная плата.

Согласно действующему трудовому законодательству работодатель под роспись обязан ознакомить работника с приказом о принятии на работу в течение трех дней со дня фактического начала работы.

Однако, несмотря на важность этого документа, процедура ознакомления с ним на практике часто не соблюдается. Некоторые работники вообще даже не знают о наличии такого документа. Работнику необходимо попросить у работодателя заверенную копию приказа (распоряжения), которую тот обязан предоставить. Если же работодатель его не издал (к сожалению, случается и такое), вы вправе требовать его издания.

Претендентам, которые впервые устраиваются на работу, после подписания трудового договора и вынесения приказа (распоряжения) работодатель оформляет трудовую книжку и пенсионное страховое свидетельство. А в случаях, если у принимаемого работника трудовой книжки нет либо она повреждена, работодатель по письменному заявлению поступившего на работу обязан оформить новую трудовую книжку.^[5]

С недавнего времени у работника появилось право оформлять новую трудовую книжку каждый раз, когда он устраивается на работу, т. е. человек при поступлении на новое место работы может продолжить записи в своей старой трудовой книжке, а может завести и другую трудовую книжку (например, если не захочет показывать новому работодателю какие-либо нежелательные записи).

У индивидуальных предпринимателей обязанность по ведению трудовых книжек возникает в том случае, если работник проработал у них больше пяти дней.

При приеме на работу (до подписания трудового договора) работодатель обязан ознакомить работника под роспись с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью работника, коллективным договором.

Дискриминация в сфере труда согласно ст. 3 ТК РФ и 64 ТК РФ запрещается. При приеме на работу работодатель не должен допускать какое бы то ни было прямое или косвенное ограничение прав граждан, принимаемых на работу, либо устанавливать какие-то прямые или косвенные преимущества между ними.

Дискриминация не допускается по:

- 1) полу;
- 2) расе;
- 3) цвету кожи;
- 4) национальности;
- 5) языку;
- 6) происхождению;
- 7) имущественному, социальному (из рабочих, колхозников, представителей той или иной религии) и должностному положению;
- 8) возрасту;
- 9) отсутствию регистрации по месту жительства, которая не имеет принципиального значения при

приеме на работу, если это только специально не определено федеральными законами. Отказ в приеме на работу из-за отсутствия регистрации нарушает право гражданина на свободу передвижения, выбор местопребывания и местожительства, гарантированные Конституцией РФ, Законом РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор мест пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» и ТК РФ. Статья 17 Федерального закона от 30 марта 1995 г. № 38-ФЗ «О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)» не допускает отказа в приеме на работу лиц на основании того, что они являются вирусоносителями или больны СПИДом.

Согласно ст. 37 Конституции РФ каждый гражданин имеет право на труд. Отказ в приеме на работу по причинам, которые регламентированы законодательством РФ (например, из-за беременности женщины, из-за того, что принимаемый на работу в прошлом был осужден за хулиганство, и т. д.), считается незаконным. Принимая претендента на работу, работодатель должен руководствоваться лишь деловыми и профессиональными качествами человека.

В случае дискриминации по каким-либо признакам гражданин вправе обратиться в суд за восстановлением своих нарушенных прав (ст. 64 ТК РФ).

3.3. Заключение, изменение и прекращение трудового договора

Статья 16 ТК РФ предусматривает, что в случаях и порядке, которые установлены трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, или уставом (положением) организации, трудовые отношения возникают на основании трудового договора в результате:

- 1) избрания на должность;
- 2) избрания по конкурсу на замещение соответствующей должности;
- 3) назначения на должность или утверждения в должности;
- 4) направления на работу уполномоченными в соответствии с федеральным законом органами в счет установленной квоты;
- 5) судебного решения о заключении трудового договора.

Трудовые отношения между работником и работодателем возникают также на основании фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя в случае, когда трудовой договор не был надлежащим образом оформлен.

Трудовой договор согласно ст. 56 ТК РФ представляет собой соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Виды трудовых договоров:

- 1) заключаемые на неопределенный срок;
- 2) заключаемые на определенный срок, но не более пяти лет (срочный трудовой договор). Такой договор заключается, когда трудовые отношения между работником и работодателем не могут быть установлены на неопределенный срок из-за характера будущей работы или условий ее выполнения. Оформление трудового договора в письменной форме стало обязательным для работодателей с 1 февраля 2002 г.

Обязательными для включения в трудовой договор согласно ст. 57 ТК РФ являются следующие условия:

- 1) место работы, а в случае, когда работник принимается для работы в филиале, представительстве или ином обособленном структурном подразделении организации, расположенном в другой местности, – место работы с указанием обособленного структурного подразделения и его местонахождения;
- 2) трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы). Если в соответствии с ТК РФ, иными федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, профессиям, специальностям связаны предоставление компенсаций и льгот либо наличие

ограничений, то наименование этих должностей, профессий или специальностей и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством РФ;

3) дата начала работы, а в случае, когда заключается срочный трудовой договор, – также срок его действия и обстоятельства (причины), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии с ТК РФ или иным федеральным законом;

4) условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или оклада (должностного оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);

5) режим рабочего времени и времени отдыха (если для данного работника он отличается от общих правил, действующих у данного работодателя);

6) компенсации за тяжелую работу и работу с вредными и (или) опасными условиями труда, если работник принимается на работу в соответствующих условиях, с указанием характеристик условий труда на рабочем месте;

7) условия, определяющие в необходимых случаях характер работы (подвижной, разъездной, в пути, другой характер работы);

8) условие об обязательном социальном страховании работника в соответствии с ТК РФ и иными федеральными законами;

9) другие условия в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Кроме того, согласно п. 6 приказа Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 14 августа 2008 г. № 424н «Об утверждении Рекомендаций по заключению трудового договора с работником федерального бюджетного учреждения и его примерной форме» **в трудовом договоре обязательно указываются** также:

1) дата начала работы, которая может совпадать с датой заключения трудового договора (например, утром работник и работодатель заключили трудовой договор, а с 14 ч работник уже приступил к работе), но может и не совпадать (например, трудовой договор был заключен 16 сентября 2008 г., а к работе нужно было приступить 19 сентября 2008 г. и т. д.);

2) ставки заработной платы работника, доплаты;

3) надбавки и поощрительные выплаты (включая выплаты компенсационного и стимулирующего характера);

4) режим рабочего времени и времени отдыха;

5) условия, определяющие характер работы (подвижной, разъездной, в пути и др.);

6) виды и условия об обязательном социальном страховании работника.

Кроме вышеперечисленных условий, в трудовом договоре могут предусматриваться **дополнительные условия**, не ухудшающие положение работника по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, в частности:

1) об уточнении места работы (с указанием структурного подразделения и его местонахождения) и (или) о рабочем месте;

2) об испытании;

- 3) о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной);
- 4) об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение проводилось за счет средств работодателя;
- 5) о видах и об условиях дополнительного страхования работника;
- 6) об улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи;
- 7) об уточнении применительно к условиям работы данного работника прав и обязанностей работника и работодателя, установленных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права (ст. 57 ТК РФ).

При недостижении согласия по условиям труда договор не заключается.

Статья 61 ТК РФ предусматривает, что **трудовой договор вступает в силу** со дня его подписания работником и работодателем, если иное не установлено федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации или трудовым договором, либо со дня фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя.

Работник обязан приступить к исполнению трудовых обязанностей со дня, определенного трудовым договором. Если в трудовом договоре не определен день начала работы, то работник должен приступить к работе на следующий рабочий день после вступления договора в силу. Если работник не приступил к работе в день начала работы, установленный в соответствии с ч. 2 или 3 ст. 61 ТК РФ, то работодатель имеет право аннулировать трудовой договор. Аннулированный трудовой договор считается незаключенным. Аннулирование трудового договора не лишает работника права на получение обеспечения по обязательному социальному страхованию при наступлении страхового случая в период со дня заключения трудового договора до дня его аннулирования (ст. 61 ТК РФ).

Согласно ст. 72 ТК РФ **изменение определенных сторонами условий трудового договора** возможно лишь в письменной форме и по соглашению сторон, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ. К изменениям условий трудового договора относятся:

1) *перевод на другую работу*— постоянное или временное изменение трудовой функции работника и (или) структурного подразделения, в котором работает работник (если структурное подразделение было указано в трудовом договоре), при продолжении работы у того же работодателя, а также перевод на работу в другую местность вместе с работодателем (ст. 72.1 ТК РФ);

2) *перемещение*— не требует согласия работника в том случае, если осуществляется у того же работодателя на другое рабочее место, в другое структурное подразделение, расположенное в той же местности, поручение ему работы на другом механизме или агрегате, если это не влечет за собой изменения определенных сторонами условий трудового договора;

3) *временный перевод работника на другую работу*— подразумевает под собой сохранение за работником его прежней работы и использование его определенный период времени на другой работе. Он возможен лишь при достигнутом между сторонами об этом соглашении. Такой перевод может быть при:

- а) переводе работника на другую работу у того же работодателя на срок до одного года;
- б) замещении временно отсутствующего работника, за которым сохранено место работы. Временный перевод в данном случае будет до тех пор, пока замещаемый работник не выйдет на работу.

Если по окончании срока перевода прежняя работа работнику не предоставлена, а он не потребовал ее предоставления и продолжает работать, то условие соглашения о временном характере перевода

утрачивает силу и перевод считается постоянным.

Следует отметить, что без своего согласия работник может быть переведен на другую работу лишь в исключительном случае, прямо предусмотренном законом, как то:

– простой, необходимость предотвращения уничтожения или порчи имущества либо замещения временно отсутствующего работника, если простой или необходимость предотвращения уничтожения или порчи имущества либо замещения временно отсутствующего работника вызваны чрезвычайными обстоятельствами (ст. 72.2 ТК РФ);

– катастрофа природного или техногенного характера, производственная авария, несчастный случай на производстве, пожар, наводнение, голод, землетрясение, эпидемия или эпизоотия и любые исключительные случаи, ставящие под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части (ст. 72.2 ТК РФ). В данном случае работник может переводиться на работу у того же работодателя для предотвращения указанных случаев или устранения их последствий на срок до одного месяца;

4) *перевод работника на другую работу в соответствии с медицинским заключением* – происходит в тех случаях, когда работник в соответствии с медицинским заключением не может оставаться на прежнем месте работы из-за состояния здоровья. В данном случае в зависимости от медицинского заключения решается вопрос о том, какой перевод должен быть осуществлен – временный либо постоянный. **По инициативе работодателя изменение определенных сторонами условий трудового договора возможно** в случае изменения организационных или технологических условий труда (технологии производства и др.). О таких изменениях работнику сообщается в письменной форме не позднее чем за два месяца до их наступления. При несогласии работника на продолжение работы в новых условиях работодатель должен предложить ему другую работу.

В случае, когда по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда (при изменениях в технике и технологии производства, структурной реорганизации производства, по другим причинам), определенные сторонами условия трудового договора не могут быть сохранены, допускается их изменение по инициативе работодателя, за исключением изменения трудовой функции работника (ст. 74 ТК РФ).

Согласно ст. 74 ТК РФ о предстоящих изменениях определенных сторонами условий трудового договора, а также о причинах, вызвавших необходимость таких изменений, работодатель обязан уведомить работника в письменной форме не позднее чем за два месяца, если иное не предусмотрено ТК РФ.

Статья 77 ТК РФ содержит **общие основания прекращения трудового договора**.

Так, согласно вышеназванной статье ТК РФ основаниями прекращения трудового договора являются:

- 1) соглашение сторон (ст. 78 ТК РФ);
- 2) истечение срока трудового договора (ст. 79 ТК РФ), за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжают и ни одна из сторон не потребовала их прекращения;
- 3) расторжение трудового договора по инициативе работника (ст. 80 ТК РФ);
- 4) расторжение трудового договора по инициативе работодателя (ст. 71 и 81 ТК РФ);
- 5) перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);

6) отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, с изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией (ст. 75 ТК РФ);

7) отказ работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора (ч. 4 ст. 74 ТК РФ);

8) отказ работника от перевода на другую работу, необходимого ему в соответствии с медицинским заключением, выданным в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, либо отсутствие у работодателя соответствующей работы (ч. 3 и 4 ст. 73 ТК РФ);

9) отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с работодателем (ч. 1 ст. 72.1 ТК РФ);

10) обстоятельства, не зависящие от воли сторон (ст. 83 ТК РФ);

11) нарушение установленных ТК РФ или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (ст. 84 ТК РФ).

Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям, предусмотренным ТК РФ и иными федеральными законами.

Увольнение работника так же, как и прием на работу, оформляется путем издания приказа (распоряжения) работодателя.

Записи, которые вносятся в трудовую книжку, в том числе и о причинах прекращения трудового договора, должны производиться в точном соответствии с формулировками ТК РФ, со ссылками на конкретную статью и пункт. Например, «Уволен по сокращению штата работников (п. 2 ст. 81 ТК РФ)»; «Уволен по несоответствию выполняемой работе по квалификации по п. 3 ст. 81 ТК РФ». Кроме того, они должны быть скреплены печатью и заверены подписью работодателя.

В соответствии с п. 35 Правил ведения и хранения трудовых книжек, изготовления бланков трудовой книжки и обеспечения ими работодателей (утв. постановлением Правительства РФ от 16 апреля 2003 г. № 225) при оформлении записи в трудовой книжке об увольнении работника обязательна подпись самого работника. Эту подпись он должен поставить вслед за подписью ответственного лица организации.

Днем увольнения работника считается последний день работы.

3.4. Рабочее время и время отдыха

Согласно ст. 37 Конституции РФ работнику, работающему по трудовому договору (контракту), гарантируется продолжительность рабочего времени, установленная федеральным законом, в частности ТК РФ.

Рабочее время (как и время отдыха) регулируют общие (распространяются на всех работников) и специальные правовые нормы (дополняют общие нормы и предназначены учитывать специфику организации труда и производства некоторых категорий работников, виды трудовой деятельности, возраста, пола и т. д.).

Рабочим временем считается время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации относятся к рабочему времени (ст. 91 ТК РФ). Рабочее время – это мера продолжительности участия работника в трудовом процессе.

Важнейшими характеристиками рабочего времени являются:

- 1) продолжительность;
- 2) интенсивность.

Интенсивность труда является нормальной в том случае, если затраты физической и психологической энергии работника не оказывают вреда на его организм.

Продолжительность рабочего времени измеряется днями, неделями, месяцами и годами.

Рабочий день как правовое понятие представляет собой:

- 1) день работы согласно графику сменности или распорядку работы (в отличие от выходных и других нерабочих дней);
- 2) установленную законом норму продолжительности ежедневной работы – часов и минут рабочего времени в сутки.[\[6\]](#)

Рабочая неделя – это установленная законом норма продолжительности рабочего времени в календарную неделю.[\[7\]](#)

В большинстве случаев в организациях вводят пятидневную рабочую неделю с двумя выходными днями (как правило, это суббота и воскресенье).

По продолжительности рабочее время может быть:

1) нормальной продолжительности. Предельная продолжительность рабочего времени – 40 ч в неделю (ст. 91 ТК РФ). Она называется нормальной, так как распространяется на работников всех организаций независимо от их организационно-правовых форм и от формы собственности, кроме тех, для которых законодательством предусмотрена сокращенная продолжительность рабочего времени. Нормальная продолжительность рабочего времени устанавливается законом, ее должны соблюдать работник и работодатель независимо от формы собственности организации.[\[8\]](#) Она не может быть изменена другими нормативными актами либо соглашением сторон;

- 2) сокращенным;
- 3) неполным.

Сокращенная продолжительность рабочего времени согласно ст. 92 ТК РФ может устанавливаться как непосредственно данным Кодексом, так и отдельными федеральными законами.

Сокращенная продолжительность рабочего времени в соответствии с ТК РФ устанавливается в отношении следующих категорий работников:

- 1) для работников в возрасте до 16 лет – не более 24 ч в неделю;
- 2) для работников, являющихся инвалидами I или II групп, – не более 35 ч в неделю;
- 3) для работников в возрасте от 16 до 18 лет – не более 35 ч в неделю;
- 4) для работников в возрасте до 18 лет, являющихся учащимися образовательных учреждений, работающих в течение учебного года в свободное от учебы время, – не более 12 ч в неделю для лиц в возрасте до 16 лет и не более 17,5 ч в неделю для лиц в возрасте от 16 до 18 лет;
- 5) для работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, – 36 ч в неделю и менее в порядке, установленном Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений;
- 6) для медицинских работников – не более 39 ч в неделю (ст. 350 ТК РФ);
- 7) для педагогических работников образовательных учреждений – не более 36 ч в неделю в соответствии со ст. 333 ТК РФ и п. 5 ст. 55 Закона РФ от 10 июля 1992 г. № 3266-1 «Об образовании»;
- 8) для женщин, работающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, – не более 36 ч в неделю (ст. 320 ТК РФ);
- 9) для женщин, работающих в сельской местности, – не более 36 ч в неделю (ст. 262 ТК РФ).

Неполное рабочее время устанавливается по соглашению между работником и работодателем как при приеме на работу, так и впоследствии. Работодатель обязан устанавливать неполный рабочий день (смену) или неполную рабочую неделю по просьбе беременной женщины, одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет), а также лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением, выданным в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. При работе на условиях неполного рабочего времени оплата труда работника производится пропорционально отработанному им времени или в зависимости от выполненного им объема работ (ст. 93 ТК РФ).

Существует три разновидности неполного рабочего времени:

- 1) неполный рабочий день (когда уменьшается продолжительность ежедневной работы);
- 2) неполная рабочая неделя (когда уменьшается число рабочих дней в неделе, а продолжительность рабочего дня остается нормальной);
- 3) сочетание неполной рабочей недели с неполным рабочим днем.

Работа на условиях неполного рабочего времени не должна устанавливать для работников каких-либо ограничений продолжительности ежегодного отпуска, исчисления трудового стажа и других трудовых прав.^[9]

Накануне праздничных дней продолжительность рабочего времени уменьшается на 1 ч для тех работников, которые имеют нормальное рабочее время, т. е. 40-часовую рабочую неделю. Сокращенное рабочее время накануне праздничных дней могут предусмотреть и сами работодатели за счет собственных средств.

Продолжительность работы накануне выходного дня не должна превышать 5 ч. Однако это правило не относится к работникам, имеющим пятидневную рабочую неделю.

8 соответствии со ст. 112 ТК РФ в России официальными, общегосударственными праздничными днями признаны:

- 1) 1, 2, 3, 4 и 5 января – Новогодние каникулы;
- 2) 7 января – Рождество Христово;
- 3) 23 февраля – День защитника Отечества;
- 4) 8 марта – Международный женский день;
- 5) 1 мая – Праздник Весны и Труда;
- 6) 9 мая – День Победы;
- 7) 12 июня – День России;
- 8) 4 ноября – День народного единства.

Все эти праздничные дни являются нерабочими. Остальные профессиональные праздники являются рабочими днями (например, День учителя, День милиции и т. д.).

Работа в ночное время

В соответствии со ст. 96 ТК РФ ночным временем считается время с 22 ч до 6 ч утра. Продолжительность работы (смены) в данном случае сокращается на 1 ч. Но это правило не касается тех работников, которые были приняты специально для работы в ночное время, а также работников, которым установлена сокращенная продолжительность рабочего времени.

Сверхурочная работа – работа, выполняемая работником по инициативе работодателя за пределами установленной для работника продолжительности рабочего времени: ежедневной работы (смены), а при суммированном учете рабочего времени – сверх нормального числа рабочих часов за учетный период.

Совместительство – выполнение работником другой регулярной оплачиваемой работы на условиях трудового договора в свободное от основной работы время.

Виды совместительства:

- 1) внутреннее совместительство – происходит по месту основной работы;
- 2) внешнее совместительство, которое возможно у любого работодателя, в том числе и у физических лиц. Работодателей в данном случае может быть несколько. Здесь разрешается заключать договоры как по специальности, профессии и должности, по которой работает работник на основном месте, так и по другим.

По закону работодатель должен вести учет времени, фактически отработанного каждым его работником. Основным документом такого учета является табель учета рабочего времени, в котором ведется учет прихода на работу и ухода с нее. На сегодняшний день в организациях успешно ведется учет с помощью личных жетонов, табельных номеров, сдачи пропусков и т. п.

Учет рабочего времени бывает:

- 1) ежедневный (поденный);
- 2) еженедельный;
- 3) суммированный.

Существует **несколько видов режима рабочего времени**.

Ненормированный рабочий день – это особый трудовой режим, в соответствии с которым сотрудники могут иногда привлекаться к исполнению своих функций в нерабочее время.

При работе в **режиме гибкого рабочего времени** начало, окончание или общая продолжительность рабочего дня (смены) определяется по соглашению сторон.

Сменная работа – работа в 2, 3 или 4 смены – вводится в тех случаях, когда длительность производственного процесса превышает допустимую продолжительность ежедневной работы, а также в целях более эффективного использования оборудования, увеличения объема выпускаемой продукции или оказываемых услуг (ст. 103 ТК РФ).

Суммированный учет рабочего времени вводится на непрерывно действующих предприятиях. Он устанавливается, когда по условиям производства (работы) у индивидуального предпринимателя, в организации в целом или при выполнении отдельных видов работ не может быть соблюдена установленная для данной категории работников ежедневная или еженедельная продолжительность рабочего времени. Такой режим рабочего времени нужен для того, чтобы продолжительность рабочего времени за учетный период (месяц, квартал и другие периоды) не могла превышать нормального числа рабочих часов. Учетный период не должен быть больше одного года. Порядок введения такого режима закреплен правилами внутреннего трудового распорядка (ст. 104 ТК РФ).

Разделение рабочего дня на части возможно при особом характере труда, а также при производстве работ, интенсивность которых неодинакова в течение рабочего дня (смены) (ст. 105 ТК РФ).

Время отдыха – это время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению (ст. 106 ТК РФ).

Виды времени отдыха:

1) *перерывы в течение рабочего дня (смены)*. Делятся на:

а) перерывы для отдыха и питания. В течение рабочего дня (смены) у работника должен быть перерыв для отдыха и питания не более 2 ч и не менее 30 мин;

б) перерывы для обогрева и отдыха на отдельных видах работ:

– для работников, работающих в холодное время на открытом воздухе или в неотапливаемом помещении (например, для рабочих-строителей, монтажников и т. п.);

– для грузчиков, занятых на погрузочно-разгрузочных работах.

2) *ежедневный (междусменный) отдых*;

3) *выходные дни (еженедельный непрерывный отдых)*. Всем работникам предоставляются выходные дни. При пятидневной рабочей неделе – два дня выходных в неделю, при шестидневной – один выходной. По общему правилу выходным днем считается воскресенье. Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе устанавливается правилами внутреннего трудового распорядка или коллективным договором;

4) *нерабочие праздничные дни*. В такие дни разрешаются лишь работы, приостановка которых невозможна по производственно-техническим условиям, работы, вызываемые необходимостью обслуживания населения, а также неотложные ремонтные и погрузочно-разгрузочные работы;

5) *отпуска*. Ежегодный оплачиваемый отпуск – согласно ТК РФ это длительный свободный от выполнения трудовых обязанностей непрерывный период времени, предоставляемый за работу в течение рабочего года. Согласно ст. 122 ТК РФ право на ежегодный основной оплачиваемый отпуск за первый

рабочий год наступает у работника после истечения определенного периода непрерывной работы у конкретного работодателя, который должен быть не менее шести месяцев. До истечения шести месяцев оплачиваемый отпуск может предоставляться:

- а) женщинам – перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него;
- б) работникам в возрасте до 18 лет;
- в) работникам, усыновившим ребенка (детей) в возрасте до трех месяцев;
- г) в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

На второй год работы и последующие года отпуск уже может предоставляться в любое время рабочего года в соответствии с очередностью предоставления ежегодных оплачиваемых отпусков, установленной у данного работодателя. Его продолжительность составляет 28 календарных дней (ст. 115 ТК РФ).

Оплата отпуска должна происходить не позднее чем за три дня до его начала.

Время нахождения работника в ежегодном оплачиваемом отпуске засчитывается в трудовой стаж, в том числе в трудовой стаж для предоставления следующего ежегодного оплачиваемого отпуска.

Право на отпуск – неотъемлемое право каждого работника, оно не зависит от места работы, должности или срока трудового договора.

Работающие осужденные имеют право на ежегодный оплачиваемый отпуск: продолжительностью 18 рабочих дней – для отбывающих лишение свободы в воспитательных колониях; 12 рабочих дней – для отбывающих лишение свободы в иных исправительных учреждениях (ч. 4 ст. 104 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации (УПК РФ)).

Ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска предоставляются работникам:

- 1) занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда;
- 2) имеющим особый характер работы;
- 3) с ненормированным рабочим днем;
- 4) работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях;
- 5) в других случаях, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами (ст. 116 ТК РФ).

Ежегодный оплачиваемый отпуск должен быть продлен или перенесен на другой срок, определяемый работодателем с учетом пожеланий работника, в случаях:

- 1) временной нетрудоспособности работника;
- 2) исполнения работником во время ежегодного оплачиваемого отпуска государственных обязанностей, если для этого трудовым законодательством предусмотрено освобождение от работы;
- 3) в других случаях, предусмотренных трудовым законодательством, локальными нормативными актами.

Если работнику своевременно не была произведена оплата за время ежегодного оплачиваемого отпуска либо работник был предупрежден о времени начала этого отпуска позднее чем за две недели до его начала, то работодатель по письменному заявлению работника обязан перенести ежегодный оплачиваемый отпуск на другой срок, согласованный с работником.

В исключительных случаях, когда предоставление отпуска работнику в текущем рабочем году может неблагоприятно отразиться на нормальном ходе работы организации, индивидуального предпринимателя,

допускается с согласия работника перенесение отпуска на следующий рабочий год. При этом отпуск должен быть использован не позднее 12 месяцев после окончания того рабочего года, за который он предоставляется (ст. 124ТКРФ).

Согласно ст. 125 ТК РФ отзыв работника из отпуска допускается только с его согласия. Неиспользованная в связи с этим часть отпуска должна быть предоставлена по выбору работника в удобное для него время в течение текущего рабочего года или присоединена к отпуску за следующий рабочий год.

3.5. Дисциплина труда и трудовой распорядок

Дисциплина труда – обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с ТК РФ, иными федеральными законами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором (ст. 189 ТК РФ).

Технологическая дисциплина подразумевает под собой соблюдение технологических правил на производстве. Несоблюдение работником технологической дисциплины будет считаться производственным упущением.

Согласно ТК РФ работодатель обязан в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором создавать условия, необходимые для соблюдения работниками дисциплины труда (ст. 189 ТК РФ).

Трудовой распорядок определяется правилами внутреннего трудового распорядка, которые распространяются на всех работников. Они утверждаются работодателем с учетом мнения представительного органа работников в порядке, установленном ст. 372 ТК РФ и часто являются приложением к коллективному договору.

Правила внутреннего трудового распорядка, как правило, содержат следующие разделы:

- 1) общие положения (о действии правил);
- 2) порядок приема и увольнения работников;
- 3) рабочее время (режим работы) и время отдыха;
- 4) основные обязанности работников;
- 5) основные обязанности работодателя;
- 6) поощрения за успехи в работе;
- 7) ответственность за нарушение трудовой дисциплины.

Для отдельных работников уставы и положения о дисциплине, устанавливаемые федеральными законами.

Поощрение за труд – это публичное признание трудовых заслуг работника, его достижений, оказание почета работнику или нескольким работникам в форме, которая установлена действующим трудовым законодательством. Оно оформляется приказом (распоряжением) работодателя, в данном приказе указывается вид поощрения, за какие заслуги поощряется работник.

К достижениям в работе можно отнести:

- 1) выполнение особо важных для организации работ;
- 2) работа в течение года без «больничного» и других уважительных причин отсутствия на работе;
- 3) своевременное выполнение особо срочных, важных работ;
- 4) поддержание торговой марки организации (товарного знака, фирменного знака и т. п.) во время выставок, конкурсов, ярмарок и др.

Меры поощрения за труд могут утверждаться коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка, положениями либо уставами о дисциплине. Такими актами могут вводиться почетные звания, такие как «Лучший работник», «Почетный ветеран труда» и т. д.

В соответствии со ст. 66 ТК РФ от работодателя не требуется вносить в трудовую книжку все сведения о поощрениях. Зато они в обязательном порядке вносятся в личную карточку работника. Существует ее унифицированная форма № Т-2, которая утверждена постановлением Госкомстата России от 6 апреля 2001 г. № 26.

Работники могут быть представлены также и к государственным наградам либо почетным званиям Российской Федерации, установление которых отнесено к ведению федеральных органов государственной власти Российской Федерации (п. «с» ст. 71 Конституции РФ). Правом награждать государственными наградами Российской Федерации, присваивать почетные звания Российской Федерации наделен Президент РФ (п. «б» ст. 89 Конституции РФ).

Государственными наградами Российской Федерации являются:

- 1) звание Героя Российской Федерации;
- 2) ордена, медали, знаки отличия Российской Федерации;
- 3) почетные звания Российской Федерации;
- 4) орден Святого апостола Андрея Первозванного;
- 5) орден «За заслуги перед Отечеством»;
- 6) орден Почета;
- 7) орден Дружбы и др.

К числу **почетных званий** относятся:

- 1) «Заслуженный шахтер»;
- 2) «Заслуженный металлург»;
- 3) «Заслуженный энергетик»;
- 4) «Заслуженный зоотехник»;
- 5) «Заслуженный деятель науки»;
- 6) «Заслуженный работник культуры»;
- 7) «Заслуженный юрист» и др.

Мерой ответственности за нарушение трудовой дисциплины является дисциплинарное взыскание.

Согласно ст. 192 ТК РФ дисциплинарное взыскание в организациях применяется за совершение дисциплинарного проступка, т. е. за неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей. Оно выражается в виде:

- 1) замечания;
- 2) выговора;
- 3) увольнения по соответствующим основаниям.

До применения к работнику дисциплинарного взыскания работодатель обязан потребовать у него письменное объяснение (ст. 193 ТК РФ). При отказе работника давать объяснение по совершенному дисциплинарному поступку составляется соответствующий акт, после которого применение дисциплинарного взыскания будет считаться правомерным.

Дисциплинарное взыскание может быть применено к работнику не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка. При исчислении времени не следует принимать во внимание дни болезни

работника, пребывания его в отпуске, а также время, которое необходимо для учета мнения представительного органа работников (ст. 193 ТК РФ).

Следует отметить, что дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки – позднее двух лет со дня его совершения (ч. 4 ст. 193 ТК РФ). В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу. Дисциплинарное взыскание применяется за каждый дисциплинарный проступок только один раз.

Снятие дисциплинарного взыскания с работника происходит в том случае, если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию. У работодателя есть право снять дисциплинарное взыскание и до истечения года по собственной инициативе, просьбе работника, ходатайству его руководителя или представительного органа (ст. 194 ТК РФ).

При своем несогласии с вынесенным дисциплинарным взысканием работник может защитить себя путем обращения с жалобой в государственную инспекцию труда или органы, рассматривающие индивидуальные трудовые споры.

3.6. Охрана труда

Охрану труда, кроме Конституции РФ, **регулируют** также и иные законодательные акты, такие как:

- 1) ТК РФ;
- 2) Федеральный закон от 11 апреля 1998 г. № 58-ФЗ «О ратификации Конвенции 1947 г. об инспекции труда и Протокола 1995 г. к Конвенции 1947 г. об инспекции труда, Конвенции 1978 г. о регулировании вопросов труда и Конвенции 1981 г. о безопасности и гигиене труда и производственной среде»;
- 3) Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании»;
- 4) Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности»;
- 5) Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний»;
- 6) Федеральный закон от 30 марта 1999 г. № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»;
- 7) Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»;
- 8) КоАП РФ.

К другим документам, регулиующим охрану труда в Российской Федерации, относятся:

- 1) указы Президента РФ;
- 2) постановления Правительства РФ и нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти (например, постановление Правительства РФ от 15 декабря 2000 г. № 967 «Об утверждении Положения о расследовании и учете профессиональных заболеваний», приказ Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 14 августа 2008 г. № 424н «Об утверждении Рекомендаций по заключению трудового договора с работником федерального бюджетного учреждения и его примерной форме»);
- 3) конституции (уставы), законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ, акты органов местного самоуправления и локальные нормативные акты (принимаемые работодателями), содержащие нормы трудового права, международные договоры также призваны регулировать охрану труда работников.

Согласно положениям трудового законодательства обязанности по обеспечению безопасных условий и охраны труда ложатся на работодателя.

В соответствии ст. 212 ТК РФ **работодатель в целях создания безопасных условий труда для своих работников обязан обеспечить:**

- 1) безопасность работников при эксплуатации зданий, сооружений, оборудования, при осуществлении технологических процессов, а также применяемых в производстве инструментов, сырья и материалов;
- 2) применение сертифицированных средств индивидуальной и коллективной защиты работников;
- 3) соответствующие требованиям охраны труда условия труда на каждом рабочем месте;
- 4) режим труда и отдыха работников в соответствии с трудовым законодательством и иными

нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права;

5) приобретение и выдачу за счет собственных средств сертифицированных специальной одежды, специальной обуви и других средств индивидуальной защиты, смывающих и обезвреживающих средств в соответствии с установленными нормами работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, а также на работах, выполняемых в особых температурных условиях или связанных с загрязнением;

6) обучение безопасным методам и приемам выполнения работ и оказанию первой помощи пострадавшим на производстве, проведение инструктажа по охране труда, стажировки на рабочем месте и проверки знания требований охраны труда;

7) недопущение к работе лиц, не прошедших в установленном порядке обучение и инструктаж по охране труда, стажировку и проверку знаний требований охраны труда;

8) организацию контроля за состоянием условий труда на рабочих местах, а также за правильностью применения работниками средств индивидуальной и коллективной защиты;

9) проведение аттестации рабочих мест по условиям труда с последующей сертификацией организации работ по охране труда;

10) в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, проведение за счет собственных средств обязательных предварительных (при поступлении на работу) и периодических (в течение трудовой деятельности) медицинских осмотров (обследований), обязательных психиатрических освидетельствований работников, внеочередных медицинских осмотров (обследований), обязательных психиатрических освидетельствований работников по их просьбам в соответствии с медицинскими рекомендациями с сохранением за ними места работы (должности) и среднего заработка на время прохождения указанных медицинских осмотров (обследований), обязательных психиатрических освидетельствований;

11) недопущение работников к исполнению ими трудовых обязанностей без прохождения обязательных медицинских осмотров (обследований), обязательных психиатрических освидетельствований, а также в случае медицинских противопоказаний;

12) информирование работников об условиях и охране труда на рабочих местах, о риске повреждения здоровья и полагающихся им компенсациях и средствах индивидуальной защиты;

13) предоставление федеральным органам исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере труда, федеральным органам исполнительной власти, уполномоченным на проведение государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, другим федеральным органам исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, органам исполнительной власти субъектов РФ в области охраны труда, органам профсоюзного контроля за соблюдением трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права, информации и документов, необходимых для осуществления ими своих полномочий;

14) принятие мер по предотвращению аварийных ситуаций, сохранению жизни и здоровья работников при возникновении таких ситуаций, в том числе по оказанию пострадавшим первой помощи;

15) расследование и учет в установленном ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации порядке несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;

16) санитарно-бытовое и лечебно-профилактическое обслуживание работников в соответствии с требованиями охраны труда, а также доставку работников, заболевших на рабочем месте, в медицинскую организацию в случае необходимости оказания им неотложной медицинской помощи;

17) беспрепятственный допуск должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, уполномоченных на проведение государственного надзора и контроля, органов исполнительной власти субъектов РФ в области охраны труда, органов Фонда социального страхования Российской Федерации, а также представителей органов общественного контроля в целях проведения проверок условий и охраны труда и расследования несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;

18) выполнение предписаний должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, уполномоченных на проведение государственного надзора и контроля, и рассмотрение представлений органов общественного контроля в установленные ТК РФ, иными федеральными законами сроки;

19) обязательное социальное страхование работников от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;

20) ознакомление работников с требованиями охраны труда;

21) разработку и утверждение правил и инструкций по охране труда для работников с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации или иного уполномоченного работниками органа в порядке, установленном ст. 372 ТК РФ для принятия локальных нормативных актов;

22) наличие комплекта нормативных правовых актов, содержащих требования охраны труда в соответствии со спецификой своей деятельности.

В целях охраны труда в организациях проводятся государственная экспертиза условий труда, общественный контроль за условиями труда работников, создаются службы охраны труда, комитеты (комиссии) по охране труда.

Государственная экспертиза условий труда осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на проведение государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области охраны труда в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти (ст. 216.1 ТК РФ). Данная экспертиза осуществляется на рабочих местах, при проектировании строительства и реконструкции производственных объектов, а также по запросу органов государственного надзора и контроля за соблюдением требований охраны труда и судебных органов, органов управления охраной труда, работодателей, объединений работодателей, работников, профессиональных союзов, их объединений и иных уполномоченных работниками представительных органов. Ее заключение является обязательным основанием для рассмотрения судом вопроса о ликвидации организации или ее подразделения.

Общественный контроль за соблюдением прав и законных интересов работников в области охраны труда осуществляется профессиональными союзами и иными уполномоченными работниками представительными органами, которые вправе создавать в этих целях собственные инспекции, а также избирать уполномоченных (доверенных) лиц по охране труда профессиональных союзов и иных уполномоченных работниками представительных органов.

В целях обеспечения соблюдения требований охраны труда, осуществления контроля за их выполнением у каждого работодателя, осуществляющего производственную деятельность, численность работников которого превышает 50 человек, создается **служба охраны труда** или вводится должность специалиста по охране труда, имеющего соответствующую подготовку или опыт работы в этой области (ст.

Основными задачами службы охраны труда являются:

- 1) организация работы по обеспечению выполнения работниками требований охраны труда;
- 2) контроль за соблюдением работниками законов и иных нормативных правовых актов об охране труда, коллективного договора, соглашения по охране труда, других локальных нормативных правовых актов организации;
- 3) организация профилактической работы по предупреждению производственного травматизма, профессиональных заболеваний и заболеваний, обусловленных производственными факторами, а также работы по улучшению условий труда;
- 4) информирование и консультирование работников организации, в том числе ее руководителя, по вопросам охраны труда;
- 5) изучение и распространение передового опыта по охране труда, пропаганда вопросов охраны труда (п. 6 Рекомендаций по организации работы службы охраны труда в организации, утв. постановлением Минтруда России от 8 февраля 2000 г. № 14).

Комитеты (комиссии) по охране труда создаются по инициативе работодателя и (или) по инициативе работников либо их представительного органа. В их состав на паритетной основе входят представители работодателя и представители выборного органа первичной профсоюзной организации или иного представительного органа работников. Типовое положение о комитете (комиссии) по охране труда утверждается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере труда. Комитет (комиссия) труда организует совместные действия работодателя и работников по обеспечению требований охраны труда, предупреждению производственного травматизма и профессиональных заболеваний, а также организует проведение проверок условий и охраны труда на рабочих местах и информирование работников о результатах указанных проверок, сбор предложений к разделу коллективного договора (соглашения) об охране труда (ст. 218 ТК РФ). *Государственный надзор и контроль в сфере трудовых отношений* осуществляется за:

- 1) соблюдением трудового законодательства и других правовых документов, содержащих нормы трудового права;
- 2) безопасным ведением работ в промышленности;
- 3) ядерной и радиационной безопасностью;
- 4) санитарно-эпидемиологической безопасностью;
- 5) энергетической безопасностью.

Государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, всеми работодателями на территории Российской Федерации осуществляет **федеральная инспекция труда** (ст. 353 ТК РФ).

В случае нарушения требований к охране труда согласно:

- 1) ст. 235 ТК РФ – работодатель несет материальную ответственность за ущерб, причиненный имуществу работника (в том числе и в результате нарушения требований об охране труда);
- 2) ст. 184 ТК РФ – работодатель несет материальную ответственность при причинении вреда жизни и здоровью работников в результате несчастного случая на производстве и профессионального заболевания;

3) ст. 184 ТК РФ – при повреждении здоровья или в случае смерти работника вследствие несчастного случая на производстве либо профессионального заболевания работнику (его семье) возмещаются его утраченный заработок (доход), а также связанные с повреждением здоровья дополнительные расходы на медицинскую, социальную и профессиональную реабилитацию либо соответствующие расходы в связи со смертью работника;

4) ст. 5.27 КоАП РФ – работодатель за нарушение законодательства об охране труда привлекается к административной ответственности в виде штрафа в размере от одной тысячи до пяти тысяч рублей (а если виновный ранее был привлечен к административной ответственности, то мера административного наказания более строгая – дисквалификация на срок от одного года до трех лет);

5) ст. 143 Уголовного кодекса Российской Федерации (УК РФ) – нарушение правил техники безопасности или иных правил охраны труда, совершенное лицом, на котором лежали обязанности по соблюдению этих правил, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека, влечет уголовную ответственность в виде штрафа в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до одного года. То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, наказывается лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового;

6) ст. 216 УК РФ – нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека либо крупного ущерба, – наказывается штрафом в размере до 80 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев, либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, – наказывается ограничением свободы на срок до пяти лет либо лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового. Уголовная ответственность установлена также за нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК РФ), на взрывоопасных объектах (ст. 217 УК РФ), за нарушение правил пожарной безопасности (ст. 219 УК РФ) и за ряд других нарушений правил охраны труда.

В случаях нарушения работодателем требований охраны труда происходит ликвидация организации либо ее деятельность приостанавливается.

3.7. Материальная ответственность

Материальная ответственность стороны трудового договора наступает за ущерб, причиненный ею другой стороне этого договора в результате ее виновного противоправного поведения (действий или бездействия), если иное не предусмотрено ТК РФ или иными федеральными законами (ст. 233 ТК РФ). Бремя доказывания размера нанесенного ущерба лежит на том лице, кому был нанесен ущерб.

Рассмотрим подробнее положения о **материальной ответственности работодателя.**

В соответствии со ст. 234 ТК РФ работодатель обязан возместить работнику не полученный им заработок во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться:

- 1) незаконного отстранения работника от работы, его увольнения или перевода на другую работу;
- 2) отказа работодателя от исполнения или несвоевременного исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе;
- 3) задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника.

Если работодатель нарушил сроки выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат работнику, то он обязан выплатить их вместе с процентами (денежной компенсацией).

Если работодатель нанес ущерб имуществу работника, то он возмещает этот ущерб в полном объеме.

При нанесении морального вреда работнику своими неправомерными поступками работодатель обязан возместить работнику ущерб в денежной форме.

В случае спора о самом факте причинения работнику морального вреда, размера его возмещения сторонам необходимо обратиться в суд.

Рассмотрим подробнее положения о **материальной ответственности работника.**

Согласно ст. 238 ТК РФ материальная ответственность работника перед работодателем состоит в том, что работник обязан возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб – реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества), а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение, восстановление имущества либо на возмещение ущерба, причиненного работником третьим лицам.

Согласно ст. 239 ТК РФ материальная ответственность работника исключается в случаях возникновения ущерба вследствие непреодолимой силы, нормального хозяйственного риска, крайней необходимости или необходимой обороны либо неисполнения работодателем обязанности по обеспечению надлежащих условий для хранения имущества, вверенного работнику.

Полная материальная ответственность работника состоит в его обязанности возмещать причиненный работодателю прямой действительный ущерб в полном размере (ст. 242 ТК РФ).

Материальная ответственность в полном размере причиненного ущерба возлагается на работника в следующих случаях:

- 1) когда в соответствии с ТК РФ или иными федеральными законами на работника возложена

материальная ответственность в полном размере за ущерб, причиненный работодателю при исполнении работником трудовых обязанностей;

2) недостачи ценностей, вверенных ему на основании специального письменного договора или полученных им по разовому документу;

3) умышленного причинения ущерба;

4) причинения ущерба в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;

5) причинения ущерба в результате преступных действий работника, установленных приговором суда;

6) причинения ущерба в результате административного проступка, если таковой установлен соответствующим государственным органом;

7) разглашения сведений, составляющих охраняемую законом тайну (государственную, служебную, коммерческую или иную), в случаях, предусмотренных федеральными законами;

8) причинения ущерба не при исполнении работником трудовых обязанностей (ст. 243 ТК РФ).

Материальная ответственность в полном размере причиненного работодателю ущерба может быть установлена трудовым договором, заключаемым с заместителями руководителя организации, главным бухгалтером (ст. 243 ТК РФ).

Работники в возрасте до 18 лет несут полную материальную ответственность лишь за умышленное причинение ущерба, за ущерб, причиненный в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения, а также за ущерб, причиненный в результате совершения преступления или административного проступка (ст. 242 ТК РФ).

При совместном выполнении работниками отдельных видов работ, связанных с хранением, обработкой, продажей (отпуском), перевозкой, применением или иным использованием переданных им ценностей, когда невозможно разграничить ответственность каждого работника за причинение ущерба и заключить с ним договор о возмещении ущерба в полном размере, может вводиться **коллективная (бригадная) материальная ответственность**.

До принятия решения о возмещении ущерба конкретными работниками работодатель обязан провести проверку для установления точного размера причиненного ущерба и причин его возникновения. Для этого он может создать комиссию с участием соответствующих специалистов (ст. 247 ТК РФ). Закон в данном случае предоставляет работнику право на защиту: он может знакомиться со всеми материалами проверки и обжаловать их в случае своего несогласия с ними.

Взыскание с работника суммы причиненного ущерба, не превышающей среднего месячного заработка, производится по распоряжению работодателя, которое должно быть сделано не позднее одного месяца со дня окончательного установления работодателем размера причиненного работником ущерба (ст. 248 ТК РФ).

Работник, который виновен в причинении ущерба работодателю, может добровольно возместить его полностью или частично, также может возместить его с рассрочкой платежа, либо, если работодатель будет согласен, может передать для возмещения причиненного ущерба равноценное имущество или исправить поврежденное в результате его противоправного поступка имущество.

Привлечение работника к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности не является основанием для освобождения его от возмещения ущерба работодателю.

3.8. Трудовые споры

В соответствии со ст. 381 ТК РФ **индивидуальный трудовой спор** – это неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения локального нормативного акта, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

Коллективные трудовые споры – это неурегулированные разногласия между работниками и работодателями или их представителями по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии локальных нормативных актов (ст. 398 ТК РФ).

Согласно действующему законодательству нарушенные права и интересы можно защитить путем обращения в комиссию по трудовым спорам, которая создается на самом предприятии, где трудится работник. Данная комиссия собирается по инициативе работников и (или) работодателя из равного числа представителей от работников и от работодателя. В случаях, когда на предприятии нет такой комиссии, защитить свои права можно в суде.

Рассмотрение индивидуального трудового спора в комиссии по трудовым спорам происходит в течение десяти дней со дня подачи работником заявления.

Данный спор рассматривается в присутствии работника, который подал заявление, или же уполномоченного им представителя. При отсутствии же работника спор может быть рассмотрен при его письменном согласии на это. Заседание комиссии по трудовым спорам будет состоявшимся в том случае, если на нем было не менее половины членов, представляющих работников, и не менее половины членов, представляющих работодателя.

При рассмотрении споров комиссия по трудовым спорам обладает рядом прав. Так, она может потребовать от работодателя предоставить ей соответствующие документы, необходимые для разрешения спора, также она имеет право вызывать на свое заседание свидетелей, специалистов. На заседании комиссии по трудовым спорам ведется протокол, который подписывается председателем комиссии или его заместителем и в дальнейшем заверяется печатью комиссии. Решение по спору комиссия принимает тайным голосованием, простым большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии. Оно должно быть исполнено в течение трех дней по истечении десяти дней, которые предусмотрены для обжалования.

Рассмотрение коллективного трудового спора происходит в несколько этапов: рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией, рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже.

Рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией является обязательным этапом (ст. 401 ТК РФ).

Примирительная комиссия создается в срок до трех рабочих дней со дня начала коллективного трудового спора.

Коллективный трудовой спор должен быть рассмотрен примирительной комиссией в срок до пяти рабочих дней со дня издания соответствующих актов о ее создании. Указанный срок может быть продлен

при взаимном согласии сторон. Решение о продлении срока оформляется протоколом.

При недостижении согласия в примирительной комиссии стороны коллективного трудового спора приступают к переговорам о приглашении посредника и (или) создании трудового арбитража (ст. 402 ТК РФ).

После составления примирительной комиссией протокола разногласий стороны коллективного трудового спора могут в течение трех рабочих дней пригласить посредника. При необходимости стороны коллективного трудового спора могут обратиться в соответствующий государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров за рекомендацией кандидатуры посредника. Если в течение трех рабочих дней стороны коллективного трудового спора не достигли соглашения относительно кандидатуры посредника, то они приступают к переговорам о создании трудового арбитража (ст. 403 ТК РФ).

Статья 404 ТК РФ определяет **трудовой арбитраж** как временно действующий орган по рассмотрению коллективного трудового спора, который создается в случае, если стороны этого спора заключили соглашение в письменной форме об обязательном выполнении его решений.

Создание трудового арбитража, его состав, регламент, полномочия оформляются соответствующим решением работодателя, представителя работников и государственного органа по урегулированию коллективных трудовых споров. Спор в нем рассматривается с участием представителей сторон в срок до пяти рабочих дней со дня его создания. Полномочия трудового арбитража: рассмотрение обращений сторон коллективного трудового спора; получение необходимых документов и сведений, касающихся этого спора; информирование в случае необходимости органов государственной власти и органов местного самоуправления о возможных социальных последствиях коллективного трудового спора; принятие решения по существу коллективного трудового спора. Решения трудового арбитража передаются сторонам этого спора в письменной форме.

Решение, принятое при рассмотрении трудового спора, оформляется соответствующим документом, подписанным работодателем, представителем работников и службы и имеет для сторон коллективного трудового спора обязательную силу, оно исполняется под контролем сторон коллективного трудового спора.

Забастовка – временный добровольный отказ работников от исполнения трудовых обязанностей (полностью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора (ст. 398 ТК РФ). Это один из способов разрешения коллективного трудового спора.

Работники или их представители могут организовать забастовку в случае, если примирительные процедуры не привели к разрешению коллективного трудового спора либо работодатель (его представители) или представители работодателей уклоняются от участия в примирительных процедурах, не выполняют соглашение, достигнутое в ходе разрешения коллективного трудового спора, или не исполняют решение трудового арбитража, имеющее обязательную для сторон силу (ст. 409 ТК РФ).

Решение об объявлении забастовки принимается собранием (конференцией) работников организации (филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения), индивидуального предпринимателя по предложению представительного органа работников, ранее уполномоченного ими на разрешение коллективного трудового спора (ст. 410 ТК РФ).

В судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям работника, работодателя или профессионального союза, защищающего интересы работника, когда они не согласны с решением комиссии по трудовым спорам либо когда работник обращается в суд, минуя комиссию по трудовым спорам, а также по заявлению прокурора, если решение комиссии по трудовым спорам не соответствует

трудовому законодательству и иным актам, содержащим нормы трудового права (ст. 391 ТК РФ).

Непосредственно в судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям:

1) работника – о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, о переводе на другую работу, об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы, о неправомерных действиях (бездействии) работодателя при обработке и защите персональных данных работника;

2) работодателя – о возмещении работником ущерба, причиненного работодателю, если иное не предусмотрено федеральными законами;

3) лиц – об отказе в приеме на работу;

4) лиц, работающих по трудовому договору у работодателей – физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, и работников религиозных организаций;

5) лиц, считающих, что они подверглись дискриминации (ст. 391 ТК РФ).

Глава 4. Сделки с недвижимостью

4.1. Общие положения о сделках с недвижимым имуществом и их регистрации

Любой гражданин, иностранный гражданин и лицо без гражданства на территории Российской Федерации беспрепятственно могут осуществлять свои права и законные интересы, в том числе и различного рода сделки, которые не противоречат российскому законодательству, в том числе сделки с недвижимым имуществом.

Следует сразу отметить, что все сделки с недвижимостью должны в обязательном порядке регистрироваться в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним (далее – государственная регистрация прав) – юридический акт признания и подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимое имущество в соответствии с ГК РФ. Государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права. Зарегистрированное право на недвижимое имущество может быть оспорено только в судебном порядке. Государственная регистрация прав проводится на всей территории Российской Федерации по установленной ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» системе записей о правах на каждый объект недвижимого имущества в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним (далее также – Единый государственный реестр прав). Датой государственной регистрации прав является день внесения соответствующих записей о правах в Единый государственный реестр прав. Государственная регистрация прав осуществляется по месту нахождения недвижимого имущества в пределах регистрационного округа, если иное не установлено ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Согласно ст. 131 ГК РФ право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в Едином государственном реестре органами, осуществляющими государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней. Регистрации подлежат: право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права в случаях, предусмотренных ГК РФ и иными законами.

Наряду с государственной регистрацией вещных прав на недвижимое имущество подлежат государственной регистрации ограничения (обременения) прав на него, в том числе сервитут, ипотека, доверительное управление, аренда. Ограничения (обременения) прав на недвижимое имущество, возникающие на основании договора либо акта органа государственной власти или акта органа местного самоуправления, подлежат государственной регистрации в случаях, предусмотренных законом.

Участниками отношений, возникающих при государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, являются собственники недвижимого имущества и обладатели иных подлежащих государственной регистрации прав на него, в том числе граждане Российской Федерации,

иностранные граждане и лица без гражданства, российские и иностранные юридические лица, международные организации, иностранные государства, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования, с одной стороны, и органы, осуществляющие государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, – с другой (ст. 5 Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»).

Государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним осуществляют федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области государственной регистрации, и его территориальные органы, действующие в соответствующих регистрационных округах.

Правовой статус и компетенция Федеральной регистрационной службы (Росрегистрации) утверждены в постановлении Правительства РФ от 12 июня 2008 г. № 451 «О Федеральной регистрационной службе».

Государственная регистрация прав на предприятия как имущественные комплексы, объекты недвижимого имущества, расположенные на территории более одного регистрационного округа (линейные сооружения – объекты недвижимого имущества, являющиеся сложными или неделимыми вещами), и сделок с ними осуществляется федеральным органом в области государственной регистрации.

Государственная регистрация прав на иные объекты недвижимого имущества осуществляется по месту нахождения данных объектов в пределах соответствующего регистрационного округа органом по государственной регистрации. По инициативе заявителя допускается государственная регистрация прав на объекты недвижимого имущества, включенные в состав автомобильной дороги и расположенные на территориях более одного регистрационного округа, и сделок с такими объектами недвижимого имущества федеральным органом в области государственной регистрации или государственная регистрация прав на такие объекты недвижимого имущества и сделок с ними по месту их нахождения в пределах соответствующего регистрационного округа органом по государственной регистрации (п. 1 ст. 9 ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»).

Государственная регистрация права заключается в том, что об этом делается пометка в Едином государственном реестре прав. Единый государственный реестр прав содержит информацию о существующих и прекращенных правах на объекты недвижимого имущества, данные об указанных объектах и сведения о правообладателях. Неотъемлемой частью Единого государственного реестра прав являются дела, включающие в себя правоустанавливающие документы на недвижимое имущество, и книги учета документов. Дело правоустанавливающих документов открывается на каждый объект недвижимого имущества. В дело помещаются все документы, поступающие для регистрации прав на указанный объект.

Книги учета документов содержат данные о:

- 1) принятых на регистрацию документах об объекте недвижимого имущества, правообладателях, регистрируемом праве и заявителях;
- 2) выданных свидетельствах о государственной регистрации прав;
- 3) выписках и справках из Единого государственного реестра прав, об иных документах.

Единый государственный реестр прав ведется на бумажных и электронных носителях. При несоответствии между записями на бумажных и электронных носителях приоритет имеют записи на бумажных носителях.

Государственная регистрация прав производится в следующем порядке:

- 1) прием документов, представленных для государственной регистрации прав, регистрация таких документов;
- 2) правовая экспертиза документов и проверка законности сделки;

3) установление отсутствия противоречий между заявляемыми правами и уже зарегистрированными правами на данный объект недвижимого имущества, а также других оснований для отказа или приостановления государственной регистрации прав;

4) внесение записей в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество при отсутствии указанных противоречий и других оснований для отказа или приостановления государственной регистрации прав;

5) совершение надписей на правоустанавливающих документах и выдача удостоверений о произведенной государственной регистрации прав.

После регистрации права на недвижимое имущество в соответствующих документах выдается свидетельство о государственной регистрации права. Для получения свидетельства о государственной регистрации права вам необходимо подать заявление в территориальный орган Росрегистрации. Помимо заявления, нужно представить документы о праве на недвижимое имущество и об уплате государственной пошлины, документ, удостоверяющий личность, если вы представляете чьи-то интересы – доверенность.

Основаниями для государственной регистрации, наличия, возникновения, прекращения, перехода, ограничения (обременения) прав на недвижимое имущество и сделок с ним являются:

1) акты, изданные органами государственной власти или органами местного самоуправления в рамках их компетенции и в порядке, который установлен законодательством, действовавшим в месте издания таких актов на момент их издания;

2) договоры и другие сделки в отношении недвижимого имущества, совершенные в соответствии с законодательством, действовавшим в месте расположения объектов недвижимого имущества на момент совершения сделки;

3) акты (свидетельства) о приватизации жилых помещений, совершенные в соответствии с законодательством, действовавшим в месте осуществления приватизации на момент ее совершения;

4) свидетельства о праве на наследство;

5) вступившие в законную силу судебные акты;

6) акты (свидетельства) о правах на недвижимое имущество, выданные уполномоченными органами государственной власти в порядке, установленном законодательством, действовавшим в месте издания таких актов на момент их издания;

7) иные акты передачи прав на недвижимое имущество и сделок с ним в соответствии с законодательством, действовавшим в месте передачи на момент ее совершения;

8) иные документы, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации подтверждают наличие, возникновение, прекращение, переход, ограничение (обременение) прав.

В государственной регистрации прав может быть отказано в случаях, если:

1) право на объект недвижимого имущества, о государственной регистрации которого просит заявитель, не является правом, подлежащим государственной регистрации прав в соответствии с ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»;

2) с заявлением о государственной регистрации прав обратилось ненадлежащее лицо;

3) документы, представленные на государственную регистрацию прав, по форме или содержанию не соответствуют требованиям действующего законодательства;

4) акт государственного органа или акт органа местного самоуправления о предоставлении прав на недвижимое имущество признан недействительным с момента его издания в соответствии с

законодательством, действовавшим в месте его издания на момент издания;

5) лицо, выдавшее правоустанавливающий документ, не уполномочено распоряжаться правом на данный объект недвижимого имущества;

6) лицо, которое имеет права, ограниченные определенными условиями, составило документ без указания этих условий;

7) правоустанавливающий документ об объекте недвижимого имущества свидетельствует об отсутствии у заявителя прав на данный объект недвижимого имущества;

8) правообладатель не представил заявление и иные необходимые документы на государственную регистрацию ранее возникшего права на объект недвижимого имущества, наличие которых необходимо для государственной регистрации возникших после введения в действие ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» перехода данного права, его ограничения (обременения) или совершенной после введения вышеназванного Федерального закона сделки с объектом недвижимого имущества;

9) не представлены документы, необходимые для государственной регистрации прав;

10) имеются противоречия между заявленными правами и уже зарегистрированными правами;

11) осуществление государственной регистрации права собственности не допускается.

Органы, осуществляющие государственную регистрацию прав, несут ответственность за своевременное, полное и точное исполнение своих обязанностей, а также за полноту и подлинность предоставляемой информации о зарегистрированных правах на недвижимое имущество и сделках с ним, необоснованный (не соответствующий основаниям, указанным в ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним») отказ в государственной регистрации прав или уклонение от государственной регистрации прав.

4.2. Государственная пошлина

Согласно действующему законодательству регистрация прав на недвижимость осуществляется с уплатой государственной пошлины.

Федеральным законом «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» установлено одно исключение – государственная регистрация возникшего до введения в действие указанного Федерального закона права на объект недвижимого имущества проводится при государственной регистрации перехода данного права или сделки об отчуждении объекта недвижимого имущества без уплаты государственной пошлины.

В статье 11 ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» установлен **перечень необходимых платежей при регистрации права:** государственная пошлина, взимаемая в размере, установленном Налоговым кодексом Российской Федерации (НК РФ), и плата за предоставление информации о зарегистрированных правах, выдачу копий договоров и иных документов, выражающих содержание односторонних сделок, совершенных в простой письменной форме.

Размер платы за предоставление информации о зарегистрированных правах на объект недвижимого имущества (за исключением информации о зарегистрированных правах на предприятие как имущественный комплекс), а также за выдачу копий договоров и иных документов, выражающих содержание односторонних сделок (за исключением сделок с предприятием как имущественным комплексом), **совершенных в простой письменной форме, составляет:**

- 1) для физических лиц – 100 руб.;
- 2) для юридических лиц – 300 руб.

Размер платы за предоставление информации о зарегистрированных правах на предприятие как имущественный комплекс, а также за выдачу копий договоров и иных документов, выражающих содержание односторонних сделок с предприятием как имущественным комплексом, совершенных в простой письменной форме, составляет 600 руб. (п. 2 постановления Правительства РФ от 14 декабря 2004 г. № 773 «Об утверждении Правил осуществления платы за предоставление информации о зарегистрированных правах, выдачу копий договоров и иных документов, выражающих содержание односторонних сделок, совершенных в простой письменной форме»).

Размер государственной пошлины указан в ст. 333.33 НК РФ: 1) за государственную регистрацию прав, ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество, договоров об отчуждении недвижимого имущества, за исключением юридически значимых действий, предусмотренных подп. 19, 20.1, 20.2, 22–24 и 52 п. 20 ст. 333.33 НК РФ:

- а) физическим лицам – 500 руб.;
- б) организациям – 7 500 руб.;

в) федеральным органам государственной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления – 100 руб.;

2) за повторную выдачу правообладателям свидетельства о государственной регистрации права на недвижимое имущество (взамен утерянного, пришедшего в негодность, в связи с внесением в содержащуюся в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним запись о праве изменений, в том числе исправлением в данной записи технической ошибки, за исключением ошибок, допущенных по вине органа, осуществляющего государственную регистрацию прав на

недвижимое имущество и сделок с ним):

а) для физических лиц – 100 руб.;

б) для организаций – 300 руб.;

в) для федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления – 50 руб.;

3) за государственную регистрацию возникшего до введения в действие ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» права на объект недвижимого имущества при государственной регистрации перехода данного права или сделки об отчуждении объекта недвижимого имущества. В иных случаях за государственную регистрацию права на объект недвижимого имущества, возникшего до введения в действие указанного Федерального закона, государственная пошлина взимается в размере, равном половине установленной гл. 25.3 НК РФ государственной пошлины за государственную регистрацию права на недвижимое имущество. В случае государственной регистрации прав на недвижимое имущество, принадлежащее Российской Федерации, субъектам Российской Федерации или муниципальным образованиям, от их имени вправе выступать органы государственной власти, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане. Государственная регистрация прав Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования на государственное, муниципальное недвижимое имущество, не закрепленное за государственными, муниципальными предприятиями и учреждениями и составляющее соответственно государственную казну Российской Федерации, казну субъекта Российской Федерации, муниципальную казну, проводится без взимания государственной пошлины.

При отказе в государственной регистрации права уплаченная государственная пошлина за государственную регистрацию права не возвращается.

При прекращении государственной регистрации прав на основании соответствующих заявлений сторон договора возвращается половина суммы, уплаченной в виде государственной пошлины за государственную регистрацию прав.

Государственная регистрация арестов недвижимого имущества проводится без уплаты государственной пошлины.

4.3. Недействительность сделок с недвижимостью

В Гражданском кодексе РФ говорится, что одним из последствий неправильного или неверного заключения сделки является признание ее недействительной. Так, например, если при заключении сделки не соблюдены все требования закона (например, соблюдение письменной формы), то сделка признается недействительной. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Недействительными могут быть признаны следующие сделки в соответствии с ГК РФ:

1) сделки, не соответствующие закону или иным правовым актам (ст. 168 ГК РФ). Сделка признается ничтожной, если она противоречит действующему законодательству. Каждая сделка, совершаемая на территории государства, должна совершаться в соответствии с действующим законодательством;

2) сделки, совершенные с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК РФ). Данная сделка ничтожна. При наличии умысла у обеих сторон такой сделки, в случае исполнения сделки обеими сторонами в доход Российской Федерации взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки одной стороной с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного. При наличии умысла лишь у одной из сторон такой сделки все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей в возмещение исполненного взыскивается в доход Российской Федерации;

3) мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК РФ). Мнимая сделка, т. е. сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, ничтожна. Притворная сделка, т. е. сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки применяются относящиеся к ней правила;

4) сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК РФ). Такая сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства, является ничтожной. Каждая из сторон такой сделки обязана возвратить другой все полученное в натуре, а при невозможности возвратить полученное в натуре – возместить его стоимость в деньгах. Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны. В интересах гражданина, признанного недееспособным вследствие психического расстройства, совершенная им сделка может быть по требованию его опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде этого гражданина. Полная дееспособность возникает у гражданина при достижении 18-летнего возраста, либо при вступлении в брак, либо при эмансипации. Ограничение гражданина в дееспособности при достижении 18-летнего возраста может быть только по решению суда;

5) сделки, совершенные несовершеннолетним, не достигшим возраста 14 лет (ст. 172 ГК РФ). К такой сделке применяются правила, установленные при совершении сделки лицом, признанным недееспособным. В интересах малолетнего совершенная им сделка может быть по требованию его родителей, усыновителей или опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде малолетнего. Правила не распространяются на мелкие бытовые и другие сделки малолетних, которые они вправе совершать самостоятельно;

б) сделки юридического лица, выходящие за пределы его правоспособности (ст. 173 ГК РФ). Сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо юридическим лицом, не имеющим лицензии на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана судом недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности. Если полномочия лица на совершение сделки ограничены договором либо полномочия органа юридического лица – его учредительными документами по сравнению с тем, как они определены в доверенности, в законе либо как они могут считаться очевидными из обстановки, в которой совершается сделка, и при ее совершении такое лицо или орган вышли за пределы этих ограничений, сделка может быть признана судом недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения, лишь в случаях, когда будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об указанных ограничениях;

7) сделки, совершенные несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК РФ). Подобные сделки, совершенные без согласия его родителей, усыновителей или попечителя, в случаях, когда такое согласие требуется, могут быть признаны судом недействительными по иску родителей, усыновителей или попечителя. Если такая сделка признана недействительной, соответственно применяются правила, предусмотренные для сделок, совершенных лицами, признанными недееспособными;

8) сделки, совершенные гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК РФ). Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается попечительство. Он вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы, но распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред. Если основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпали, суд отменяет ограничение его дееспособности. На основании решения суда отменяется установленное над гражданином попечительство. Сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, может быть признана судом недействительной по иску попечителя;

9) сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ). Сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения. Сделка, совершенная гражданином, впоследствии признанным недееспособным, может быть признана судом недействительной по иску его опекуна, если доказано, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими. Если сделка совершена таким гражданином, то сделка признается ничтожной. Каждая из сторон такой сделки обязана возвратить другой все полученное в натуре, а при невозможности возвратить полученное в натуре – возместить его стоимость в деньгах;

10) сделки, совершенные под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК РФ). Сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, может быть признана судом недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения. Существенное значение

имеет заблуждение относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Заблуждение относительно мотивов сделки не имеет существенного значения. Если сделка признана недействительной как совершенная под влиянием заблуждения, то каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре – возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом. Кроме того, сторона, по иску которой сделка признана недействительной, вправе требовать от другой стороны возмещения причиненного ей реального ущерба, если докажет, что заблуждение возникло по вине другой стороны. Если это не доказано, сторона, по иску которой сделка признана недействительной, обязана возместить другой стороне по ее требованию причиненный ей реальный ущерб, даже если заблуждение возникло по обстоятельствам, не зависящим от заблуждавшейся стороны;

11) сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК РФ). Сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка), может быть признана судом недействительной по иску потерпевшего. Если сделка признана недействительной по одному из указанных оснований, то потерпевшему возвращается другой стороной все полученное ею по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре возмещается его стоимость в деньгах. Имущество, полученное по сделке потерпевшим от другой стороны, а также причитавшееся ему в возмещение переданного другой стороне, обращается в доход Российской Федерации. При невозможности передать имущество в доход государства в натуре взыскивается его стоимость в деньгах. Кроме того, потерпевшему возмещается другой стороной причиненный ему реальный ущерб. Срок исковой давности по требованию о применении последствий недействительности ничтожной сделки составляет три года. Течение срока исковой давности по указанному требованию начинается со дня, когда началось исполнение этой сделки. Срок исковой давности по требованию о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет один год. Течение срока исковой давности по указанному требованию начинается со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной (ст. 181 ГК РФ).

4.4. Право собственности на землю и на жилые помещения по Гражданскому кодексу РФ

Право собственности на землю и на жилые помещения прописано в нормах ГК РФ. Так, согласно ст. 260 ГК РФ лица, имеющие в собственности земельный участок, вправе продавать его, дарить, отдавать в залог или сдавать в аренду и распоряжаться им иным образом (например, передавать в доверительное управление) постольку, поскольку соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота или не ограничены в обороте. На основании закона и в установленном им порядке определяются земли сельскохозяйственного и иного целевого назначения, использование которых для других целей не допускается или ограничивается. Пользование земельным участком, отнесенным к таким землям, может осуществляться в пределах, определяемых его целевым назначением.

В соответствии со ст. 27 Земельного кодекса РФ (ЗК РФ) изъяты из оборота земельные участки, занятые находящимися в федеральной собственности следующими объектами:

- 1) государственными природными заповедниками и национальными парками;
- 2) зданиями, строениями и сооружениями, в которых размещены для постоянной деятельности Вооруженные Силы Российской Федерации, другие войска, воинские формирования и органы;
- 3) зданиями, строениями и сооружениями, в которых размещены военные суды;
- 4) объектами организаций федеральной службы безопасности;
- 5) объектами организаций федеральных органов государственной охраны;
- 6) объектами использования атомной энергии, пунктами хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ;
- 7) объектами, в соответствии с видами деятельности которых созданы закрытые административно-территориальные образования;
- 8) объектами учреждений и органов Федеральной службы исполнения наказаний;
- 9) воинскими и гражданскими захоронениями;
- 10) инженерно-техническими сооружениями, линиями связи и коммуникациями, возведенными в интересах защиты и охраны Государственной границы Российской Федерации.

Ограничиваются в обороте находящиеся в государственной или муниципальной собственности следующие земельные участки:

- 1) в пределах особо охраняемых природных территорий;
- 2) из состава земель лесного фонда;
- 3) в пределах которых расположены водные объекты, находящиеся в государственной или муниципальной собственности;
- 4) занятые особо ценными объектами культурного наследия народов Российской Федерации, объектами, включенными в Список всемирного наследия, историко-культурными заповедниками, объектами археологического наследия;
- 5) предоставленные для обеспечения обороны и безопасности, оборонной промышленности, таможенных нужд;

6) в границах закрытых административно-территориальных образований;

7) предоставленные для нужд организаций транспорта, в том числе морских, речных портов, вокзалов, аэродромов и аэропортов, сооружений навигационного обеспечения воздушного движения и судоходства, терминалов и терминальных комплексов в зонах формирования международных транспортных коридоров;

8) предоставленные для нужд связи;

9) занятые объектами космической инфраструктуры;

10) расположенные под объектами гидротехнических сооружений;

11) предоставленные для производства ядовитых веществ, наркотических средств;

12) загрязненные опасными отходами, радиоактивными веществами, подвергшиеся биогенному загрязнению, иные подвергшиеся деградации земли;

13) расположенные в границах земель, зарезервированных для государственных или муниципальных нужд;

14) в первом и втором поясах зон санитарной охраны водных объектов, используемых для целей питьевого и хозяйственно-бытового водоснабжения.

При приобретении земельного участка в собственность право каждого гражданина распространяется на находящиеся в границах этого участка поверхностный (почвенный) слой и водные объекты, находящиеся на нем растения. Но столь обширное право собственности возникает у гражданина только в случае, если иное не установлено законом.

Согласно праву собственности на землю собственник земельного участка вправе использовать по своему усмотрению все, что находится над и под поверхностью этого участка, если иное не предусмотрено законами о недрах, об использовании воздушного пространства, иными законами и не нарушает прав других лиц. Так, например, согласно Закону РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 «О недрах» недра в границах территории Российской Федерации, включая подземное пространство и содержащиеся в недрах полезные ископаемые, энергетические и иные ресурсы, являются государственной собственностью. Вопросы владения, пользования и распоряжения недрами находятся в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Участки недр не могут быть предметом купли, продажи, дарения, наследования, вклада, залога или отчуждаться в иной форме. Права пользования недрами могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому в той мере, в какой их оборот допускается федеральными законами. Если вы приобрели земельный участок и именно в его пределах расположены недра, являющиеся достоянием государства, то вы имеете полное право получить разрешение на их добычу путем лицензирования своей деятельности.

Собственник земельного участка может возводить на нем здания и сооружения, осуществлять их перестройку или снос, разрешать строительство на своем участке другим лицам. Эти права осуществляются при условии соблюдения градостроительных и строительных норм и правил, а также требований о целевом назначении земельного участка (например, если у вас в собственности находятся земли сельскохозяйственного назначения, использование которых для иных целей не допускается). Если иное не предусмотрено законом или договором, собственник земельного участка приобретает право собственности на здание, сооружение и иное недвижимое имущество, возведенное или созданное им для себя на принадлежащем ему участке (ст. 263 ГК РФ).

Земельные участки могут предоставляться их собственниками другим лицам на условиях и в порядке, которые предусмотрены гражданским и земельным законодательством: постоянное (бессрочное)

пользование земельными участками, пожизненное наследуемое владение земельными участками, аренда земельных участков, безвозмездное срочное пользование земельными участками. Собственник здания, сооружения или иной недвижимости, находящейся на земельном участке, принадлежащем другому лицу, имеет право пользования предоставленным таким лицом под эту недвижимость земельным участком. При переходе права собственности на недвижимость, находящуюся на чужом земельном участке, к другому лицу оно приобретает право пользования соответствующим земельным участком на тех же условиях и в том же объеме, что и прежний собственник недвижимости. При переходе права собственности на здание или сооружение, принадлежавшее собственнику земельного участка, на котором оно находится, к приобретателю здания или сооружения переходит и право собственности на земельный участок, занятый зданием или сооружением и необходимый для его использования, если иное не предусмотрено законом.

Земельный участок может быть изъят у собственника для государственных или муниципальных нужд путем выкупа. В зависимости от того, для чьих нужд изымается земля, выкуп осуществляется Российской Федерацией, соответствующим субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием. Решение об изъятии земельного участка для государственных или муниципальных нужд принимается федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъекта Российской Федерации или органами местного самоуправления. Федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, уполномоченные принимать решения об изъятии земельных участков для государственных или муниципальных нужд, порядок подготовки и принятия этих решений определяются федеральным земельным законодательством. Собственник земельного участка должен быть не позднее чем за один год до предстоящего изъятия земельного участка письменно уведомлен об этом органом, принявшим решение об изъятии. Выкуп земельного участка до истечения года со дня получения собственником такого уведомления допускается только с согласия собственника. Решение федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или органа местного самоуправления об изъятии земельного участка для государственных или муниципальных нужд подлежит государственной регистрации в органе, осуществляющем регистрацию прав на земельный участок. Собственник земельного участка должен быть извещен о произведенной регистрации с указанием ее даты. Собственник земельного участка, подлежащего изъятию для государственных или муниципальных нужд, с момента государственной регистрации решения об изъятии участка до достижения соглашения или принятия судом решения о выкупе участка может владеть, пользоваться и распоряжаться им по своему усмотрению и производить необходимые затраты, обеспечивающие использование участка в соответствии с его целевым назначением. Однако собственник несет риск отнесения на него при определении выкупной цены земельного участка затрат и убытков, связанных с новым строительством, расширением и реконструкцией зданий и сооружений на земельном участке в указанный период.

Право собственности на жилые помещения закреплено в ст. 288 ГК РФ, где говорится, что собственник осуществляет права владения, пользования и распоряжения принадлежащим ему жилым помещением в соответствии с его назначением.

4.5. Защита прав собственности

Защита прав собственности возможна следующими способами.

1. *Истребование имущества из чужого незаконного владения.* Собственник в праве истребовать свое имущество из чужого незаконного владения (ст. 301 ГК РФ). Подобное право осуществляется путем подачи **виндикационного иска**, т. е. иска невладеющего собственника к владеющему несовладельцу. Право собственности владеющего несовладельца доказывается в процессе судебного заседания посредством представления документов. В процессе доказывания устанавливаются не только права собственности, но и обстоятельства, при которых оно возникло.

2. *Истребование имущества от добросовестного приобретателя (ст. 302 ГК РФ):* если имущество возмездно приобретено у лица, которое не имело права его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать (добросовестный приобретатель), то собственник вправе истребовать это имущество от приобретателя в случае, когда имущество утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли. Если имущество приобретено безвозмездно от лица, которое не имело права его отчуждать, собственник вправе истребовать имущество во всех случаях.

Глава 5. Защита прав потребителей

5.1. Общие положения

Наверное, каждый человек в своей жизни сталкивался с покупкой товара, оказанием услуг или различного рода работ. Не всегда мы остаемся довольными сервисом, качеством товара, предоставленной услуги или работы. Что же делать, как защитить свои права и законные интересы? Учитывая всю необходимость разрешения возникающих конфликтов между продавцами и покупателями, изготовителями заказчиками, 7 февраля 1992 г. был принят Закон РФ № 2300-1 «О защите прав потребителей». В преамбуле к данному Закону РФ говорится, что он регулирует отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, исполнителями, импортерами, продавцами при продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг), устанавливает права потребителей на приобретение товаров (работ, услуг) надлежащего качества и безопасных для жизни, здоровья, имущества потребителей и окружающей среды, получение информации о товарах (работах, услугах) и об их изготовителях (исполнителях, продавцах), просвещение, государственную и общественную защиту их интересов, а также определяет механизм реализации этих прав. Причем следует отметить, что речь идет именно о защите прав потребителей, а не изготовителей и продавцов. Это обусловлено тем, что лицо, занимаясь производством того или иного товара, оказывая услуги (работы), берет на себя большую ответственность. Ответственность производителя, изготовителя заключается в том, что он обязуется создавать тот товар, который можно использовать потребителю, не опасаясь за свое здоровье, здоровье своих близких, товар, который отвечает требованиям качества, и т. д.

На сегодняшний день достаточно часто в магазинах встречаются товары с истекшими сроками годности, генномодифицированные и иные небезопасные продукты. И далеко не все изготовители предупреждают потребителей о наличии подобных компонентов. А ведь в первую очередь потребитель имеет право приобретать товары, безопасные для жизни и здоровья.

Итак, исходя из норм Закона РФ «О защите прав потребителей» **товар** (услуга, работа) должен обладать такими свойствами, как качество, безопасность для жизни, здоровья, имущества потребителя и окружающей среды. Критерий *безопасность товара для имущества потребителя* является новым для российского законодательства, т. е. потребитель, используя приобретенный товар, должен быть уверен, что товар никоим образом не может принести вред. Например, приобретая какое-то средство для чистки, потребитель должен знать, что средство очистит необходимую вещь и никакого вреда ей не нанесет.

Прежде чем говорить о закрепленных правах и гарантиях, необходимо изучить понятийный аппарат, который предусмотрен в преамбуле Закона РФ «О защите прав потребителей»:

1) **потребитель** – гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности;

2) **изготовитель** – организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, производящие товары для реализации потребителям;

3) **исполнитель** – организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, выполняющие работы или оказывающие услуги потребителям по возмездному договору;

4) **продавец** – организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также

индивидуальный предприниматель, реализующие товары потребителям по договору купли-продажи;

5) **недостаток товара (работы, услуги)** – несоответствие товара (работы, услуги) или обязательным требованиям, предусмотренным законом либо в установленном им порядке, или условиям договора (при их отсутствии или неполноте условий обычно предъявляемым требованиям), или целям, для которых товар (работа, услуга) такого рода обычно используется, или целям, о которых продавец (исполнитель) был поставлен в известность потребителем при заключении договора, или образцу и (или) описанию при продаже товара по образцу и (или) по описанию;

6) **существенный недостаток товара (работы, услуги)** – неустранимый недостаток или недостаток, который не может быть устранен без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляется неоднократно, или проявляется вновь после его устранения, или другие подобные недостатки;

7) **безопасность товара (работы, услуги)** – безопасность товара (работы, услуги) для жизни, здоровья, имущества потребителя и окружающей среды при обычных условиях его использования, хранения, транспортировки и утилизации, а также безопасность процесса выполнения работы (оказания услуги);

8) **уполномоченная изготовителем (продавцом) организация или уполномоченный изготовителем (продавцом) индивидуальный предприниматель (далее – уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель)** – организация, осуществляющая определенную деятельность, или организация, созданная на территории Российской Федерации изготовителем (продавцом), в том числе иностранным изготовителем (иностраным продавцом), выполняющие определенные функции на основании договора с изготовителем (продавцом) и уполномоченные им на принятие и удовлетворение требований потребителей в отношении товара ненадлежащего качества, либо индивидуальный предприниматель, зарегистрированный на территории Российской Федерации, выполняющий определенные функции на основании договора с изготовителем (продавцом), в том числе с иностранным изготовителем (иностраным продавцом), и уполномоченный им на принятие и удовлетворение требований потребителей в отношении товара ненадлежащего качества;

9) **импортер** – организация независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, осуществляющие импорт товара для его последующей реализации на территории Российской Федерации. Защита прав, свобод и законных интересов гражданина относится к совместному ведению Российской Федерации и субъектов Российской Федерации согласно ст. 72 Конституции РФ, поэтому органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации не имеют права устанавливать правила продажи продукции.

Отношения, регулируемые Законом РФ «О защите прав потребителей», могут возникать из договоров розничной купли-продажи; аренды, включая прокат; найма жилого помещения, в том числе социального найма, в части выполнения работ, оказания услуг по обеспечению надлежащей эксплуатации жилого дома, в котором находится сданное внаем жилое помещение, предоставлять или обеспечивать предоставление нанимателю за плату необходимых коммунальных услуг, обеспечить проведение ремонта общего имущества многоквартирного дома и устройств для оказания коммунальных услуг (п. 2 ст. 676 ГК РФ); подряда (бытового, строительного, подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, на техническое обслуживание приватизированного, а также другого жилого помещения, находящегося в собственности граждан); перевозки граждан, их багажа и грузов; комиссии; хранения; из договоров на оказание финансовых услуг, направленных на удовлетворение личных, семейных, домашних и иных нужд потребителя – гражданина, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, в том числе предоставление кредитов, открытие и ведение счетов клиентов – граждан, осуществление расчетов по их поручению, услуги по приему от граждан и хранению ценных бумаг и других ценностей, оказание им консультационных услуг; и других договоров, направленных на удовлетворение личных, семейных,

домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 сентября 1994 г. № 7 «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей»).

Закон РФ «О защите прав потребителей» распространяется даже на такие отношения, которые возникают при участии в долевом строительстве.

Анализируя комплекс договоров, которые регулирует Закон РФ «О защите прав потребителей», можно с уверенностью сказать, что он не регулирует договоры, не основанные на условиях возмездности, а также гражданско-правовые договоры, которые не связаны с приобретением товаров, оказанием работ и услуг.

Следует отметить, что при заключении договора купли-продажи товара, выполнения или оказания услуг, работ, как правило, потребителю предлагается однообразный договор, т. е. одинаковый для всех. Но не всегда представленный договор может соответствовать сложившейся ситуации.

Иногда продавцы, изготовители, исполнители включают в договор условия, существенно нарушающие права и законные интересы потребителя. Каждый, чьи права нарушены, имеет право обратиться к продавцу (изготовителю, исполнителю) с требованием изменить договор в той части, в которой он не соответствует нормам права действующего законодательства.

В случае, если продавец отказывается внести изменения в договор, у вас есть все основания обратиться в Федеральную службу по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, которая является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защиты прав потребителей и потребительского рынка (п. 1 Положения о Федеральной службе по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, утв. постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 322).

В случае признания того, что нормы заключенного (заключаемого) договора ущемляют права и законные интересы потребителя, а продавец отказывается его исправить, он будет привлечен к ответственности.

Условия договора, ущемляющие права потребителя, признаются недействительными.

Если в результате исполнения договора, ущемляющего права потребителя, у него возникли убытки, они подлежат возмещению изготовителем (исполнителем, продавцом) в полном объеме.

Грубым нарушением ваших прав будет настойчивое предложение по приобретению сертификата дополнительного сервиса, оплате дополнительных услуг и отказ в продаже товара без подобных доплат. Потребитель всегда должен быть начеку.

Нельзя допускать, чтобы продавец без вашего ведома выполнял дополнительные работы, услуги за отдельную плату. Это грубое нарушение. Вы имеете полное право отказаться от предоставленных услуг и их не оплачивать, а если вы их уже оплатили, то имеете право требовать возврата уплаченной суммы. Именно об этом говорится в ст. 16 Закона РФ «О защите прав потребителей».

Также грубым нарушением прав потребителя является навязывание продавцом оплатить те или иные услуги, которые согласно нормативным актам должны предоставляться бесплатно. Например, в соответствии с п. 45 Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55 «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня

непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации», ткани, одежда, меховые товары и обувь передаются покупателю в упакованном виде без взимания за упаковку дополнительной платы, а в соответствии с п. 52 этого же нормативного акта, если стоимость сборки и (или) установки товара включена в его стоимость, то указанные работы должны выполняться продавцом или соответствующей организацией бесплатно.

Это касается и доставки товаров. Так, согласно п. 7 ст. 18 Закона РФ «О защите прав потребителей» доставка крупногабаритного товара и товара весом более 5 кг для ремонта, уценки, замены и (или) возврат их потребителю осуществляются силами и за счет продавца (изготовителя, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера). В случае неисполнения данной обязанности, а также при отсутствии продавца (изготовителя, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера) в месте нахождения потребителя доставка и (или) возврат указанных товаров могут осуществляться потребителем. При этом продавец (изготовитель, уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель, импортер) обязан возместить потребителю расходы, связанные с доставкой и (или) возвратом указанных товаров.

Закреплением такого положения, как запрет на ущемление прав потребителей, законодатель пытается оградить каждого реализующего своего право от злоупотребления со стороны недобросовестного продавца и исполнителя и навязывания незаконных условий для включения их в договор.

Для более эффективной защиты своих прав и законных интересов каждый человек должен знать совокупность всех прав, которые предоставлены ему государством и им же охраняются. Именно поэтому Законом РФ «О защите прав потребителей» закреплено право каждого потребителя на просвещение в области защиты прав потребителей. Предоставленное право каждого потребителя обеспечивается посредством включения соответствующих требований в государственные образовательные стандарты, а также общеобразовательные и профессиональные программы. Просвещение потребителей также проводится посредством организации своеобразной системы информирования потребителей об их правах и необходимых действиях по защите прав потребителей. Во исполнение предоставленного права потребителя создаются юридические клиники на базах институтов, университетов, которые осуществляют помощь при защите нарушенных или оспариваемых прав.

На изготовителя (исполнителя) возложена обязанность по установлению срока службы, срока годности товара (работы), а также гарантированного срока на товар (работу).

На товар (работу), предназначенный для длительного использования, изготовитель (исполнитель) вправе устанавливать срок службы – период, в течение которого изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечить потребителю возможность использования товара (работы) по назначению и нести ответственность за существенные недостатки (ст. 5 Закона РФ «О защите прав потребителей»). Именно в данный период, который был указан изготовителем (исполнителем) в качестве срока службы, потребитель имеет право требовать безвозмездного устранения существенных недостатков товара (если докажет, что они возникли до передачи товара потребителю или по причинам, возникшим до этого момента) (ст. 19 Закона РФ «О защите прав потребителей»). Установленный срок службы изготовителем (исполнителем) также является и основанием ответственности изготовителя (исполнителя) в случае, если вышеуказанные требования потребителя не были удовлетворены в течение 20 дней со дня его предъявления. Установление срока службы на товары (работы) длительного использования, еще раз повторимся, является правом изготовителя (исполнителя). Часто на практике изготовитель (исполнитель) не считает нужным

устанавливать срок службы и воспользоваться предоставленным правом. Возможно, данная ситуация возникает вследствие незнания норм Закона РФ «О защите прав потребителей», что является грубейшей ошибкой, так как, если изготовителем (исполнителем) не установлен срок службы на товары (работы), то он автоматически устанавливается нормой законодательства. По российскому законодательству в случае неустановления срока службы товара (работы) срок приравнивается к десяти годам. Таким образом, нежелание установить срок службы товара (работы) длительного использования изготовитель (исполнитель) обязаны нести ответственность за причиненный вред потребителю товаром (работами) с момента передачи товара (работ) в течение десяти лет. Срок службы товара, как правило, исчисляется единицами времени. Однако могут быть предусмотрены иные измерения срока службы: километрами, метрами и прочими единицами измерения исходя из функционального назначения товара (результата работ). Помимо установления срока службы товара (работы) длительного использования, изготовитель (исполнитель) обязан устанавливать срок службы комплектующих изделий (деталей, узлов, агрегатов), которые по истечении определенного периода могут представлять опасность для жизни, здоровья потребителя, причинять вред его имуществу или окружающей среде.

В течение действия установленного срока службы именно на изготовителя ложится обязанность по обеспечению возможности использования товара в течение срока службы. Для этого изготовитель должен обеспечивать бесперебойное функционирование сервисных центров, где будут производиться ремонт и техническое обслуживание, а также выпускать и осуществлять поставку в торговые и ремонтные организации в необходимом для ремонта и технического обслуживания объеме и ассортименте запасных частей в течение срока производства товара и после снятия его с производства в течение срока службы товара, а при отсутствии такого срока – в течение десяти лет со дня передачи товара потребителю. Помимо этого, на изготовителя возлагается обязанность по обеспечению работы сервисных центров. Во избежание возможных претензий к изготовителю со стороны потребителя изготовителю представляется необходимым закрепить момент начала и снятия товара с производства документально. Несоблюдение данной процедуры влечет за собой предоставление потребителю права на обращение к изготовителю или в суд для требования возмещения убытков в соответствии с Законом РФ «О защите прав потребителей» и ст. 12 ГК РФ. В соответствии с данными положениями потребитель имеет право потребовать возмещения не только убытков, но и морального вреда, а также исполнения обязательства в натуре. Неисполнение возложенной на изготовителя обязанности по обеспечению возможности осуществления ремонта и технического обслуживания рассматривается как неисполнение или ненадлежащее исполнение взятых на себя обязательств. Стоит отметить, что в данном случае законом прямо предусмотрена более строгая ответственность изготовителя, а не продавца, так как изготовитель должен обеспечить изготовление безопасного товара. Всем известно, что уровень безопасности товара зависит от его качества. Поэтому атрибут качества является неотъемлемой частью безопасности. Чем качественнее товар, тем выше его безопасность.

Не забывайте, что, приобретая товар, вы имеете полное право получить о нем всю информацию, да и не только о нем, но и о его изготовителе, производителе, продавце.

Информация в наглядной и доступной форме доводится до сведения потребителей при заключении договоров купли-продажи и договоров о выполнении работ (оказании услуг) способами, принятыми в отдельных сферах обслуживания потребителей, на русском языке, а дополнительно, по усмотрению изготовителя (исполнителя, продавца) – на государственных языках субъектов Российской Федерации и родных языках народов Российской Федерации.

Информация о товарах (работах, услугах) в обязательном порядке должна содержать:

- 1) наименование технического регламента или иное установленное законодательством Российской

Федерации о техническом регулировании и свидетельствующее об обязательном подтверждении соответствия товара обозначение;

2) сведения об основных потребительских свойствах товаров (работ, услуг), в отношении продуктов питания сведения о составе (в том числе наименование использованных в процессе изготовления продуктов питания пищевых добавок, биологически активных добавок, информацию о наличии в продуктах питания компонентов, полученных с применением генно-инженерно-модифицированных организмов, в случае, если содержание указанных организмов в таком компоненте составляет более 0,9 %), пищевой ценности, назначении, об условиях применения и хранения продуктов питания, о способах изготовления готовых блюд, весе (объеме), дате и месте изготовления и упаковки (расфасовки) продуктов питания, а также сведения о противопоказаниях для их применения при отдельных заболеваниях. Перечень товаров (работ, услуг), информация о которых должна содержать противопоказания для их применения при отдельных заболеваниях, утверждается Правительством РФ;

3) цену в рублях и условия приобретения товаров (работ, услуг), в том числе при предоставлении кредита размер кредита, полную сумму, подлежащую выплате потребителем, и график погашения этой суммы;

4) гарантийный срок, если он установлен;

5) правила и условия эффективного и безопасного использования товаров (работ, услуг);

6) срок службы или срок годности товаров (работ), установленный в соответствии с Законом РФ «О защите прав потребителей», а также сведения о необходимых действиях потребителя по истечении указанных сроков и возможных последствиях при невыполнении таких действий, если товары (работы) по истечении указанных сроков представляют опасность для жизни, здоровья и имущества потребителя или становятся непригодными для использования по назначению;

7) адрес (местонахождение), фирменное наименование (наименование) изготовителя (исполнителя, продавца), уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера;

8) информацию об обязательном подтверждении соответствия товаров (работ, услуг), указанные в п. 4 ст. 7 Закона РФ «О защите прав потребителей»;

9) информацию о правилах продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг);

10) указание на конкретное лицо, которое будет выполнять работу (оказывать услугу), и информацию о нем, если это имеет значение исходя из характера работы (услуги);

11) указание на использование фонограмм при оказании развлекательных услуг исполнителями музыкальных произведений.

Если приобретаемый потребителем товар был в употреблении или в нем устранился недостаток (недостатки), потребителю должна быть предоставлена информация и об этом.

Законом РФ «О защите прав потребителей» установлены критерии, предъявляемые к информации, которая предоставляется потребителю. Информация должна отвечать таким требованиям, как необходимость и достоверность. Необходимость информации представляет собой совокупность сведений, предоставляемых потребителю, которые необходимы для полного представления о сущности товара, его качествах, изготовителе, продавце и ином и дальнейшего выбора товара (работы, услуг). Достоверность информации предполагает соответствие содержащихся в ней сведений о товаре (работе, услуге) действительным. Таким образом, если перевод на русский язык недостоверен, то это следует расценивать как предоставление ненадлежащей, т. е. недостоверной или недостаточно полной, информации.

За нарушение прав потребителей изготовитель (исполнитель, продавец, уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель, импортер) несет ответственность, предусмотренную законом или договором. Если иное не установлено законом, убытки, причиненные потребителю, подлежат возмещению в полной сумме сверх неустойки (пени), установленной законом или договором. Уплата неустойки (пени) и возмещение убытков не освобождают изготовителя (исполнителя, продавца, уполномоченную организацию или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера) от исполнения возложенных на них обязательств в натуре перед потребителем (ст. 13 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

Вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу потребителя вследствие конструктивных, производственных, рецептурных или иных недостатков товара (работы, услуги), также подлежит возмещению в полном объеме. Право требовать возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товара (работы, услуги), признается за любым потерпевшим независимо от того, состоял он в договорных отношениях с продавцом (исполнителем) или нет. Особый интерес вызывает формулировка: «независимо от того, состоял он в договорных отношениях с продавцом (исполнителем) или нет». Не все правильно ее понимают. Как уже стало понятно, если продавец продал некачественный товар потребителю, потребитель имеет право этот товар вернуть либо потребовать произвести ремонт этого товара. Но как быть, если вы не покупали этот товар, а вам причинен вред в силу того, что этот товар либо услуга не соответствуют стандартам качества? Ваша соседка приобрела уникальное средство для чистки ковров, использовала его, осталась довольна и предложила попробовать вам. На упаковке предложенного средства нет никаких ограничений (например, какое ковровое покрытие нельзя чистить, используя это средство). После его использования вы пришли в ужас: ваше ковровое покрытие поменяло цвет, волокно испортилось и т. д. Вы имеете полное право предъявить к изготовителю данной продукции претензии и требование о возмещении причиненного вам ущерба. И поверьте, вам возместят причиненный ущерб.

5.2. Защита прав потребителей при продаже товаров

Представьте, вы совершили долгожданную покупку или приобрели вещь ежедневного потребления. При использовании приобретенного товара вы обнаруживаете в нем недостатки, которые, в свою очередь, не были оговорены при покупке продавцом. Как быть?

Согласно положениям ст. 18 Закона РФ «О защите прав потребителей» **потребитель при обнаружении недостатков товара имеет право:**

- 1) потребовать замены на товар этой же марки (этих же модели и (или) артикула);
- 2) потребовать замены на такой же товар другой марки (модели, артикула) с соответствующим перерасчетом покупной цены;
- 3) потребовать соразмерного уменьшения покупной цены;
- 4) потребовать незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара или возмещения расходов на их исправление потребителем или третьим лицом;
- 5) отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар суммы. По требованию продавца и за его счет потребитель должен возвратить товар с недостатками.

Действительно, все мы имеем право отказаться от договора купли-продажи и вернуть товар продавцу. Однако Законом РФ «О защите прав потребителей» установлен критерий, какой товар может подлежать возврату по первому требованию покупателя, а какой товар должен пройти проверку и получить подтверждение о том, что он неисправен, а точнее, имеется существенный недостаток (технически сложный товар).

В отношении технически сложного товара потребитель в случае обнаружения в нем недостатков вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за такой товар суммы либо предъявить требование о его замене на товар этой же марки (модели, артикула) или на такой же товар другой марки (модели, артикула) с соответствующим перерасчетом покупной цены в течение 15 дней со дня передачи потребителю такого товара. **По истечении этого срока указанные требования подлежат удовлетворению в одном из следующих случаев:**

- 1) обнаружение существенного недостатка товара;
- 2) нарушение сроков устранения недостатков товара;
- 3) невозможность использования товара в течение каждого года гарантийного срока в совокупности более чем 30 дней вследствие неоднократного устранения его различных недостатков (ст. 18 Закона РФ «О защите прав потребителей»). Перечень технически сложных товаров, в отношении которых требования потребителя об их замене подлежат удовлетворению в случае обнаружения в товарах существенных недостатков, устанавливается постановлением Правительства РФ от 13 мая 1997 г. № 575.

Очень часто при приобретении какого-либо товара нам (покупателям) выдают гарантийный талон. Как правило, если вы покупаете обувь, на обратной стороне напечатана памятка о том, как правильно за ней ухаживать, что необходимо делать для того, чтобы она прослужила дольше. В этой же памятке указывается ваше право в случае обнаружения недостатков и дефектов обратиться к продавцу и выдвинуть одно из вышеперечисленных требований. Однажды при приобретении пары обуви мне выдали памятку следующего содержания: «Согласно ст. 18 Закона РФ „О защите прав потребителей“ требования

потребителей не рассматриваются без предъявления товарного или кассового чека». Не верьте данному замечанию. Статья 18 Закона РФ «О защите прав и потребителей» содержит противоположное положение и обязывает продавца принять товар для проверки качества по требованию потребителя и в случае необходимости провести проверку качества товара. Потребитель вправе участвовать в проверке качества товара. В случае спора о причинах возникновения недостатков товара продавец (изготовитель), уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель, импортер обязаны провести экспертизу товара за свой счет. Потребитель вправе присутствовать при проведении экспертизы товара и в случае несогласия с ее результатами оспорить заключение такой экспертизы в судебном порядке.

Если в результате экспертизы товара установлено, что его недостатки возникли вследствие обстоятельств, за которые не отвечает продавец, потребитель обязан возместить продавцу, уполномоченной организации или уполномоченному индивидуальному предпринимателю, импортеру расходы на проведение экспертизы, а также связанные с ее проведением расходы на хранение и транспортировку товара.

Иногда, заходя в магазин, вы встречаете табличку следующего содержания: «Товар, приобретенный со скидкой или уцененный, обмену и возврату не подлежит». На эту фразу вы тоже смело можете не обращать никакого внимания. Вы имеете право, приобретая товар со скидкой на распродаже, вернуть его или предъявить одно из вышеуказанных требований. Приобретая уцененный товар, вы не имеете права вернуть товар по тем причинам, что обнаружены недостатки, из-за которых, собственно, и была произведена уценка. Однако, если вы обнаружили недостатки товара, о которых вы не были предупреждены продавцом, вы имеете полное право вернуть товар или предъявить одно из вышеназванных требований. И не стесняйтесь требовать – это ваше право.

В Законе РФ «О защите прав потребителей» есть одна очень интересная фраза: потребитель имеет право обменять непродовольственный товар надлежащего качества на аналогичный товар у продавца, у которого этот товар был приобретен, если указанный товар не подошел по форме, габаритам, фасону, расцветке, размеру или комплектации. И действительно, это очень здорово. Получается: вы купили товар, пришли домой, померили его, и выяснилось, что он вам совершенно не подходит. Что же делать, неужели придется оставить эту вещь у себя? Или вы, например, купили обувь, надели ее дома, походили и поняли, что каблук слишком высок, колодка неудобна и т. д. Недостатков в товарах нет, ведь они еще новые. Не стоит переживать и расстраиваться, ведь вы имеете право этот товар поменять либо отдать его продавцу и потребовать возврата уплаченных за товар денег. Но запомните: вы имеете право обменять товар или потребовать вернуть деньги только в том случае, если указанный товар не был в употреблении, сохранены его товарный вид, потребительские свойства, пломбы, фабричные ярлыки, а также имеется товарный чек или кассовый чек либо иной подтверждающий оплату указанного товара документ. Это очень важно, потому что иначе вам не вернут деньги и не поменяют товар. И самое главное: обменять товар или вернуть деньги можно в течение 14 дней, не считая дня покупки. Но не расстраивайтесь, если вдруг вам не выдадут денежные средства моментально на руки. Продавец имеет право вернуть вам денежные средства не сразу, а в течение трех дней. Поэтому не стоит расстраиваться, вам предоставлено право потребовать возврата в определенный срок, а продавцу – выплатить.

Следует также отметить, что существуют товары, не подлежащие обмену и возврату. Перечень подобных товаров установлен постановлением Правительства РФ «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или

комплектации».

Итак, какие требования вы можете предъявлять, мы уже отметили. Еще одна очень важная особенность заключается в том, что вы имеете право предъявить свои требования продавцу лишь в сроки, установленные законом. Вы имеете право предъявить требования по устранению недостатков товара в течение всего гарантийного срока или срока годности, который устанавливается производителем. Если срок годности и гарантийный срок не установлены, вы имеете право предъявить требования в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи их потребителю, если более длительные сроки не установлены законом или договором. Гарантийный срок товара, а также срок его службы исчисляется со дня передачи товара потребителю, если иное не предусмотрено договором. Если день передачи установить невозможно, эти сроки исчисляются со дня изготовления товара.

Для сезонных товаров (обуви, одежды и пр.) эти сроки исчисляются с момента наступления соответствующего сезона, срок наступления которого определяется соответственно субъектами Российской Федерации исходя из климатических условий местонахождения потребителей.

При продаже товаров по образцам, по почте, а также в случаях, если момент заключения договора купли-продажи и момент передачи товара потребителю не совпадают, эти сроки исчисляются со дня доставки товара потребителю. Если потребитель лишен возможности использовать товар вследствие обстоятельств, зависящих от продавца (в частности, товар нуждается в специальной установке, подключении или сборке, в нем имеются недостатки), гарантийный срок не течет до устранения продавцом таких обстоятельств. Если день доставки, установки, подключения, сборки товара, устранения зависящих от продавца обстоятельств, вследствие которых потребитель не может использовать товар по назначению, определить невозможно, эти сроки исчисляются со дня заключения договора купли-продажи (ст. 19 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

В случае выявления существенных недостатков товара потребитель вправе предъявить изготовителю (уполномоченной организации или уполномоченному индивидуальному предпринимателю, импортеру) требование о безвозмездном устранении таких недостатков, если докажет, что они возникли до передачи товара потребителю или по причинам, возникшим до этого момента. Указанное требование может быть предъявлено, если недостатки товара обнаружены по истечении двух лет со дня передачи товара потребителю, в течение установленного на товар срока службы или в течение десяти лет со дня передачи товара потребителю в случае неустановления срока службы. Если указанное требование не удовлетворено в течение 20 дней со дня его предъявления потребителем или обнаруженный им недостаток товара является неустранимым, потребитель по своему выбору вправе предъявить изготовителю (уполномоченной организации или уполномоченному индивидуальному предпринимателю, импортеру) иные предусмотренные ст. 18 Закона РФ «О защите прав потребителей» требования или вернуть товар изготовителю (уполномоченной организации или уполномоченному индивидуальному предпринимателю, импортеру) и потребовать возврата уплаченной денежной суммы (п. 6 ст. 19 вышеназванного Закона).

Товар, который содержит недостатки не по вине потребителя, должен быть передан изготовителю или продавцу. Если в договоре не указаны сроки исправления недостатков товара, то они должны быть исправлены незамедлительно, т. е. в минимальный срок, объективно необходимый для их устранения с учетом обычно применяемого способа. Если же сроки предусмотрены договором, обратите внимание: они не должны превышать 45 дней. В случае, если при устранении недостатков товара станет очевидным, что работа не будет выполнена в срок, между сторонами может быть заключено дополнительное соглашение о продлении сроков исправления недостатков товара. При этом отсутствие необходимых для устранения недостатков товара запасных частей (деталей, материалов), оборудования или подобные причины не являются основанием для заключения соглашения о таком новом сроке и не освобождают от

ответственности за нарушение срока, определенного соглашением сторон первоначально.

В отношении товаров длительного пользования изготовитель, продавец либо уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель обязаны при предъявлении потребителем указанного требования в трехдневный срок безвозмездно предоставить потребителю на период ремонта товар длительного пользования, обладающий этими же основными потребительскими свойствами, обеспечив доставку за свой счет. **Перечень товаров длительного пользования, на которые указанное требование не распространяется, устанавливается** Правительством РФ.

Ну и, конечно, в случае устранения недостатков товара гарантийный срок на него продлевается на период, в течение которого товар не использовался. Указанный период исчисляется со дня обращения потребителя с требованием об устранении недостатков товара до дня выдачи его по окончании ремонта. При выдаче товара изготовитель (продавец, уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель, импортер) обязан предоставить в письменной форме потребителю информацию о дате обращения потребителя с требованием об устранении обнаруженных им недостатков товара, о дате передачи товара потребителем для устранения недостатков товара, о дате устранения недостатков товара с их описанием, об использованных запасных частях (деталях, материалах) и о дате выдачи товара потребителю по окончании устранения недостатков товара (п. 3 ст. 20 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

Если вы обнаружили недостатки в товаре и предъявили требование о его замене, продавец (изготовитель, уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель, импортер) обязан заменить такой товар в течение семи дней со дня предъявления указанного требования потребителем, а при необходимости дополнительной проверки качества такого товара продавцом (изготовителем, уполномоченной организацией или уполномоченным индивидуальным предпринимателем, импортер) – в течение 20 дней со дня предъявления указанного требования. Если же в момент предъявления вышеуказанного требования у продавца (изготовителя, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя) не окажется в наличии данного товара, то замена товара должна быть произведена не позже одного месяца. Исключение составляют районы Крайнего Севера. В данной местности замена товара производится в сроки, необходимые для очередной доставки соответствующего товара в эти районы, в случае отсутствия у продавца (изготовителя, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя) необходимого для замены товара на день предъявления указанного требования.

В случае, если для замены товара ненадлежащего качества требуется более семи дней, то вы имеете право потребовать предоставления вам безвозмездно во временное пользование на период замены товар длительного пользования, обладающий этими же основными потребительскими свойствами, обеспечив его доставку за счет продавца. Товар ненадлежащего качества должен быть заменен на новый товар, т. е. на товар, не бывший в употреблении. При замене товара гарантийный срок исчисляется заново со дня передачи товара потребителю (ст. 21 вышеназванного закона).

В течение десяти дней подлежат удовлетворению следующие требования потребителя:

- 1) о соразмерном уменьшении покупной цены товара;
- 2) о возмещении расходов на исправление недостатков товара потребителем или третьим лицом;
- 3) о возврате уплаченной за товар денежной суммы;
- 4) о возмещении убытков, причиненных потребителю вследствие продажи товара ненадлежащего качества либо предоставления ненадлежащей информации о товаре.

Очень часто возникает такая ситуация, когда вы оплатили товар, а продавец обязуется доставить вам

его по месту требования. Обычно это происходит при покупке крупногабаритных товаров. Ну, например, вы приобрели холодильник, стиральную машину, чистящие порошки для холодильника и стиральной машины. Единственный товар, который вы забрали сразу, – это порошки для холодильника и стиральной машины. Сам холодильник и стиральную машину вам обязался доставить продавец. Сроки, конечно, он не указал. Да и у вас никогда не возникнет мысль о том, что приобретенный вами товар будет доставлен не в разумный срок или вообще не будет доставлен по месту назначения продавцом. А на самом деле это очень важно. На практике часто случается так, что приобретенный и оплаченный товар потребителей не доходит до адресата. Участки мировых судей просто переполнены подобными делами. Именно поэтому в Закон РФ «О защите прав потребителей» были внесены поправки и введена ст. 23.1 «Последствия нарушения продавцом срока передачи предварительно оплаченного товара потребителю». В названной статье закрепляется правило о том, что договор купли-продажи, предусматривающий обязанность потребителя предварительно оплатить товар, **должен** содержать условие о сроке передачи товара потребителю. В случае, если продавец, получивший сумму предварительной оплаты в определенном договором купли-продажи размере, не исполнил обязанность по передаче товара потребителю в установленный таким договором срок, потребитель по своему выбору вправе потребовать:

- 1) передачи оплаченного товара в установленный им новый срок;
- 2) возврата суммы предварительной оплаты товара, не переданного продавцом.

При этом потребитель вправе потребовать также полного возмещения убытков, причиненных ему вследствие нарушения установленного договором купли-продажи срока передачи предварительно оплаченного товара.

Кроме того что вы имеете право предъявить эти требования, а также потребовать возмещения убытков, за каждый день просрочки вы имеете право требовать выплаты неустойки в размере 0,5 % от суммы предварительной оплаты товара. Требования потребителя о возврате уплаченной за товар суммы и о полном возмещении убытков подлежат удовлетворению продавцом в течение десяти дней со дня предъявления соответствующего требования.

В настоящее время многие приобретают товары посредством каталогов, проспектов и др. Некоторые считают, что, если вы приобрели товар, вернуть или обменять его уже нельзя. Это не совсем верно. В 2004 г. в связи с ростом продаж дистанционным способом в Закон РФ «О защите прав потребителей» была внесена ст. 26.1 «Дистанционный способ продажи товаров». **Дистанционный способ** – это не что иное, как заключение договора розничной купли-продажи на основании ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и др.) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром.

При покупке товара дистанционным способом на продавца возлагается обязанность предоставить потребителю информацию:

- 1) об основных потребительских свойствах товара;
- 2) об адресе (местонахождении) продавца;
- 3) о месте изготовления товара;
- 4) о полном фирменном наименовании продавца (изготовителя);
- 5) о цене и об условиях приобретения товара;
- 6) о его доставке;
- 7) о сроке службы;

8) о сроке годности и гарантийном сроке;

9) о порядке оплаты товара;

10) о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора.

В статье 26.1 Закона РФ «О защите прав потребителей» содержится исчерпывающий перечень обязанностей продавца, но хотелось бы добавить, что продавец обязан заранее предоставить потребителю информацию о возможности и правилах возврата приобретаемого товара. Однако, несмотря на это, потребитель вправе отказаться от товара в любое время до его передачи, а после передачи товара – в течение семи дней. В случае, если информация о порядке и сроках возврата товара надлежащего качества не была предоставлена в письменной форме в момент доставки товара, потребитель вправе отказаться от товара в течение трех месяцев с момента передачи товара. Возврат товара надлежащего качества возможен в случае, если сохранены его товарный вид, потребительские свойства, а также документ, подтверждающий факт и условия покупки указанного товара. Отсутствие у потребителя документа, подтверждающего факт и условия покупки товара, не лишает его возможности ссылаться на другие доказательства приобретения товара у данного продавца. Потребитель не вправе отказаться от товара надлежащего качества, имеющего индивидуально-определенные свойства, если указанный товар может быть использован исключительно приобретающим его потребителем. При отказе потребителя от товара продавец должен вернуть ему денежную сумму, уплаченную потребителем по договору, за исключением расходов продавца на доставку от потребителя возвращенного товара, не позднее чем через десять дней со дня предъявления потребителем соответствующего требования. Если же вам продали дистанционным образом товар ненадлежащего качества, вы имеете полное право предъявить любое из требований, которые предусмотрены для товара ненадлежащего качества.

5.3. Защита прав потребителей при выполнении работ (оказании услуг)

При оказании услуг или выполнении работ существенным условием заключаемого договора является срок оказания услуг или выполнения работ. Согласно ст. 27 Закона РФ «О защите прав потребителей» исполнитель обязан осуществить выполнение работы (оказание услуги) в срок, установленный правилами выполнения отдельных видов работ (оказания отдельных видов услуг) или договором о выполнении работ (оказании услуг). При оказании услуг и выполнении работ важны не только сроки начала исполнения и окончания. Договором могут предусматриваться иные сроки, например промежуточные. В случае, если выполнение работы (оказание услуги) осуществляется по частям (доставка периодической печати, техническое обслуживание), в течение срока действия договора о выполнении работ (оказании услуг) должны предусматриваться соответствующие сроки (периоды) выполнения таких работ (оказания услуг).

Законом РФ «О защите прав потребителей» оговариваются правовые последствия неисполнения работ или неоказания услуг в определенные договором сроки. Причем потребитель имеет право предъявить претензии, не дожидаясь окончания предусмотренного срока, в случае, если во время выполнения работы (оказания услуги) стало очевидным, что она не будет выполнена в срок. Итак, **потребитель имеет право:**

- 1) назначить исполнителю новый срок;
- 2) поручить выполнение работы (оказание услуги) третьим лицам за разумную цену или выполнить ее своими силами и потребовать от исполнителя возмещения понесенных расходов;
- 3) потребовать уменьшения цены за выполнение работы (оказание услуги);
- 4) отказаться от исполнения договора о выполнении работы (оказании услуги).

Потребитель вправе потребовать также полного возмещения убытков, причиненных ему в связи с нарушением сроков выполнения работы (оказания услуги). Убытки возмещаются в сроки, установленные для удовлетворения соответствующих требований потребителя.

Если же потребителем устанавливаются новые сроки выполнения работ (оказания услуг), то данное обстоятельство должно быть указано в договоре. В случае если были просрочены вновь установленные сроки, то потребитель имеет право предъявить иные требования, предусмотренные Законом РФ «О защите прав потребителей». Если вы отказались от исполнения договора оказания услуг, выполнения работ или потребовали уменьшения цены по заключенному договору, то договорная цена рассчитывается следующим образом:

- 1) в случае предъявления потребителем требования о соразмерном уменьшении покупной цены товара в расчет принимается цена товара на момент предъявления потребителем требования об уценке или, если оно добровольно не удовлетворено, на момент вынесения судом решения о соразмерном уменьшении покупной цены;
- 2) в случае возврата товара ненадлежащего качества потребитель вправе требовать возмещения разницы между ценой товара, установленной договором, и ценой соответствующего товара на момент добровольного удовлетворения такого требования или, если требование добровольно не удовлетворено, на момент вынесения судом решения;
- 3) в случае возврата товара ненадлежащего качества, проданного в кредит, потребителю возвращается уплаченная за товар денежная сумма в размере погашенного ко дню возврата указанного

товара кредита, а также возмещается плата за предоставление кредита.

Таким образом, например, обращаясь в ателье по пошиву верхней одежды, вы устанавливаете окончательный срок выполнения работ по пошиву осеннего пальто. Работники ателье не успевают в срок выполнить работу. Наступают холода. У вас возникает необходимость в покупке плаща, пальто или куртки, чтобы не замерзнуть в то время, пока вам шьют пальто. Не стесняйтесь, обратитесь к администрации и предъявите им соответствующие требования. Потребуйте уменьшения стоимости выполняемой работы или возмещения стоимости вынужденной покупки. Сразу, конечно, ни один исполнитель не согласится с вашим требованием. Однако вы имеете полное право обратиться в суд, имея на руках все необходимые доказательства, а именно: договор на пошив пальто (им может выступать любая квитанция, выдаваемая в ателье), сводку о погодных условиях, чек о приобретении иной куртки, пальто, плаща. Обратите внимание на то, что, если вы вынуждены были приобрести верхнюю одежду в связи с изменившимися погодными условиями до истечения срока, указанного в договоре, то это обстоятельство не является причиной возмещения понесенных вами убытков. Если же у вас все сходится, вы имеете право обратиться за возмещением понесенных вами дополнительных расходов. Имейте в виду, что для суда заранее не имеют никакого значения предоставляемые доказательства. Решение судьи будет зависеть от его личного мнения в сложившейся ситуации. Именно поэтому, доказывая в суде необходимость приобретения верхней одежды в связи с неисполнением договора, нужно быть как можно убедительнее.

Если же вы все-таки отказываетесь от исполнения договора, то в данном случае Закон РФ «О защите прав потребителей» запрещает исполнителю требовать возмещения своих затрат, произведенных в процессе выполнения работы (оказания услуги), а также платы за выполненную работу (оказанную услугу), за исключением случая, если потребитель принял выполненную работу (оказанную услугу).

Не забывайте также, что вы имеете право на неустойку, если вы назначили новый срок для выполнения работы. Статьей 28 Закона РФ «О защите прав потребителей» предусмотрена возможность потребителя взыскать неустойку с исполнителя работ в размере 3 % за каждый день (час) просрочки. Если в вашем договоре не указана цена выполняемых работ (оказываемых услуг), то неустойка рассчитывается от общей цены заказа. Договором о выполнении работ (оказании услуг) между потребителем и исполнителем может быть установлен более высокий размер неустойки (пени). Часто в договоре можно увидеть только право исполнителя на взыскание неустойки, а о своей ответственности они забывают. Не теряйтесь, это ни о чем не говорит, не забывайте, вы тоже обладаете этим правом. При взыскании неустойки ее размер ограничен. Сумма неустойки за все время не может превышать стоимости выполняемой работы или общей цены заказа, если цена выполнения отдельного вида работы (оказания услуги) не определена договором о выполнении работы (оказании услуги).

Требования потребителя не смогут быть удовлетворены, если исполнитель докажет, что нарушение сроков выполнения работы (оказания услуги) произошло вследствие непреодолимой силы или по вине потребителя.

Рассмотрим ситуацию, когда вы получили результат работы, но обнаружили недостатки.

Потребитель при обнаружении недостатков выполненной работы (оказанной услуги) вправе по своему выбору потребовать:

- 1) безвозмездного устранения недостатков выполненной работы (оказанной услуги);
- 2) соответствующего уменьшения цены выполненной работы (оказанной услуги);

3) безвозмездного изготовления другой вещи из однородного материала такого же качества или повторного выполнения работы. При этом потребитель обязан возвратить ранее переданную ему исполнителем вещь;

4) возмещения понесенных им расходов по устранению недостатков выполненной работы (оказанной услуги) своими силами или третьими лицами.

Предъявленные требования к исполнителю не освобождают его от уплаты неустойки. Пожалуйста, не забывайте этого, потому что во многих случаях исполнитель отказывается исполнять одно из предъявленных требований потребителя. Помните, это незаконно.

Потребитель вправе отказаться от исполнения договора о выполнении работы (оказании услуги) и потребовать полного возмещения убытков, если в установленный указанным договором срок недостатки выполненной работы (оказанной услуги) не устранены исполнителем. Потребитель также вправе отказаться от исполнения договора, если им обнаружены существенные недостатки выполненной работы (оказанной услуги) или иные существенные отступления от условий договора.

На услуги (работы) также устанавливается гарантийный срок. Имейте в виду, если на услуги (работы) не установлен гарантийный срок, исполнитель все равно отвечает за выявленные потребителем недостатки, если потребитель докажет, что они возникли до их принятия им или по причинам, возникшим до этого момента. В отношении работы (услуги), на которую установлен гарантийный срок, исполнитель отвечает за ее недостатки, если не докажет, что они возникли после принятия работы (услуги) потребителем вследствие нарушения им правил использования результата работы (услуги), действий третьих лиц или непреодолимой силы.

Когда предусмотренный договором гарантийный срок составляет менее двух лет (пяти лет на недвижимое имущество) и недостатки работы (услуги) обнаружены потребителем по истечении гарантийного срока, но в пределах двух лет (пяти лет на недвижимое имущество), потребитель вправе предъявить требования, указанные выше.

В случае выявления существенных недостатков работы (услуги) потребитель вправе предъявить исполнителю требование о безвозмездном устранении недостатков, если докажет, что недостатки возникли до принятия им результата работы (услуги) или по причинам, возникшим до этого момента. Это требование может быть предъявлено, если такие недостатки обнаружены по истечении двух лет (пяти лет в отношении недвижимого имущества) со дня принятия результата работы (услуги), но в пределах установленного на результат работы (услуги) срока службы или в течение десяти лет со дня принятия результата работы (услуги) потребителем, если срок службы не установлен. Если данное требование не удовлетворено в течение 20 дней со дня его предъявления потребителем или обнаруженный недостаток является неустранимым, потребитель по своему выбору вправе требовать:

- 1) соответствующего уменьшения цены за выполненную работу (оказанную услугу);
- 2) возмещения понесенных им расходов по устранению недостатков выполненной работы (оказанной услуги) своими силами или третьими лицами;
- 3) отказа от исполнения договора о выполнении работы (оказании услуги) и возмещения убытков (ст. 29 Закона РФ «О защите прав потребителя»).

Мы говорили, что исполнитель должен удовлетворить требования потребителя, исправить обнаруженные потребителем недостатки и т. д. Недостатки работы (услуги) должны быть устранены исполнителем в разумный срок, назначенный потребителем. Но что стоит понимать под разумным сроком устранения недостатков работы (услуги), каким образом они устанавливаются и где указывается на то, каким образом он должен исчисляться? Законом РФ «О защите прав потребителей» никакой конкретный срок не установлен. Под разумным сроком стоит понимать такой срок (отрезок времени), на протяжении которого потребитель имеет право реализовать свое право на устранение недостатков, а исполнитель, в свою очередь, сможет реализовать возложенную на него обязанность по устранению недостатков работы

(услуги). Для каждой работы (услуги) этот срок может быть разным. Так, например, вы наняли бригаду для того, чтобы сделать ремонт в квартире. После принятия результата работ вы обнаружили недостатки в проделанной работе работников бригады (плитка в ванной выложена неправильно и отстает от стены). Вы имеете полное право обратиться с требованием к бригадиру бригады и потребовать устранения недостатков. В данной ситуации разумный срок будет установлен от двух дней до недели в зависимости от того, как договорятся потребитель и исполнитель. Но имейте в виду, что устанавливать сроки, а особенно разумный срок для выполнения работ (услуг), является прерогативой потребителя, а не исполнителя.

В случае, если исполнитель не может уложиться в установленные потребителем сроки, потребитель имеет право пригласить иную бригаду, а с бригады, выполнявшей ремонт, потребовать возмещения понесенных им расходов по устранению недостатков выполненной работы (оказанной услуги) своими силами или третьими лицами. Вновь установленный срок для устранения неисправностей может быть указан в заключенном договоре или в ином подписываемом сторонами документе либо в заявлении, направленном потребителем исполнителю. В то же время Закон РФ «О защите прав потребителей» не запрещает, помимо предъявленных требований, требовать неустойку в размере 3 % от цены выполняемой работы или же от цены заказа, если цена выполняемой работы не указана в договоре.

Требования потребителя об уменьшении цены за выполненную работу (оказанную услугу), о возмещении расходов по устранению недостатков выполненной работы (оказанной услуги) своими силами или третьими лицами, а также о возврате уплаченной за работу (услугу) денежной суммы и возмещении убытков, причиненных в связи с отказом от исполнения договора, подлежат удовлетворению в десятидневный срок со дня предъявления соответствующего требования. Требования потребителя о безвозмездном изготовлении другой вещи из однородного материала такого же качества или о повторном выполнении работы (оказании услуги) подлежат удовлетворению в срок, установленный для срочного выполнения работы (оказания услуги), а в случае, если этот срок не установлен – в срок, предусмотренный договором о выполнении работы (оказании услуги), который был исполнен ненадлежащим образом (ст. 31 вышеназванного Закона).

Каждый потребитель, несмотря ни на что, имеет право в любой момент отказаться от исполнения заключенного договора по выполнению работ (оказанию услуг), но только при одном условии: потребитель на момент отказа от исполнения договора должен оплатить затраты, фактически произведенные исполнителем.

При осуществлении некоторых видов работ (например, при осуществлении строительных работ) между исполнителем и потребителем может быть составлена смета, которая оформляется как приложение к договору. Законом РФ «О защите прав потребителей» предусмотрено два вида смет: твердая и приблизительная. Составление сметы обязательно в случае, если одна из сторон считает это необходимым. При твердой смете указываются все необходимые работы, их стоимость, стоимость материалов. В твердую смету не вносятся изменения, она подписывается обеими сторонами. В случае, если вносятся изменения в твердую смету, то об этом предупреждается и потребитель, и исполнитель. Они заключают дополнительное соглашение или переписывают смету. Исполнитель не вправе требовать увеличения твердой сметы, а потребитель – ее уменьшения, в том числе в случае, когда в момент заключения договора исключалась возможность предусмотреть полный объем подлежащих выполнению работ (оказанию услуг) или необходимых для этого расходов. Исполнитель имеет право требовать увеличения твердой сметы при существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставляемых исполнителем, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которое нельзя было предусмотреть при заключении договора. При отказе потребителя выполнить это требование исполнитель вправе расторгнуть договор в судебном порядке.

Если составляется приблизительная смета на выполняемые работы, в ней указывается приблизительная информация об объеме производимых работ, об их стоимости, о стоимости материалов. В приблизительную смету могут вноситься изменения на увеличение или снижение стоимости работ и иное, однако обо всех увеличениях объема работ, стоимости исполнитель все-таки обязан известить потребителя. В случае если потребитель не дал своего согласия на увеличение приблизительной сметы, а этого требуют выполняемые работы, то исполнитель имеет право отказаться от заключенного договора. Исполнитель, своевременно не предупредивший потребителя о необходимости превышения приблизительной сметы, обязан исполнить договор, сохраняя право на оплату работы (услуги) в пределах приблизительной сметы.

Если иное не указано в договоре, заключенном между исполнителем и потребителем, исполнитель осуществляет выполнение работ (оказание услуг) из своего материала и своими средствами. Исполнитель, предоставивший материал для выполнения работы, отвечает за его ненадлежащее качество по правилам об ответственности продавца за товары ненадлежащего качества. Предоставленный исполнителем материал оплачивается потребителем в соответствии с договором. Как правило, стоимость материала уже включена в стоимость производимых работ или услуг. Однако если материал приобретается специально для потребителя, то порядок расчета должен быть оговорен договором. Материал исполнителем может быть предоставлен потребителю в кредит, однако последующее изменение цены предоставленного в кредит материала исполнителя не влечет за собой перерасчета.

Очень часто мы обращаемся за услугами, полностью или частично предоставляя свой материал (вещь). Исполнитель, принимая нашу вещь, обязан обеспечить ее сохранность и правильное использование.

Исполнитель обязан:

- 1) предупредить потребителя о непригодности или недоброкачественности переданного потребителем материала (вещи);
- 2) представить отчет об израсходовании материала и возратить его остаток.

В случае полной или частичной утраты (повреждения) материала (вещи), принятого от потребителя, исполнитель обязан в трехдневный срок заменить его однородным материалом аналогичного качества и по желанию потребителя изготовить изделие из однородного материала в разумный срок, а при отсутствии однородного материала аналогичного качества – возместить потребителю двукратную цену утраченного материала, а также расходы, понесенные потребителем.

Цена утраченного (поврежденного) материала определяется исходя из цены материала, существовавшей в том месте, в котором требование потребителя должно было быть удовлетворено исполнителем в день добровольного удовлетворения такого требования или в день вынесения судебного решения, если требование потребителя добровольно удовлетворено не было.

Цена материала, передаваемого исполнителю, определяется в договоре о выполнении работы или в ином документе (квитанции, заказе), подтверждающем его заключение (ст. 35 вышеназванного Закона).

Очень часто спорные вопросы возникают при заключении договора по химической чистке изделий. Проведя исследование, следует отметить, что приведенный договор признается договором бытового подряда, а следовательно, на него распространяются нормы ГК РФ и Закона РФ «О защите прав потребителей».

Исполнитель обязан своевременно информировать потребителя о том, что соблюдение указаний потребителя и иные обстоятельства, зависящие от потребителя, могут снизить качество выполняемой работы (оказываемой услуги) или повлечь за собой невозможность ее завершения в срок.

Если потребитель, несмотря на своевременное и обоснованное информирование исполнителем, в разумный срок не заменит непригодный или недоброкачественный материал, не изменит указаний о способе выполнения работы (оказания услуги) либо не устранит иных обстоятельств, которые могут снизить качество выполняемой работы (оказываемой услуги), исполнитель вправе отказаться от исполнения договора о выполнении работы (оказании услуги) и потребовать полного возмещения убытков (ст. 36 Закона).

После того как вам была оказана услуга или была выполнена по вашему требованию работа, вы обязаны принять ее и оплатить. Оплата может производиться как наличным, так и безналичным расчетом, в кредит, авансовым платежом и т. д.

Оплата выполненных работ или оказанных услуг может производиться через кассу исполнителя, через кредитную организацию, через некоммерческую организацию, не являющуюся кредитной организацией и имеющую право принимать плату за оказанные услуги (выполненные работы) в соответствии с Федеральным законом от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности».

5.4. Государственная и общественная защита прав потребителей

К сожалению, при покупке товаров, оказании услуг и выполнении работ продавцом, изготовителем, исполнителем, уполномоченной организацией или уполномоченным индивидуальным предпринимателем, импортером достаточно часто нарушаются права покупателей и потребителей. Предъявляемые требования, гарантированные нам Законом РФ «О защите прав потребителей», к указанным лицам часто не исполняются или исполняются только после обращения в соответствующие контрольно-надзорные органы или в суд.

Защищая свои права, каждый должен знать, куда ему следует обращаться.

В статье 40 Закона РФ «О защите прав потребителей» закреплено, что государственный контроль и надзор за соблюдением законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, регулирующих отношения в области защиты прав потребителей, осуществляются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти по контролю (надзору) в области защиты прав потребителей (его территориальными органами), а также иными федеральными органами исполнительной власти (их территориальными органами), осуществляющими функции по контролю и надзору в области защиты прав потребителей и безопасности товаров (работ, услуг), в порядке, определяемом Правительством РФ.

Читая законы, всегда хочется задать вопрос: какие конкретно уполномоченные федеральным органом исполнительные власти защищают наши права и законные интересы? Почему в нормах закона не указывается, на какой орган возлагаются полномочия в сфере контроля и надзора за соблюдением законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, регулирующих отношения в области защиты прав потребителей? Да, действительно, простому потребителю, не имеющему юридического образования, будет тяжело определить, что же это за орган.

Итак, функции контроля и надзора за соблюдением законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, регулирующих отношения в области защиты прав потребителей, возложены на **Федеральную службу по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (Роспотребнадзор)**, которая находится в ведении Министерства здравоохранения и социального развития РФ. Совокупность всех полномочий, предоставленных Роспотребнадзору, определена в п. 5–7 постановления Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 322 «Об утверждении Положения о Федеральной службе по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека».

Государственный контроль и надзор в области защиты прав потребителей предусматривают:

1) проведение мероприятий, связанных с контролем, таких как проверка соблюдения изготовителями (исполнителями, продавцами, уполномоченными организациями или уполномоченными индивидуальными предпринимателями, импортерами) обязательных требований законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, регулирующих отношения в области защиты прав потребителей, а также обязательных требований к товарам (работам, услугам);

2) выдачу в пределах полномочий, предусмотренных законодательством Российской Федерации, предписаний изготовителям (исполнителям, продавцам, уполномоченным организациям или уполномоченным индивидуальным предпринимателям, импортерам) о прекращении нарушений прав потребителей, о необходимости соблюдения обязательных требований к товарам (работам, услугам);

3) в установленном законодательством Российской Федерации порядке принятие мер по приостановлению производства и реализации товаров (выполнения работ, оказания услуг), которые не соответствуют обязательным требованиям (в том числе с истекшим сроком годности), и товаров, на которые должен быть установлен, но не установлен срок годности, по отзыву с внутреннего рынка и (или) от потребителя или потребителей товаров (работ, услуг), которые не соответствуют обязательным требованиям, и информированию об этом потребителей;

4) направление в орган, осуществляющий лицензирование соответствующего вида деятельности (лицензирующий орган), материалов о нарушении прав потребителей для рассмотрения вопросов о приостановлении действия или об аннулировании соответствующей лицензии в установленном законодательством Российской Федерации порядке;

5) направление в органы прокуратуры, другие правоохранительные органы по подведомственности материалов для решения вопросов о возбуждении уголовных дел по признакам преступлений, связанных с нарушением установленных законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации прав потребителей;

6) обращение в суд с заявлениями в защиту прав потребителей, законных интересов неопределенного круга потребителей, а также с заявлениями о ликвидации изготовителя (исполнителя, продавца, уполномоченной организации, импортера) либо о прекращении деятельности индивидуального предпринимателя (уполномоченного индивидуального предпринимателя) за неоднократное или грубое нарушение установленных законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации прав потребителей.

Наличие такой службы – это прекрасно. Но она действует на федеральном уровне, а на местах действуют ее территориальные подразделения. Для установления факта нарушения ваших прав, сотрудниками Роспотребнадзора будет сделан запрос по месту нарушения ваших прав. Изготовитель по первому требованию обязан предоставить в установленный ими срок достоверные сведения, документацию, объяснения в письменной и (или) устной форме и иную информацию. В случае, если ваши права действительно нарушены, изготовитель (исполнитель, продавец) будут привлечены к административной, уголовной или гражданско-правовой ответственности, а ваши права восстановлены. И поверьте, это действительно так.

В случае, если вы не можете найти местонахождение территориального отделения Роспотребнадзора или он располагается слишком далеко, вы имеете полное право обратиться с заявлением в органы местного самоуправления. **В целях защиты прав потребителей на территории муниципального образования органы местного самоуправления вправе:**

- 1) рассматривать жалобы потребителей, консультировать их по вопросам защиты прав потребителей;
- 2) обращаться в суды в защиту прав потребителей (неопределенного круга потребителей).

При выявлении по жалобе потребителя товаров (работ, услуг) ненадлежащего качества, а также опасных для жизни, здоровья, имущества потребителей и окружающей среды органы местного самоуправления самостоятельно и незамедлительно извещают об этом федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие контроль за качеством и безопасностью товаров (работ, услуг) (ст. 44 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

Статья 30 Конституции РФ закрепляет положение о том, что каждый имеет право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов. Свобода деятельности общественных объединений гарантируется законодательством Российской Федерации. Закон РФ «О защите прав потребителей» предоставляет право гражданам объединяться на добровольной основе в

общественные объединения потребителей (их ассоциации, союзы), которые осуществляют свою деятельность в соответствии с уставами указанных объединений (их ассоциаций, союзов) и законодательством Российской Федерации. Объединения создаются согласно нормам гражданского законодательства Российской Федерации.

Общественные объединения потребителей для осуществления своих уставных целей вправе:

1) участвовать в разработке обязательных требований к товарам (работам, услугам), а также проектов законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, регулирующих отношения в области защиты прав потребителей;

2) проводить независимую экспертизу качества, безопасности товаров (работ, услуг), а также соответствия потребительских свойств товаров (работ, услуг) заявленной продавцами (изготовителями, исполнителями) информации о них;

3) проверять соблюдение прав потребителей и правил торгового, бытового и иных видов обслуживания потребителей, составлять акты о выявленных нарушениях прав потребителей и направлять указанные акты для рассмотрения в уполномоченные органы государственной власти, а также информировать органы местного самоуправления о выявленных нарушениях, участвовать по просьбе потребителей в проведении экспертиз по фактам нарушения прав потребителей;

4) распространять информацию о правах потребителей и о необходимых действиях по защите этих прав, о результатах сравнительных исследований качества товаров (работ, услуг), а также иную информацию, которая будет способствовать реализации прав и законных интересов потребителей;

5) вносить в федеральные органы исполнительной власти, организации предложения о принятии мер по повышению качества товаров (работ, услуг), по приостановлению производства и реализации товаров (выполнения работ, оказания услуг), по отзыву с внутреннего рынка товаров (работ, услуг), не соответствующих предъявляемым к ним и установленным законодательством Российской Федерации о техническом регулировании обязательным требованиям;

6) вносить в органы прокуратуры и федеральные органы исполнительной власти материалы о привлечении к ответственности лиц, осуществляющих производство и реализацию товаров (выполнение работ, оказание услуг), не соответствующих предъявляемым к ним обязательным требованиям, а также нарушающих права потребителей, установленные законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации;

7) обращаться в органы прокуратуры с просьбами принести протесты о признании недействительными актов федеральных органов исполнительной власти, актов органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и актов органов местного самоуправления, противоречащих законам и иным регулирующим отношения в области защиты прав потребителей нормативным правовым актам Российской Федерации;

8) обращаться в суды с заявлениями в защиту прав потребителей и законных интересов отдельных потребителей (группы потребителей, неопределенного круга потребителей). Если вы не уверены, что обращение в федеральный орган будет более эффективным методом борьбы за свои права и законные интересы, вы имеете право обратиться в одно из созданных общественных объединений. «Наказать» в прямом смысле вашего обидчика они не смогут, но помогут вам отстоять ваши права и законные интересы в судебном порядке. Как правило, деятельность таких общественных объединений осуществляется на платной основе. Однако, если ваше право действительно нарушено, вы можете воспользоваться помощью такого объединения и впоследствии взыскать произведенные затраты с лица, нарушавшего ваши права и законные интересы.

5.5. Ответственность за нарушение законодательства о защите прав потребителей

Закон РФ «О защите прав потребителей» предусматривает несколько видов ответственности. Рассмотрим каждый из них подробнее.

1. Ответственность продавца, исполнителя, изготовителя за существенные недостатки товара, работ, услуг в течение срока службы. Данный вид ответственности выражается в следующем: в случае выявления существенных недостатков товара потребитель вправе предъявить изготовителю требование о безвозмездном устранении таких недостатков, если докажет, что они возникли до передачи товара потребителю или по причинам, возникшим до этого момента.

2. Ответственность изготовителя (исполнителя, продавца) за ненадлежащую информацию о товаре (работе, услуге). В случае, если потребителю не предоставлена возможность незамедлительно получить при заключении договора информацию о товаре (работе, услуге), он вправе потребовать от продавца возмещения убытков, причиненных необоснованным уклонением от заключения договора, а если договор заключен, в разумный срок отказаться от его исполнения и потребовать возврата уплаченной за товар суммы и возмещения других убытков. При причинении вреда жизни, здоровью и имуществу потребителя вследствие непредоставления ему полной и достоверной информации о товаре (работе, услуге) потребитель вправе потребовать возмещения такого вреда, в том числе полного возмещения убытков, причиненных природным объектам, находящимся в собственности (владении) потребителя.

3. Ответственность изготовителя (исполнителя, продавца, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера) за нарушение прав потребителей. Данный вид ответственности выражается в форме выплаты убытков, причиненных потребителю, причем в полном объеме, и выплаты неустойки сверх выплаты убытков.

4. Имущественная ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товара (работы, услуги). Вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу потребителя вследствие конструктивных, производственных, рецептурных или иных недостатков товара (работы, услуги), подлежит возмещению в полном объеме. Вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу потребителя, подлежит возмещению, если вред причинен в течение установленного срока службы или срока годности товара (работы).

5. Ответственность продавца, изготовителя или исполнителя в виде возмещения морального вреда потребителю. Моральный вред, причиненный потребителю вследствие нарушения изготовителем (исполнителем, продавцом, уполномоченной организацией или уполномоченным индивидуальным предпринимателем, импортером) прав потребителя подлежит компенсации причинителем вреда при наличии его вины. Размер компенсации морального вреда определяется судом и не зависит от размера возмещения имущественного вреда.

6. Ответственность продавца (изготовителя, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера) за просрочку выполнения требований потребителя. За нарушение, а также за невыполнение (задержку выполнения) требования потребителя о предоставлении ему на период ремонта (замены) аналогичного товара продавец (изготовитель, уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель, импортер), допустивший такие нарушения, уплачивает потребителю за каждый день просрочки неустойку (пеню) в размере 1 % цены товара.

7. Ответственность исполнителя за ненадлежащее качество материала, предоставленного исполнителем и предназначенного для выполнения работ. Такая ответственность наступает по правилам ответственности продавца за товары ненадлежащего качества, т. е. в соответствии со ст. 18–24 Закона РФ «О защите прав потребителей». Разумеется, указанные правила могут применяться с учетом характера товара (материал) и предмета договорных отношений (работа, бытовой подряд). Следует подчеркнуть, что изложенные правила применяются только в связи с недоброкачеством материала, предоставленного исполнителем. Если же недоброкачество работы вызвана иными причинами, то ответственность исполнителя должна наступать по правилам гл. III вышеназванного Закона РФ, регулирующим выполнение работ (оказание услуг).

8. Ответственность исполнителя за сохранность материала (вещи), предоставленного потребителем. В случае полной или частичной утраты (повреждения) материала (вещи), принятого от потребителя, исполнитель обязан в трехдневный срок заменить его однородным материалом (вещью) аналогичного качества и по желанию потребителя изготовить изделие из однородного материала (вещи) в разумный срок, а при отсутствии однородного материала (вещи) аналогичного качества – возместить потребителю двукратную цену утраченного (поврежденного) материала (вещи), а также расходы, понесенные потребителем.

9. Ответственность за нарушение прав потребителей, установленных законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. За нарушение прав потребителей, установленных законодательством Российской Федерации, продавец (исполнитель, изготовитель, уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель, импортер) несет административную, уголовную или гражданско-правовую ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Глава 6. Автотранспорт: приобретение, эксплуатация, страхование

6.1. Приобретение и регистрация транспортных средств

Права и обязанности граждан по приобретению или реализации товаров, а также по заключению сделок регулируются гражданским законодательством Российской Федерации. Приобретая автомобиль, мы становимся одной из сторон гражданско-правовой сделки, а если быть еще точнее, то стороной договора купли-продажи. Согласно правовой сущности данного договора каждый имеет право приобрести любое имущество, соответственно предварительно заплатив за него (ст. 454 ГК РФ).

Как правило, основная масса населения приобретает автомобиль у автодилеров, что является залогом качества приобретенной продукции и скорости обслуживания. Однако в каждом регионе независимо от автосалонов действуют автомобильные рынки, на которых можно приобрести как новый, так и поддержанный автомобиль.

Приобретая автомобиль у автодилера в автосалонах, мы заключаем договор купли-продажи, в котором закрепляется, какое транспортное средство приобретается, указываются его стоимость, ответственность сторон и т. д. В соответствии с заключенным договором в случае, если вас не устраивает приобретенный автомобиль и у него имеются существенные недостатки качества, вы имеете право обратиться в автосалон с требованием об устранении недостатков, замене товара ненадлежащего качества, возврате денежных средств. Данная процедура занимает очень много времени и сил, однако ваше право будет восстановлено. При приобретении автомобиля «с рук» с вами не заключается договор, а следовательно, и гарантий вы не получаете.

После приобретения транспортного средства собственник транспортного средства либо лицо, владеющее или распоряжающееся на законных основаниях транспортным средством, обязаны его зарегистрировать в целях обеспечения полноты учета автотранспортных средств и других видов самоходной техники на территории Российской Федерации. Согласно постановлению Правительства РФ от 12 августа 1994 г. № 938 «О государственной регистрации автотранспортных средств и других видов самоходной техники на территории Российской Федерации» **регистрацию транспортных средств на территории Российской Федерации осуществляют:**

1) подразделения Государственной инспекции безопасности дорожного движения Министерства внутренних дел РФ (далее именуется – Госавтоинспекция) – автотранспортных средств, имеющих максимальную конструктивную скорость более 50 км/ч, и прицепов к ним, предназначенных для движения по автомобильным дорогам общего пользования;

2) органы государственного надзора за техническим состоянием самоходных машин и других видов техники в Российской Федерации (далее именуется – органы Гостехнадзора) – тракторов, самоходных дорожностроительных и иных машин и прицепов к ним, включая автотранспортные средства, имеющие максимальную конструктивную скорость 50 км/ч и менее, а также не предназначенные для движения по автомобильным дорогам общего пользования;

3) таможенные органы Российской Федерации – транспортных средств, зарегистрированных в других

странах и временно находящихся на территории Российской Федерации сроком до шести месяцев;

4) военные автомобильные инспекции (автомобильные службы) федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, и иных организаций, имеющих воинские формирования, – транспортных средств воинских формирований федеральных органов исполнительной власти и иных организаций.

Приказом МВД России от 27 января 2003 г. № 59 утвержден порядок регистрации транспортных средств. Правила регистрации автотранспортных средств и прицепов к ним в Государственной инспекции безопасности дорожного движения МВД России устанавливают единый на всей территории Российской Федерации порядок регистрации в Государственной инспекции безопасности дорожного движения МВД России автотранспортных средств с рабочим объемом двигателя внутреннего сгорания более 50 см³ и максимальной конструктивной скоростью более 50 км/ч и прицепов к ним, предназначенных для движения по автомобильным дорогам общего пользования и принадлежащих юридическим лицам, гражданам Российской Федерации, иностранным юридическим лицам и гражданам, лицам без гражданства.

Не подлежат регистрации в Госавтоинспекции и не принимаются к производству регистрационных действий транспортные средства:

1) изготовленные в Российской Федерации, в том числе из составных частей конструкций, предметов дополнительного оборудования, запасных частей и принадлежностей, или ввозимые на ее территорию сроком более чем на 6 месяцев, без представления документов, подтверждающих проведение их сертификации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;

2) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих торговлю транспортными средствами в предусмотренном законодательством РФ порядке, предназначенные для продажи;

3) конструкция которых или внесенные в конструкцию изменения не соответствуют требованиям действующих в Российской Федерации правил, нормативов и стандартов в области обеспечения безопасности дорожного движения или сведениям, указанным в представленных документах;

4) ранее зарегистрированные в подразделениях Госавтоинспекции и не снятые с регистрационного учета по месту регистрации в порядке, установленном вышеназванными Правилами;

5) при невыполнении иных требований, установленных законодательством РФ и вышеназванными Правилами.

Совершение регистрационных действий с транспортными средствами и номерными агрегатами, реализуемыми торговыми организациями на основании договоров с уполномоченными органами военного управления, осуществляется при представлении документов, удостоверяющих право собственности на транспортные средства и номерные агрегаты, в которых указываются дата и номер (при его наличии) вышеуказанного договора, а при наличии паспорта транспортного средства – его серия, номер и дата выдачи.

Документы, удостоверяющие право собственности на транспортные средства, номерные агрегаты, и иные документы, представляемые для совершения регистрационных действий, составленные на ином, кроме русского, языке, должны быть переведены на русский язык и иметь удостоверительные надписи нотариуса о верности перевода с одного языка на другой либо другого должностного лица, имеющего право совершать такие нотариальные действия в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Регистрационные документы, паспорта транспортных средств и иные документы, выдаваемые регистрационным подразделением, удостоверяются подписью должностного лица и печатью этого подразделения. Факт получения документов, а также регистрационных знаков удостоверяется подписью собственника или владельца транспортного средства в реестре зарегистрированных транспортных средств или в заявлении (при автоматизированном совершении регистрационных действий).

Транспортные средства регистрируются физическими лицами по месту жительства, указанному в паспортах или в свидетельствах о регистрации по месту жительства собственников, выдаваемых органами регистрационного учета, которыми являются органы внутренних дел, а при их отсутствии – органы местного самоуправления. Регистрация транспортных средств физическими лицами, не имеющими регистрации по месту жительства, производится по зарегистрированному месту пребывания указанных лиц. На транспортные средства, принадлежащие беженцам или вынужденным переселенцам, ввезенные на территорию Российской Федерации, представляются документы, подтверждающие проведение в установленном порядке таможенного оформления этих транспортных средств.

Для совершения регистрационных действий собственники или владельцы транспортных средств представляют:

- 1) заявление;
- 2) паспорт или иной заменяющий его документ, выданный в установленном порядке, удостоверяющий личность гражданина, обратившегося за совершением регистрационных действий;
- 3) документ, удостоверяющий полномочия гражданина представлять интересы собственника при совершении регистрационных действий;
- 4) документы об уплате платежей;
- 5) регистрационный документ и (или) паспорт транспортного средства, если он выдавался;
- 6) транспортное средство, за исключением случаев его утилизации. При наличии обстоятельств, препятствующих представлению транспортных средств, допускается представление актов технического осмотра, выданных с соблюдением требований Правил регистрации транспортных средств подразделениями Госавтоинспекции по местонахождению транспортных средств и заверенных главными государственными инспекторами безопасности дорожного движения субъектов Российской Федерации, районов, городов, округов и районов в городах или их заместителями, начальниками регистрационных подразделений или начальниками станций государственного технического осмотра Госавтоинспекции. Срок действия акта технического осмотра – 20 суток;
- 7) справку-счет, выданную торговой организацией или предпринимателем, либо заключенный в установленном порядке договор или иной документ, удостоверяющий право собственности на транспортное средство, номерной агрегат, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

К иным документам, удостоверяющим право собственности на транспортные средства, номерные агрегаты, могут относиться:

- документы, выдаваемые таможенными органами на транспортные средства, номерные агрегаты, ввезенные на территорию Российской Федерации;
- документы, выдаваемые органами социальной защиты населения о выделении транспортных средств инвалидам либо об изменении права собственности на такие транспортные средства в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;
- решения судов, судебные приказы, постановления органов принудительного исполнения по исполнению судебных актов;

– документы (свидетельства) на высвободившиеся номерные агрегаты, выданные регистрационными подразделениями;

– выписки из передаточных актов (касающиеся транспортных средств) при слиянии юридических лиц, присоединении юридического лица к другому юридическому лицу или преобразовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно-правовой формы); выписки из разделительного баланса (касающиеся транспортных средств) при разделении юридического лица либо при выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц;

– договоры, свидетельства о праве на наследство и другие документы на право собственности, заключенные и (или) составленные в соответствии с законодательством или международными договорами Российской Федерации;

8) страховой полис обязательного страхования гражданской ответственности собственника транспортного средства или лица, владеющего транспортным средством на праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления либо на ином законном основании (право аренды, доверенность на право управления транспортным средством, распоряжение соответствующего органа о передаче этому лицу транспортного средства и тому подобное), – в случаях регистрации, в том числе временной, и изменения регистрационных данных транспортных средств, когда обязанность по страхованию своей гражданской ответственности установлена федеральным законом; 9) регистрационные знаки транспортных средств или регистрационные знаки «ТРАНЗИТ», а также регистрационные документы и регистрационные номера государств регистрации транспортных средств, ввезенных на территорию Российской Федерации, в случаях, установленных вышеназванными Правилами.

6.2. Государственный технический осмотр транспортного средства

В соответствии с Федеральным законом от 10 декабря 1995 г. № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения» каждое транспортное средство должно проходить государственный технический осмотр, который проводится по месту его регистрации.

Государственный технический осмотр транспортного средства осуществляется в соответствии с Положением о проведении государственного технического осмотра автотранспортных средств и прицепов к ним в Государственной инспекции безопасности дорожного движения Министерства внутренних дел РФ (утв. постановлением Правительства РФ от 31 июля 1998 г. № 880).

Транспортные средства подлежат государственному техническому осмотру со следующей периодичностью:

1) легковые автомобили, используемые для перевозки пассажиров на коммерческой основе, автобусы и грузовые автомобили, оборудованные для систематической перевозки людей, с числом мест для сидения более восьми (кроме места водителя), транспортные средства и прицепы к ним для перевозки крупногабаритных, тяжеловесных и опасных грузов – каждые шесть месяцев;

2) легковые и грузовые автомобили с разрешенной максимальной массой до 3,5 т, прицепы и полуприцепы с разрешенной максимальной массой до 3,5 т, а также мототранспортные средства:

а) зарегистрированные в установленном порядке в Госавтоинспекции и прошедшие первый государственный технический осмотр до 31 декабря года, следующего за годом изготовления транспортного средства, – через 36 месяцев;

б) с года выпуска которых прошло не более семи лет, включая год выпуска, – каждые 24 месяца;

в) с года выпуска которых прошло более семи лет, включая год выпуска, – каждые 12 месяцев;

3) грузовые автомобили с разрешенной максимальной массой более 3,5 т, прицепы и полуприцепы с разрешенной максимальной массой более 3,5 т – каждые 12 месяцев;

4) транспортные средства, на которые в соответствии с законодательством РФ разрешена установка специальных сигналов, а также транспортные средства, предназначенные для обучения вождению, – каждые 12 месяцев. Предусмотренные сроки исчисляются с даты проведения первого государственного технического осмотра.

Лица, владеющие, пользующиеся и (или) распоряжающиеся транспортными средствами на праве собственности или ином законном основании, обязаны представлять транспортные средства на первый государственный технический осмотр в течение 30 суток после его государственной регистрации в Госавтоинспекции, а впоследствии – в конкретные год и месяц, которые устанавливаются Госавтоинспекцией в соответствии с установленной периодичностью и с учетом местных особенностей (климатических условий, структуры парка транспортных средств и др.).

Для проведения государственного технического осмотра собственник (представитель собственника) обязан представить в Госавтоинспекцию **транспортное средство и следующие документы:**

1) документ, удостоверяющий личность;

2) водительское удостоверение с разрешающими отметками в нем на право управления транспортным средством, предъявленным на осмотр;

3) медицинскую справку установленной формы;

4) документ, подтверждающий право владения или пользования и (или) распоряжения транспортным средством;

5) свидетельство о регистрации транспортного средства или технический паспорт и (или) технический талон;

6) квитанция (платежные поручения) об уплате установленных налога с владельцев транспортных средств и платы за проведение государственного технического осмотра, в том числе с использованием средств технического диагностирования;

7) страховой полис обязательного страхования гражданской ответственности владельца транспортного средства в случаях, когда обязанность по страхованию своей гражданской ответственности установлена федеральным законом.

В процессе осмотра транспортного средства производится проверка водительского удостоверения, документов, подтверждающих право владения или пользования и (или) распоряжения транспортным средством, и регистрационных документов на транспортное средство, а также талона о прохождении государственного технического осмотра (далее – талон), выданного собственнику (представителю собственника) транспортного средства при предыдущем осмотре, если транспортное средство проходило осмотр в Государственной инспекции ранее. В водительском удостоверении собственника (представителя собственника) проверяется наличие разрешающей отметки на право управления транспортным средством, представленным на осмотр. По записям в талоне контролируется своевременность представления транспортного средства на осмотр. При обнаружении признаков подделки водительского удостоверения и (или) документов, подтверждающих право владения или пользования и (или) распоряжения транспортным средством, и регистрационных документов на транспортное средство, государственных регистрационных знаков, изменения заводской маркировки транспортных средств, при несоответствии номеров агрегатов сведениям, указанным в представленных документах, а также при наличии достаточных оснований полагать, что транспортные средства (номерные агрегаты) или представленные документы находятся в розыске, документы и (или) транспортное средство задерживаются и производятся действия в установленном законодательством Российской Федерации порядке. В случае выявления на зарегистрированном транспортном средстве изменений конструкции, подлежащих внесению и не внесенных в регистрационные документы, эксплуатация транспортного средства запрещается. По результатам проверки технического состояния оформляется диагностическая карта транспортного средства в трех экземплярах. На транспортное средство, прошедшее осмотр, заполняется талон. Талон выдается собственнику (представителю собственника) транспортного средства. Эксплуатация транспортных средств, не прошедших в установленном Правительством РФ порядке государственный технический осмотр, запрещается (приказ МВД России от 15 марта 1999 г. № 190 «Об организации и проведении государственного технического осмотра транспортных средств»).

Согласно ст. 333.33 НК РФ установлена государственная пошлина за проведение технического осмотра транспортных средств:

1) за выдачу или продление срока действия акта технического осмотра транспортного средства – 100 руб.;

2) за выдачу талона о прохождении государственного технического осмотра транспортного средства – 30 руб.

6.3. Документы, необходимые для управления транспортным средством

В Постановлении Совета Министров – Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090 «О правилах дорожного движения» закреплён перечень документов, необходимых для управления транспортным средством:

1) водительское удостоверение на право управления транспортным средством соответствующей категории, а в случае изъятия в установленном порядке водительского удостоверения – временное разрешение;

2) регистрационные документы и талон о прохождении государственного технического осмотра на данное транспортное средство, а при наличии прицепа – и на прицеп;

3) документ, подтверждающий право владения, пользования или распоряжения данным транспортным средством, а при наличии прицепа – и на прицеп в случае управления транспортным средством в отсутствие его владельца;

4) страховой полис обязательного страхования гражданской ответственности владельца транспортного средства в случаях, когда обязанность по страхованию своей гражданской ответственности установлена федеральным законом;

5) в установленных случаях – путевой лист, лицензионная карточка и документы на перевозимый груз, а при перевозке крупногабаритных, тяжеловесных и опасных грузов – документы, предусмотренные правилами перевозки этих грузов.

В случаях, прямо предусмотренных действующим законодательством, необходимо иметь и передавать для проверки работникам Федеральной службы по надзору в сфере транспорта лицензионную карточку, путевой лист и товарно-транспортные документы.

Для получения водительского удостоверения необходимо:

- 1) иметь гражданство Российской Федерации;
- 2) достичь установленного возраста (18 лет, в качестве исключения – 16 лет);
- 3) не иметь ограничений к водительской деятельности;
- 4) пройти обучение по управлению транспортным средством;
- 5) сдать экзамены на получение права на управление транспортными средствами.

К экзаменам на получение права на управление транспортными средствами категории «В» и категории «С» могут быть допущены лица, достигшие семнадцатилетнего возраста и прошедшие соответствующую подготовку в общеобразовательных учреждениях, образовательных учреждениях начального профессионального образования, если такая подготовка предусмотрена образовательными программами, в специализированных юношеских автомобильных школах, а также в иных организациях, осуществляющих подготовку водителей транспортных средств по направлениям военных комиссариатов. Водительские удостоверения указанные лица получают по достижении ими восемнадцатилетнего возраста.

Право на управление транспортными средствами предоставляется:

- 1) мотоциклами, мотороллерами и другими мототранспортными средствами (категория «А») – лицам,

достигшим шестнадцатилетнего возраста;

2) автомобилями, разрешенная максимальная масса которых не превышает 3500 кг и число сидячих мест которых, помимо сиденья водителя, не превышает восьми (категория «В»), а также автомобилями, разрешенная максимальная масса которых превышает 3500 кг, за исключением относящихся к категории «Д» (категория «С»), – лицам, достигшим восемнадцатилетнего возраста;

3) автомобилями, предназначенными для перевозки пассажиров и имеющими, помимо сиденья водителя, более восьми сидячих мест (категория «Д»), – лицам, достигшим двадцатилетнего возраста;

4) составами транспортных средств (категория «Е») – лицам, имеющим право на управление транспортными средствами категорий «В», «С» или «Д» при наличии стажа управления транспортным средством соответствующей категории не менее 12 месяцев;

5) трамваями и троллейбусами – лицам, достигшим двадцатилетнего возраста (ст. 25 ФЗ «О безопасности дорожного движения»).

Допускаются к сдаче экзаменов на получение права на управление транспортными средствами граждане, прошедшие соответствующую подготовку в объеме, предусмотренном учебными планами и программами подготовки водителей транспортных средств соответствующей категории. Допускается самостоятельная подготовка водителей на получение права управления транспортными средствами категорий «А» и «В» в объеме соответствующих программ.

Право на управление транспортными средствами предоставляется гражданам, сдавшим квалификационные экзамены, и подтверждается соответствующим удостоверением. На территории Российской Федерации действуют национальные и международные водительские удостоверения, соответствующие требованиям международных договоров Российской Федерации. При получении водительского удостоверения уплачивается государственная пошлина, предоставляется фотография установленного образца, а также документы, не только удостоверяющие личность, но и то, что квалификационные экзамены были пройдены.

Порядок сдачи квалификационных экзаменов и выдачи водительских удостоверений устанавливается Правительством РФ. **Основаниями прекращения действия права на управление транспортными средствами являются:**

1) истечение установленного срока действия водительского удостоверения;

2) ухудшение здоровья водителя, препятствующее безопасному управлению транспортными средствами, подтвержденное медицинским заключением;

3) лишение права на управление транспортными средствами (ст. 28 ФЗ «О безопасности дорожного движения»).

После приобретения права на управление транспортным средством необходимо поставить его на учет в соответствующие органы, оформить талон о прохождении государственного технического осмотра на данное транспортное средство. Это служит гарантией того, что транспортное средство перед выездом на российские дороги находится в исправном состоянии. Обязательно должен быть заключен договор обязательного страхования гражданской ответственности владельца транспортного средства. При приобретении транспортного средства право вашей собственности закрепляется в договоре купли-продажи, который является подтверждением собственника транспортного средства. Если управление транспортным средством осуществляется на основании доверенности, она также должна быть представлена к водительскому удостоверению. Управление транспортным средством возможно на основании простой и генеральной доверенности. Согласно нормам ГК РФ **доверенностью** признается

письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Письменное уполномочие на совершение сделки представителем может быть представлено представляемым непосредственно соответствующему третьему лицу. Требования на удостоверение доверенности у нотариуса нет (при управлении транспортным средством на основании простой доверенности). Если же управление транспортным средством осуществляется на основании генеральной доверенности, то нотариальное удостоверение обязательно.

К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, – также доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром этих частей, соединения, учреждения или заведения;

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего места лишения свободы;

4) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения (ст. 185 ГК РФ).

Срок доверенности не может превышать трех лет. Если в самой доверенности не указан срок ее действия, то доверенность предполагается выданной сроком на один год. Если в самой доверенности не будет указана дата ее выдачи, то доверенность признается ничтожной и никакой юридической силы не имеет. Если доверенность заверена нотариально, то она сохраняет силу до отмены ее лицом, выдавшим доверенность.

Действие доверенности прекращается вследствие:

1) истечения срока доверенности;

2) отмены доверенности лицом, выдавшим ее;

3) отказа лица, которому выдана доверенность;

4) прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;

5) прекращения юридического лица, которому выдана доверенность;

6) смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

7) смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим (ст. 188 ГК РФ).

Лицо, выдавшее доверенность, может во всякое время отменить доверенность или передоверие, а лицо, которому доверенность выдана, – отказаться от нее. Соглашение об отказе от этих прав ничтожно. В случае, если у водителя на руках нет доверенности на управление транспортным средством, то своего рода доверенностью будет являться путевой лист, выданный организацией.

6.4. Страхование автогражданской ответственности

В целях защиты прав потерпевших на возмещение вреда, причиненного их жизни, здоровью или имуществу при использовании транспортных средств иными лицами, 25 апреля 2002 г. был принят Федеральный закон № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств».

Основными принципами обязательного страхования являются:

1) гарантия возмещения вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу потерпевших, в пределах, установленных ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств»;

2) всеобщность и обязательность страхования гражданской ответственности владельцами транспортных средств;

3) недопустимость использования на территории Российской Федерации транспортных средств, владельцы которых не исполнили установленную ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» обязанность по страхованию своей гражданской ответственности. Согласно постановлению Конституционного Суда РФ от 31 мая 2005 г. № 6-П «По делу о проверке конституционности Федерального закона „Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств“ в связи с запросами Государственного Собрания – Эл Курултай Республики Алтай, Волгоградской областной Думы, группы депутатов Государственной Думы и жалобой гражданина С.Н. Шевцова» эти положения, закрепляющие обязанность страхования владельцами транспортных средств риска своей гражданской ответственности и недопустимость использования на территории Российской Федерации транспортных средств, владельцы которых не исполнили эту обязанность, признаны не противоречащими Конституции РФ;

4) экономическая заинтересованность владельцев транспортных средств в повышении безопасности дорожного движения (ст. 3 вышеназванного Закона).

Каждый владелец автотранспортного средства еще до регистрации автотранспортного средства должен застраховать свою гражданскую ответственность, но не позднее чем через пять дней после возникновения права владения им.

Обязанность по страхованию гражданской ответственности не распространяется на владельцев:

1) транспортных средств, максимальная конструктивная скорость которых составляет не более 20 км/ч;

2) транспортных средств, на которые по их техническим характеристикам не распространяются положения законодательства Российской Федерации о допуске транспортных средств к участию в дорожном движении на территории Российской Федерации;

3) транспортных средств Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов, в которых предусмотрена военная служба, за исключением автобусов, легковых автомобилей и прицепов к ним, иных транспортных средств, используемых для обеспечения хозяйственной деятельности Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов;

4) транспортных средств, зарегистрированных в иностранных государствах, если гражданская ответственность владельцев таких транспортных средств застрахована в рамках международных систем

страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств, участником которых является профессиональное объединение страховщиков, действующих в соответствии с ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств»;

5) принадлежащих гражданам прицепов к легковым автомобилям (ст. 4 ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств»).

Объектом любого страхования являются имущественные интересы, страхование гражданской ответственности не является исключением. Объектом обязательного страхования являются имущественные интересы, связанные с риском гражданской ответственности владельца транспортного средства по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу потерпевших при использовании транспортного средства на территории Российской Федерации. **К страховому риску по обязательному страхованию не относится наступление гражданской ответственности по обязательствам вследствие:**

1) причинения вреда при использовании иного транспортного средства, чем то, которое указано в договоре обязательного страхования;

2) причинения морального вреда или возникновения обязанности по возмещению упущенной выгоды;

3) причинения вреда при использовании транспортных средств в ходе соревнований, испытаний или учебной езды в специально отведенных для этого местах;

4) загрязнения окружающей природной среды;

5) причинения вреда воздействием перевозимого груза, если риск такой ответственности подлежит обязательному страхованию в соответствии с законом о соответствующем виде обязательного страхования;

6) причинения вреда жизни или здоровью работников при исполнении ими трудовых обязанностей, если этот вред подлежит возмещению в соответствии с законом о соответствующем виде обязательного страхования или обязательного социального страхования;

7) обязанности по возмещению работодателю убытков, вызванных причинением вреда работнику;

8) причинения водителем вреда управляемому им транспортному средству и прицепу к нему, перевозимому ими грузу, установленному на них оборудованию и иному имуществу;

9) причинения вреда при погрузке груза на транспортное средство или его разгрузке;

10) повреждения или уничтожения антикварных и других уникальных предметов, зданий и сооружений, имеющих историко-культурное значение, изделий из драгоценных металлов и драгоценных и полудрагоценных камней, наличных денег, ценных бумаг, предметов религиозного характера, а также произведений науки, литературы и искусства, других объектов интеллектуальной собственности;

11) обязанности владельца транспортного средства возместить вред в части, превышающей размер ответственности, предусмотренный правилами гл 59 ГК РФ (в случае если более высокий размер ответственности установлен федеральным законом или договором) (ст. 6 ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств»).

В статье 7 вышеназванного Закона установлено, что страховая сумма, в пределах которой страховщик обязуется при наступлении каждого страхового случая (независимо от их числа в течение срока действия договора обязательного страхования) **обязуется возместить потерпевшим причиненный вред, составляет:**

1) в части возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью каждого потерпевшего, не более

160 тыс. руб.;

2) в части возмещения вреда, причиненного имуществу нескольких потерпевших, не более 160 тыс. руб.;

3) в части возмещения вреда, причиненного имуществу одного потерпевшего, не более 120 тыс. руб.

Как правило, договор страхования гражданской ответственности заключается на один год. Правила заключения договора страхования, в том числе и договора страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств, установлены в ГК РФ.

Итак, в случае, если страхователь является участником дорожно-транспортного происшествия, он обязан сообщить другим участникам указанного происшествия по их требованию сведения о договоре обязательного страхования, по которому застрахована гражданская ответственность владельцев этого транспортного средства. Предусмотренная обязанность возлагается также на водителя, управляющего транспортным средством в отсутствие страхователя. О случаях причинения вреда при использовании транспортного средства, которые могут повлечь за собой гражданскую ответственность страхователя, он обязан сообщить страховщику в установленный договором обязательного страхования срок и определенным этим договором способом. При этом страхователь до удовлетворения требований потерпевших о возмещении причиненного им вреда должен предупредить об этом страховщика и действовать в соответствии с его указаниями, а в случае, если страхователю предъявлен иск, привлечь страховщика к участию в деле.

В противном случае страховщик имеет право выдвинуть в отношении требования о страховой выплате возражения, которые он имел в отношении требований о возмещении причиненного вреда. Если потерпевший намерен воспользоваться своим правом на страховую выплату, он обязан при первой же возможности уведомить страховщика о наступлении страхового случая.

Страховщик имеет право предъявить регрессное требование к причинившему вред лицу **в размере произведенной страховщиком страховой выплаты, если:**

1) вследствие умысла указанного лица был причинен вред жизни или здоровью потерпевшего;

2) вред был причинен указанным лицом при управлении транспортным средством в состоянии опьянения (алкогольного, наркотического или иного);

3) указанное лицо не имело права на управление транспортным средством, при использовании которого им был причинен вред;

4) указанное лицо скрылось с места дорожно-транспортного происшествия;

5) указанное лицо не включено в договор обязательного страхования в качестве лица, допущенного к управлению транспортным средством (при заключении договора обязательного страхования с условием использования транспортного средства только указанными в договоре обязательного страхования водителями);

6) страховой случай наступил при использовании указанным лицом транспортного средства в период, не предусмотренный договором обязательного страхования (при заключении договора обязательного страхования с условием использования транспортного средства в период, предусмотренный договором обязательного страхования) (ст. 14 ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств»).

При этом страховщик вправе требовать от указанного лица возмещения расходов, понесенных при рассмотрении страхового случая.

6.5. Дорожно-транспортные происшествия (ДТП)

Согласно ст. 2 ФЗ «О безопасности дорожного движения» **дорожно-транспортное происшествие (ДТП)** – это событие, возникшее в процессе движения по дороге транспортного средства и с его участием, при котором погибли или ранены люди, повреждены транспортные средства, сооружения, грузы либо причинен иной материальный ущерб.

Названный Федеральный закон был принят в целях охраны жизни, здоровья и имущества граждан, защиты их прав и законных интересов, а также защиты интересов общества и государства путем предупреждения дорожно-транспортных происшествий, снижения тяжести их последствий. Именно поэтому в ст. 5 ФЗ «О безопасности дорожного движения» в качестве одного из направлений обеспечения безопасности дорожного движения закрепляется координация деятельности федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, общественных объединений, юридических и физических лиц в целях предупреждения ДТП и снижения тяжести их последствий.

Федеральным законом «О безопасности дорожного движения» предусмотрено медицинское обеспечение безопасности дорожного движения, которое заключается в обязательном медицинском освидетельствовании и переосвидетельствовании кандидатов в водители и водителей транспортных средств, проведении предрейсовых, послерейсовых и текущих медицинских осмотров водителей транспортных средств, оказании медицинской помощи пострадавшим в ДТП, обучении участников дорожного движения, должностных лиц органов внутренних дел Российской Федерации и других специализированных подразделений, а также населения приемам оказания доврачебной помощи лицам, пострадавшим в дорожно-транспортных происшествиях.

Целью обязательного медицинского освидетельствования и переосвидетельствования является определение у водителей транспортных средств и кандидатов в водители медицинских противопоказаний или ограничений к водительской деятельности.

Медицинская помощь пострадавшим в ДТП заключается в:

- 1) оказании доврачебной помощи на месте дорожно-транспортного происшествия;
- 2) оказании квалифицированной медицинской помощи на месте ДТП, в пути следования в лечебное учреждение и в лечебном учреждении (п. 3 ст. 23 вышеуказанного Закона). Как правило, ДТП происходит вследствие нарушения правил дорожного движения одним из участников дорожного движения. Именно поэтому в Правилах дорожного движения (утв. постановлением Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090) определены права и обязанности участников дорожного движения.

В целях предотвращения ДТП водителю запрещается:

- 1) управлять транспортным средством в состоянии опьянения (алкогольного, наркотического или иного), под воздействием лекарственных препаратов, ухудшающих реакцию и внимание, в болезненном или утомленном состоянии, ставящем под угрозу безопасность движения;
- 2) передавать управление транспортным средством лицам, находящимся в состоянии опьянения, под воздействием лекарственных препаратов, в болезненном или утомленном состоянии, а также лицам, не имеющим при себе водительского удостоверения на право управления транспортным средством данной категории или в случае его изъятия в установленном порядке – временного разрешения, кроме случаев обучения вождению;

3) пересекать организованные (в том числе и пешие) колонны и занимать место в них;

4) употреблять алкогольные напитки, наркотические, психотропные или иные одурманивающие вещества после дорожно-транспортного происшествия, к которому он причастен, либо после того, как транспортное средство было остановлено по требованию сотрудника милиции, до проведения освидетельствования с целью установления состояния опьянения или до принятия решения об освобождении от проведения такого освидетельствования;

5) управлять транспортным средством с нарушением режима труда и отдыха, установленного уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, а при осуществлении международных автомобильных перевозок – международными договорами Российской Федерации;

6) пользоваться во время движения телефоном, не оборудованным техническим устройством, позволяющим вести переговоры без использования рук (п. 2.7 вышеназванных Правил). В случае попадания водителя на автотранспортном средстве в ДТП ему необходимо совершить ряд действий: немедленно остановить машину (не трогать ее с места) и не перемещать предметы, имеющие отношение к происшествию. Изначально при ДТП должна быть включена аварийно-световая сигнализация, затем должен быть незамедлительно выставлен знак аварийной остановки.

При ДТП водитель, причастный к нему, также обязан:

1) немедленно остановить (не трогать с места) транспортное средство, включить аварийную световую сигнализацию и выставить знак аварийной остановки, не перемещать предметы, имеющие отношения к происшествию;

2) принять возможные меры для оказания доврачебной медицинской помощи пострадавшим, вызвать «Скорую медицинскую помощь», а в экстренных случаях отправить пострадавших на попутном, а если это невозможно, доставить на своем транспортном средстве в ближайшее лечебное учреждение, сообщить свою фамилию, регистрационный знак транспортного средства (с предъявлением документа, удостоверяющего личность, или водительского удостоверения и регистрационного документа на транспортное средство) и возвратиться к месту происшествия;

3) освободить проезжую часть, если движение других транспортных средств невозможно. При необходимости освобождения проезжей части или доставки пострадавших на своем транспортном средстве в лечебное учреждение предварительно зафиксировать в присутствии свидетелей положение транспортного средства, следы и предметы, относящиеся к происшествию, и принять все возможные меры к их сохранению и организации объезда места происшествия;

4) сообщить о случившемся в милицию, записать фамилии и адреса очевидцев и ожидать прибытия сотрудников милиции (2.5 вышеназванных Правил).

По прибытии сотрудников милиции (участковых сотрудников дорожно-патрульной службы) составляется протокол, который подписывается участниками ДТП, свидетелями и участковым сотрудником. После этого дело о ДТП рассматривается в административном порядке. Выясняются виновники ДТП, определяется сторона, за чей счет будет взыскан причиненный ущерб. Если же в действиях одной из сторон будет обнаружен состав административного правонарушения или уголовного преступления, то лицо привлекается либо к административной, либо к уголовной ответственности.

В статье 12.27 КоАП РФ закреплена ответственность участников ДТП:

1) невыполнение водителем обязанностей, предусмотренных Правилами дорожного движения, в связи с дорожно-транспортным происшествием, участником которого он является, влечет наложение административного штрафа в размере 1 тыс. руб.;

2) оставление водителем в нарушение Правил дорожного движения места дорожно-транспортного происшествия, участником которого он являлся, влечет лишение права управления транспортными средствами на срок от одного года до полутора лет или административный арест на срок до 15 суток;

3) невыполнение требования Правил дорожного движения о запрещении водителю употреблять алкогольные напитки, наркотические или психотропные вещества после дорожно-транспортного происшествия, к которому он причастен, либо после того, как транспортное средство было остановлено по требованию сотрудника милиции, до проведения уполномоченным должностным лицом освидетельствования в целях установления состояния опьянения или до принятия уполномоченным должностным лицом решения об освобождении от проведения такого освидетельствования, влечет лишение права управления транспортными средствами на срок от полутора до двух лет.

Глава 7. Наследственное право

7.1. Общие положения

Каждый человек хотя бы раз в своей жизни сталкивается с таким понятием, как наследство. **Под наследованием понимается** переход прав и обязанностей наследодателя (наследства) к наследникам по факту наступления события (смерти наследодателя) в соответствии с нормами наследственного законодательства. Все основные положения о наследовании закреплены в разделе V части третьей ГК РФ.

Наследственное право действует на всей территории Российской Федерации, в том числе на судах, принадлежащих нашему государству. Однако если в состав наследства входит иностранный элемент, то наследование данного имущества происходит в соответствии с нормами того государства, где расположено данное имущество. Иностранные граждане и лица без гражданства в рамках нашего государства наделены гражданской правоспособностью наравне с гражданами Российской Федерации.

Наследством признается совокупность материальных и нематериальных прав, а также обязанностей, которые переходят от наследодателя к наследникам в порядке наследственного правопреемства.

В состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности. **Не входят в состав наследства** личные неимущественные права и другие нематериальные блага. В порядке наследования переходят все права и обязанности наследодателя, кроме тех, которые не могут быть в силу своей правовой природы переданы (например, авторское право на произведение или изобретение, алиментные обязательства).

В порядке наследования может быть передано любое имущество, за исключением имущества, которое ограничено в гражданском обороте или изъято из гражданского оборота. Такое имущество может наследоваться только в том случае, если наследник имеет разрешение, лицензию или обладает специальным правом на передаваемое имущество.

Значение наследования проявляется в том, что лицо, обладая собственностью, должно быть уверено, что все принадлежащее ему имущество перейдет в силу закона его близким родственникам либо по его желанию – иному лицу и в том размере, каком ему будет угодно, если иное не предусмотрено российским законодательством.

В случае отсутствия института наследования как такового в жизни общества возник бы хаос. В связи с развитием рыночных отношений в стране многие граждане имеют возможность приобретать свое имущество в кредит, пользоваться программой ипотеки, заключать договор лизинга и т. д.

В случае смерти заемщика приобретенное им имущество переходит в порядке наследования его родственникам или иным лицам. В порядке наследования наследникам переходят также и права на это имущество: право владеть, пользоваться и распоряжаться. Однако имущество может быть предметом залога, куплено в кредит.

При передаче имущества в порядке наследования все обременения, возложенные на данное имущество, переходят вместе с ним и от него неотделимы. Таким образом, приобретенная в кредит квартира переходит в порядке наследования вместе с непогашенными обязательствами в отношении нее, т. е. если кредит на момент смерти наследодателя не погашен, то обязанность погашения кредита за приобретенную квартиру возлагается на наследника. Если же недвижимое имущество досталось в наследство в долях к наследникам, то они могут поступить следующим образом: оставить имущество себе и разделить его на доли, соответственно обязанность по погашению обязательства они несут солидарно

(вместе). Также наследники могут распорядиться наследством следующим образом: один из наследников выплатит свою долю и, например, квартира перейдет в наследство к одному, к которому и перейдут обязательственные отношения. Можно также продать квартиру, рассчитаться с кредитной организацией, а оставшиеся денежные средства поделить между собой, при этом соблюдая гражданское законодательство.

Хотелось бы отметить один очень важный момент – многие наследники считают, что выплаты по взятому наследодателем кредиту в связи с его смертью прекращаются. Это неверное суждение, так как долги наследодателя также переходят к наследникам, которые отвечают по его обязательствам солидарно, т. е. в равных долях.

Как правило, правоотношения характеризуются участвующими в них лицами, для их возникновения обязательно должны присутствовать хотя бы две стороны.

В наследственных правоотношениях участвует только одна сторона – наследник.

О наследодателе как об участнике наследственных правоотношений говорить нельзя, так как на момент возникновения наследственных правоотношений наследодателя уже нет в живых. Несмотря на то что субъектом наследственных правоотношений наследодатель не является, он занимает не последнее место в наследственном праве. **Наследодателем признается** лицо, чье имущество (материальные и нематериальные блага) переходят к другому лицу или лицам (наследникам) в порядке наследования, как на основании завещания, так и на основании закона. Наследодателем может быть только физическое лицо, при этом не имеют значения его возраст, дееспособность и иные физические недостатки. Дееспособность наследодателя не учитывается только при наследовании по закону, что касается же совершения завещания, то законом предусмотрено ограничение. Так как завещание является односторонней сделкой, к лицам, совершающим завещание, предъявляются определенные требования: это физическое лицо, достигшее возраста совершеннолетия (18 лет, за исключением эмансипации и вступления в брак), обладающее полной дееспособностью.

Наследодатель должен обладать полной дееспособностью на момент совершения завещания, в противном случае оно будет признано недействительным и не будет иметь юридической силы. Если наследодатель признан судом недееспособным в силу своей болезни, но на момент совершения завещания наблюдалось улучшение здоровья, то независимо от его состояния завещание будет признано недействительным. Завещание может быть составлено лицом, в последующем признанным недееспособным. Данное завещание будет иметь юридическую силу, если наследниками не будет доказано, что, совершая указанное завещание, наследодатель уже находился в помутненном состоянии.

Ограниченным в дееспособности наследодателям также не разрешается составление завещания. Совершение завещания опекуном ограниченного в дееспособности или полностью недееспособного наследодателя законом не допускается. Таким образом, если наследодатель признан недееспособным или ограничен в дееспособности, то завещание не может быть составлено, а следовательно, наследование может осуществляться только по закону. В качестве наследника могут выступать физические и юридические лица независимо от их гражданской принадлежности и правовой регистрации. Возможность вступления в наследство того или иного лица (юридического или физического) зависит только от основания наследования. По закону наследниками могут быть только физические лица (находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства), Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. По завещанию наследниками могут быть юридические лица, существующие на день открытия наследства, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации. Причем при определении круга наследников не играют

никакой роли гражданство наследника или место регистрации юридического лица.

Законом определена категория наследников, которые не могут наследовать ни по закону, ни по завещанию, – это недостойные наследники, т.е. граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке (ст. 1117 ГК РФ).

Не обладают правом на наследование также родители, лишённые родительских прав, если судебным решением до открытия наследства их права не восстановлены.

Если наследники не исполняют обязанности по содержанию наследственного имущества, на основании судебного решения они могут быть признаны недостойными наследниками.

Существует две формы наследования:

- 1) по закону;
- 2) по завещанию.

Для того чтобы состоялся факт наследования независимо от основания наследования, необходимо по крайней мере наличие двух юридических фактов: момент открытия наследства и лицо, которое призывается к наследованию.

Необходимо отметить, что при совершении завещания завещатель определяет лицо, которому переходит имущество. При наследовании по закону необходимо определить, кто является наследником по закону и может ли он принять наследство. Завещатель может указать в завещании, что его имущество не перейдет ни к одному из наследников как по завещанию, так и по закону, лишив всех наследников права на наследование.

В случае, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, имущество умершего считается выморочным (ст. 1151 ГК РФ).

Выморочное имущество в виде расположенного на территории Российской Федерации жилого помещения переходит в порядке наследования по закону в собственность муниципального образования, в котором данное жилое помещение расположено, а если оно расположено в субъекте Российской Федерации – городе федерального значения Москве или Санкт-Петербурге, – в собственность такого субъекта Российской Федерации. Данное жилое помещение включается в соответствующий жилищный фонд социального использования. Иное выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации.

Анализируя российское законодательство, необходимо отметить, что приобретение статуса выморочного имущества сводится к нулю посредством установления очередности наследования. Однако, несмотря на то что имеются наследники в порядке очереди, имущество все равно может переходить как выморочное. Данная ситуация возможна, если завещатель прямо указал на то, что имущество переходит в собственность муниципального образования, субъекта Российской Федерации, Российской Федерации или наследники в порядке очереди признаны вступившим в законную силу судебным решением недостойными наследниками, а также наследниками в порядке очереди может быть совершен отказ от

наследства без указания лица, которому оно должно отойти. Однако если наследники отказались от наследства в пользу другого наследника, то для приобретения статуса выморочного имущества и для перехода в собственность данного имущества необходим отказ того наследника, которому оно должно принадлежать на праве отказа от наследства.

Все споры, связанные с признанием наследственного имущества выморочным полностью или в его части, разрешаются в судебном порядке.

Оценка и реализация выморочного имущества возлагается на налоговые органы.

Наследство может быть открыто только с момента наступления смерти наследодателя, которая может быть зафиксирована посредством выдачи свидетельства о смерти или же вступившим в законную силу судебным решением. При этом днем открытия наследства является день смерти гражданина, указанный в акте суда или свидетельстве о смерти.

Если граждане умерли в один день с разрывом в несколько часов, то они признаются умершими одновременно, т. е. коммориентами. Коммориенты не наследуют друг после друга, к наследованию могут быть призваны наследники каждого из них. Однако если граждане умерли в разных часовых поясах и в одном из часовых поясов наступил другой день, то они не являются коммориентами.

Местом открытия наследства является последнее местожительство наследодателя (местожительством гражданина считается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает). Возникают такие ситуации, когда невозможно определить местожительство гражданина, если, например, он является беженцем или вынужденным переселенцем. Если наследодатель оставляет в наследство недвижимое имущество, то местом открытия наследства будет являться местонахождение этого имущества. Если же недвижимое имущество представляется в виде нескольких объектов, то местом открытия наследства будет являться местонахождение недвижимого имущества большей стоимости. Если наследодатель в наследство не оставил недвижимого имущества, то местом открытия наследства будет являться местонахождение основной части имущества. Ценность имущества определяется посредством его оценки. Оценка имущества производится согласно его рыночной стоимости на основании постановления Правительства РФ.

После смерти наследодателя наследники могут приступить к принятию наследства.

Для того чтобы приобрести наследство, наследник должен его принять. Право на принятие наследства является субъективным и предусматривает право выбора наследника принять наследуемое имущество либо отказаться от него в пользу иного лица либо без указания последнего. Для принятия наследства наследнику необходимо выразить на то желание. Для этого по месту открытия наследства наследник подает заявление о принятии наследства либо заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство нотариусу или должностному лицу, уполномоченному совершать нотариальные действия. Для принятия наследства достаточно получить один из названных выше документов. Необходимо отметить, что заявление о принятии наследства или о выдаче свидетельства на право наследования подается именно по месту открытия наследства, несмотря на то что наследник проживает в другом месте.

Принятие наследства может быть осуществлено также и совершением конклюдентных действий, т. е. наследник своим поведением и действиями дает понять, что факт принятия наследства осуществлен. При этом нет необходимости писать заявление нотариусу. Например, в порядке наследования вам перешел земельный участок с различными постройками. Вы знаете, что, кроме вас, никаких наследников не имеется. Вы имеете право не ходить к нотариусу, а просто осуществлять оплату земельного налога. Это и будет являться конклюдентным действием по принятию наследства. Также, если вам в наследство досталась квартира, конклюдентные действия заключаются в том, что вы осуществляете оплату

коммунальных платежей.

Законом предусмотрены также сроки принятия наследства – шесть месяцев. Данный срок является процессуальным, т.е. при пропуске предоставляется возможность его восстановления в судебном порядке.

Характеризуя с правовой точки зрения принятие наследства, можно сказать, что это односторонняя сделка, обладающая обратной силой, которая характеризуется такими свойствами, как безусловность, безоговорочность, недробимость, а также которая должна быть совершена в определенные законом сроки. Принятие наследования в любом случае является односторонней сделкой, несмотря на основания принятия.

Наследник может совершить два действия по отношению к наследству: принять или не принять его. Принятие наследства с оговоркой или под условием не допускается законом, так как данные условия и оговорки могут не иметь места при открытии наследства и встанет вопрос о принадлежности наследства. Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации.

Принятие наследства возможно через представителя, полномочия представителя должны удостоверяться доверенностью, совершенной в соответствии с требованиями, предъявляемыми законом. В доверенности должно быть предусмотрено право на принятие наследства от имени наследника.

Для принятия наследства законным представителем доверенности не требуется. Принятие наследства одним наследником не является основанием принятия наследства другими наследниками. Несовершеннолетние от 14 до 16 лет имеют право принять наследство с согласия своих родителей. Недееспособные лица принимают наследство с разрешения их попечителей.

При открытии наследства у наследников возникает право принятия наследства. Так как данная норма носит диспозитивный характер, наследник может выразить согласие на принятие наследства, а может отказаться от принятия наследства. На практике бывают случаи, когда наследник, не успев принять наследство, умирает. Как же быть с тем имуществом, которое должно было перейти в порядке наследования к умершему наследнику? Ответ на данный вопрос дает норма ГК РФ. Наследство, которое должно было перейти к умершему наследнику, переходит в порядке наследования к его наследникам в порядке закона. При этом не важно, на каком основании наследственное имущество причиталось умершему наследнику: на основании закона или по завещанию. Такой переход наследства называется наследственной трансмиссией. Лицо, не успевшее принять наследство, называется трансмиттентом, а лицо, к которому переходит наследство в порядке наследственной трансмиссии, называется трансмиссаром. Если трансмиттентом было завещано все свое имущество, то имущество, перешедшее в порядке наследственной трансмиссии, наследуется на основании закона. Если в завещании трансмиттента была сделана следующая запись: «Все мое имущество переходит в наследство тому-то», – то имущество, перешедшее в порядке наследственной трансмиссии, является перешедшим к трансмиссару на основании завещания. В то же время принятое наследство в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, а следовательно, кредиторские требования по долгам трансмиттента не могут распространяться на данное имущество. Этот факт является особенностью наследования в порядке наследственной трансмиссии. Правом на принятие наследства обладают все наследники трансмиттента в силу закона, если на момент смерти трансмиттента не имелось завещания, предполагающего переход всего наследства к одному из наследников. При наследовании на основании наследственной трансмиссии необходимо обратить внимание на срок принятия наследства. Он будет в любом случае составлять менее шести месяцев, но не должен составлять менее трех месяцев. Если возникает такая ситуация и срок

принятия наследства в порядке наследственной трансмиссии менее трех месяцев, то автоматически срок определяется как три месяца и начинается течь со дня смерти наследодателя. Для установления данного срока нет необходимости обращаться в суд, данное положение закреплено законом.

Для подтверждения наследником своих прав на имущество, перешедшее к нему по праву наследования, ему необходимо получить свидетельство о праве на наследование. Свидетельство о праве на наследование должно быть выражено в письменной форме, заверено нотариусом или иным лицом, уполномоченным на совершение нотариальных действий. Свидетельство о праве наследования утрачивает свою юридическую силу вследствие неподписания его нотариусом или иными уполномоченными лицами.

Основанием для выдачи нотариусом или иным должностным лицом свидетельства о праве на наследование является подача заявления наследником. Заявление должно быть также в письменной форме.

Нотариусом или иным уполномоченным лицом выдается свидетельство о праве на наследование только на то имущество, которое существовало на момент открытия наследства. В случае, если ранее было выдано свидетельство о праве наследования какого-либо имущества, а на момент обращения необходимо свидетельство на иное наследуемое имущество, нотариус имеет право выдать дополнительное свидетельство о праве наследования. Нотариусом может быть выдано свидетельство о праве наследования как каждому наследнику в отдельности, так и одно свидетельство на всех, как на отдельное конкретное имущество, так и на все имущество в целом. При выдаче свидетельства нотариусом проверяются факт смерти наследодателя, наличие завещания, состав и местонахождение наследственного имущества, круг лиц, имеющих право на обязательную наследственную долю.

Если имеются спорные правоотношения при принятии наследства между наследниками, то нотариусом свидетельство не выдается, а спор разрешается в судебном порядке. В случае, если в круг наследников входит зачатый, но не родившийся ребенок, то свидетельство о праве на наследование выдается только после его рождения.

7.2. Наследование по завещанию

Завещание – волевой акт лица – собственника по распоряжению, владению и пользованию его материальными и нематериальными благами после наступления смерти. Только собственник, будучи физическим лицом, может завещать свое имущество. Завещание имеет срочный характер, так как открывается после смерти завещателя, что является неизбежным. Завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается. В завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина. Совершение завещания двумя или более гражданами не допускается (ст. 1118 ГК РФ). Если завещатель неграмотен, имеет физические недостатки (глухой или немой), завещание может быть составлено при помощи других лиц, но при обязательном присутствии нотариуса, со слов или по воле завещателя. В любом случае завещание должно быть подписано завещателем лично. На момент составления и подписания завещания завещатель должен обладать полной дееспособностью (достичь возраста 18 лет или 16 лет в случае эмансипации или вступления в брак).

Завещание, составленное и подписанное лицом, ограниченным в дееспособности или полностью недееспособным, будет признано судом недействительным. Если лицо в момент подписания завещания не отдавало себе отчета в своих действиях и не осознавало возможные последствия, данный факт может также служить основанием для признания завещания недействительным. Владение, пользование, распоряжение материальными и нематериальными благами, предусмотренными в завещании, возможно только после момента открытия наследства.

Завещание не является условной сделкой, так как отмена или изменение завещания происходят только по воле завещателя.

Завещание от нескольких лиц не допускается, завещать может только одно лицо, но в отношении неограниченного количества лиц. Завещание составляется и подписывается в нотариальной конторе в присутствии нотариуса, который при наступлении смерти завещателя обеспечивает открытие завещания.

При составлении завещания не обязательно указывать конкретные материальные и нематериальные блага. Возможно применение такой формулировки: «Все мое имущество, в чем бы оно ни выразилось и где бы оно ни находилось».

Завещание стоит отличать от договора дарения. Договор дарения составляется также при жизни лично дарителем, договор имеет односторонний характер. Права и обязанности одаряемого наступают после подписания договора дарения. При составлении договора дарения необходимо указать, какая вещь подлежит дарению. Главное отличие состоит в том, что договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен. Таким образом, только посредством завещания лицо может передать другому лицу право на владение, пользование и распоряжение своими материальными или нематериальными благами.

Свобода завещания является одним из основополагающих принципов наследственного права. Свобода завещания означает, что завещатель имеет право завещать свои материальные и нематериальные блага любому лицу, а также может лишить наследства, распределить долю наследства на каждое наследуемое лицо и т. д. Завещатель может отказать в наследстве одному из наследников по закону и завещать все свое имущество иным лицам. При этом завещатель не должен мотивировать свое решение. Свобода в определении доли завещания ограничивается обязательной долей, которая предусмотрена законодательством. При наличии лиц, указанных в законе, которым предоставляется обязательная доля наследства, наследники по завещанию будут ограничены в получении всего причитающегося им наследства.

В тесной взаимосвязи с принципом свободы завещания находится принцип **тайны завещания**. Для обеспечения названного принципа законодателем предусмотрена ответственность лиц, непосредственно связанных и осуществляющих реализацию воли завещателя. При нарушении возложенных обязанностей на нотариуса, переводчика, исполнителя завещания, свидетелей и иных лиц может наступить гражданско-правовая ответственность. Завещатель вправе при разглашении тайны завещания потребовать возмещения морального вреда.

Завещатель, будучи дееспособным, может в любое время изменить или отменить завещание.

В понятие свободы завещания также входят и категории имущества, которое может быть передано в наследство. Завещатель может распорядиться всем принадлежащим ему имуществом, включая и ограниченное в обороте имущество. При этом наследнику необходимо получить разрешение на хранение или пользование данным имуществом. В противном случае имущество может быть продано, а средства от его реализации возвращены наследнику за вычетом понесенных расходов на его реализацию. Завещатель также может завещать материальные и нематериальные блага, которые на момент составления завещания не имеют места быть, но имеется большая вероятность появления данного материального или нематериального блага. Самое главное, чтобы у завещателя на момент открытия наследства возникли права на завещаемое имущество. В случае, если жизнь завещателя была застрахована на имя выгодоприобретателя, страховая сумма, подлежащая выплате, не может быть указана в завещании, так как имущественными правами завещатель по отношению к данной сумме не обладает. Право на получение данной суммы возникнет только у выгодоприобретателя после смерти страхователя. Завещатель также не может завещать права, которые неразрывно связаны с личностью завещателя (право авторства, право на авторское имя и т. д.).

Как правило, в завещании завещатель указывает имущество, которое должно принадлежать после его смерти тому или иному наследнику. Однако при совершении завещания завещатель не обязан указывать, какое имущество какому наследнику причитается. Завещатель может просто перечислить все свое имущество и определить круг наследников, которым это имущество должно перейти в наследство по случаю его смерти. В данной ситуации закон определяет, что если в завещании не указана доля каждого наследника, то наследственные доли каждого наследника считаются равными. Таким образом, все имущество, перешедшее по наследству, делится на равные доли между всеми наследниками, указанными в завещании. Указание в завещании на части неделимой вещи, предназначенные каждому из наследников в натуре, не влечет за собой недействительность завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей.

Порядок пользования наследниками этой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи. В свидетельстве о праве на наследство в отношении неделимой вещи, завещанной по частям в натуре, доли наследников и порядок пользования такой вещью при согласии наследников указываются в соответствии со ст. 1122 ГК РФ. В случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом (ст. 1122 ГК РФ). В каждом конкретном случае при разрешении вопроса о выделении и выплате наследственной доли суд учитывает существенный интерес в использовании общего имущества. На основании данного факта суд принимает решение о возможности компенсации доли наследника. При получении своей доли от наследуемого имущества наследник утрачивает все права на данное имущество. В процессе судебного разбирательства и с учетом конкретных обстоятельств, а также учитывая личный интерес наследника к использованию неделимой вещи, суд вправе независимо от размера причитающихся долей иным наследникам присудить неделимую вещь одному из них, при этом обязать наследника выплатить наследственную долю каждого наследника.

Следует помнить, что завещание должно быть составлено в письменной форме. Если завещание составлено в устной форме и не имеет своего письменного выражения, то оно признается недействительным.

Законом установлены случаи, когда присутствие свидетелей является обязательным. Тогда в случае их отсутствия завещание является недействительным.

В ГК РФ указан перечень лиц, которые не могут выступать в качестве свидетелей: нотариус; лицо, в пользу которого совершается завещание; недееспособные граждане; неграмотные; лица с физическими недостатками, которые не позволяют им осознавать происходящее; лица, не владеющие языком, на котором составляется завещание. Участие ненадлежащего свидетеля при совершении завещания не является основанием для признания завещания недействительным, однако данное завещание может быть оспорено в суде как не соответствующее нормам наследственного законодательства.

Завещание удостоверяется нотариусом или лицом, уполномоченным на совершение данных действий. Завещание может иметь юридическую силу, даже если оно не было удостоверено нотариусом или иным уполномоченным на то лицом. К таким завещаниям относятся:

1) завещания, составленные в чрезвычайных условиях;

2) закрытые завещания, которые не могут быть удостоверены нотариусом в силу своей правовой природы, иначе закрытое завещание не будет являться таковым. Однако нотариус обязан выдать документ, подтверждающий принятие завещания. На всех участников совершения завещания распространяется ответственность по хранению тайны завещания до тех пор, пока оно не будет оглашено по наступлении смерти завещателя.

В юридической литературе выделяют:

1) нотариально удостоверенные завещания;

2) завещания, приравненные к нотариально удостоверенным.

Нотариально удостоверенными завещаниями являются те, которые заверены нотариусом, а также лицом, уполномоченным на совершение таких действий. Такие завещания должны быть написаны завещателем или записаны с его слов нотариусом. При написании и записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машина). Завещание должно быть прочитано лично завещателем. Если завещатель не может прочитать текст завещания, то завещание оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог прочитать завещание лично. Завещание должно быть подписано собственноручно завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса, что закреплено в гл. 62 «Наследование по завещанию» ГК РФ. В данном случае на завещании делается пометка, по какой причине завещатель не мог сам подписать завещание, при этом указываются фамилия, имя, отчество лица, подписавшего завещание, согласно предъявленным документам. Нотариусом предупреждаются все принимавшие при совершении завещания лица о тайне совершения завещания и о предусмотренной ответственности. При совершении завещания завещатель предупреждается нотариусом о необходимости предусмотреть обязательную долю в наследстве.

Новеллой российского законодательства является то, что законом предусмотрены случаи, когда не обязательно заверять завещание у нотариуса, а указана возможность обращения к должностным лицам, уполномоченным совершать завещание. К таким лицам относятся должностные лица органов местного самоуправления, консульских учреждений и т. д. При этом совершение завещания должно происходить на

основании положений ГК РФ. Лицу, пожелавшему совершить завещание, должна быть оказана всяческая помощь по совершению завещания.

Законом предусмотрены завещания, которые совершаются не в присутствии нотариуса, но имеют свою юридическую силу, несмотря ни на что. **Приравняются к нотариально удостоверенным завещаниям:**

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

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

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

4) завещания военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;

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

Выделяются следующие виды завещаний:

1) закрытое завещание – завещание, при котором завещатель не предоставляет другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием. Нотариусом в присутствии не менее двух свидетелей завещание запечатывается в конверт, на котором ставят свои подписи свидетели. На конверте, в котором содержится закрытое завещание, нотариусом делается надпись о месте и времени принятия завещания, указываются фамилия, имя, отчество, а также местожительство завещателя в соответствии с удостоверяющими личность документами. После принятия закрытого завещания завещателю выдается документ, подтверждающий принятие закрытого завещания. По предоставлению свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через 15 дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей, а также наследников, изъявивших желание присутствовать при открытии завещания. После вскрытия завещания его текст оглашается и составляется протокол, который подписывается свидетелями и нотариусом;

2) завещательные распоряжения в банках – завещатель определяет, какие денежные средства с какого счета в банке и кому должны отойти в наследство. При этом нет необходимости прибегать к помощи нотариуса, а достаточно воспользоваться правом на завещательное распоряжение, где и будет указано, кому причитаются данные денежные средства. Завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете. Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с положениями ГК РФ;

3) завещания в чрезвычайных обстоятельствах – при составлении завещания в чрезвычайных ситуациях должны быть соблюдены следующие требования: завещатель должен находиться в положении, явно угрожающем его жизни, обладать полной дееспособностью; завещание должно быть подписано лично завещателем, а также двумя свидетелями. При несоблюдении предъявляемых требований завещание теряет юридическую силу и является ничтожным. Если чрезвычайная ситуация миновала, то в течение одного месяца завещатель должен совершить завещание в строго надлежащей форме.

Несоблюдение данной процедуры влечет недействительность завещания. Для того чтобы могло быть исполнено завещание, составленное в чрезвычайных ситуациях, наследникам необходимо обратиться в суд для удостоверения смерти завещателя при чрезвычайных обстоятельствах.

При совершении завещания у завещателя остается право отменить или изменить завещание. При этом при отмене или при изменении своего завещания завещатель не должен мотивировать свои действия. Отменить или изменить завещание завещатель может в любое время.

При отмене завещание отменяется полностью. После совершения отмены завещания могут последовать следующие действия: завещатель может совершить или не совершать нового завещания. Если новое завещание совершено не будет, наследники определяются строго по закону.

Стоит отметить один очень важный момент: если вновь совершенное завещание не соответствует всем предъявленным законом требованиям и имеет заранее недействительное значение либо вновь составленное завещание признано судом недействительным, согласно законодательству в действие вступает предыдущее завещание, которое было отменено новым завещанием. Если новое завещание признано судом недействительным и момент принятия наследства уже наступил, имущество возвращается наследнику, определенному в предыдущем завещании.

Завещание, составленное позднее, отменяет составленное ранее полностью или в части и не содержит исключений в отношении вкладов. Следует иметь в виду, что это правило распространяется и на завещательные распоряжения, сделанные отделениям Сбербанка РФ и ЦБ РФ при условии, если в нотариально удостоверенном завещании имелось специальное указание на то, что оно распространяется и на вклад, в отношении которого ранее было сделано завещательное распоряжение.

При изменении завещания в части новое завещание не составляется. В данном случае завещателем могут быть изменены наследники или имущество, которое причитается тому или иному наследнику. Однако завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ), может быть отменено или изменено только такое же завещание, а завещательным распоряжением в банке (ст. 1128 ГК РФ) может быть отменено или изменено только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке (ст. 1130 ГК РФ).

При нарушениях положений ГК РФ, влекущих за собой недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспариваемое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание). Правом на оспаривание завещания обладают лица, чьи права и законные интересы нарушены этим завещанием. До открытия наследства оспаривание завещания не допускается. Возникает вопрос: почему нельзя его оспаривать? Возможность оспаривать завещание до его открытия означала бы нарушение тайны завещания, так как до смерти наследодателя (завещателя) никто не должен знать, о чем гласит завещание (за разглашение сведений, содержащихся в завещании, лица, участвующие при совершении завещания, несут ответственность). Ведь завещатель может воспользоваться правом на отмену или изменение завещания без мотивирования своего решения. На основании вышеизложенного завещание может быть оспорено только после смерти наследодателя.

Недействительность завещания может быть признана в судебном порядке посредством обращения лиц, чье право нарушено этим завещанием, либо независимо от решения суда (ничтожность завещания). Завещание может быть оспорено только после открытия наследства. Недействительным может быть признано завещание, если оно не соответствует требованиям ГК РФ (не составлено в письменной форме, нет подписи свидетелей, если их участие обязательно в силу закона, и т. д.). Описки и незначительные нарушения порядка составления завещания не могут быть основаниями для признания завещания недействительным. Завещание может быть оспорено как целиком, так и в части. Недействительность

отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными. Так как завещание является односторонней сделкой, к нему применяются нормы ГК РФ о недействительности сделок. Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

Завещание может быть признано недействительным как после его открытия до принятия наследства, так и после принятия наследства. Если завещание было признано недействительным после принятия наследства, то все имущество, переданное в порядке наследования, изымается у принявшего наследство наследника и передается вновь призванным наследникам. Они могут призываться в силу иного завещания или по закону. Завещание совершается с целью его исполнения. Таким образом, составленное завещание обладает признаком исполнимости. Завещатель после своей смерти должен быть уверен в том, что завещание будет исполнено. Поэтому в ГК РФ предусмотрены нормы, регулирующие вопросы, связанные с исполнением завещания. Например, законом определяется, кем исполняется завещание, кто может быть исполнителем завещания, полномочия исполнителя завещания, возможность требования возмещения произведенных расходов исполнителем завещания. Для того чтобы завещание было исполнено, необходимо назначить исполнителя, а также получить согласие на исполнение завещания исполнителя завещания. Согласие исполнителя завещания может быть выражено как в письменной, так в устной форме, как при совершении завещания, так и при его исполнении. Никаких требований к письменной форме законом не предусматривается. После согласия исполнителя завещания на исполнение возложенной обязанности завещатель обязан приступить к его исполнению. Гражданин также может быть признан давшим согласие на исполнение завещания, если он в течение одного месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания.

В некоторых ситуациях возникают затруднения при исполнении завещания. Такие трудности не возникали бы, однако в силу того, что завещателя нет в живых, отсутствует возможность уточнить его. В подобных ситуациях применяется **толкование завещания**. Толкование завещания может осуществляться нотариусом, исполнителем завещания, судом. При толковании лицами, уполномоченными осуществлять толкование, во внимание принимается буквальный смысл содержащихся слов и выражений в завещании. В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом, при этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя, что закреплено в ст. 1132 ГК РФ.

Следует отметить, что, закрепляя данное положение, законодатель укрепляет один из наиболее важных принципов наследственного права – принцип учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя, а также принцип охраны интересов наследодателя. Все споры, возникающие при исполнении завещания, разрешаются в судебном порядке. В случае, если в завещании не указан исполнитель завещания и между наследниками возникают споры по поводу исполнения завещания, судом может быть назначен исполнитель завещания. Это обстоятельство представляет гарантию со стороны государства, а также охраняет наследство от произвола наследников. Такую ситуацию может предусмотреть и завещатель, в связи с чем назначить самостоятельно исполнителя завещания.

Исполнителями завещания являются наследники или исполнитель завещания, если раздел имущества осуществляется в судебном порядке. Исполнение завещания в соответствии с пожеланиями завещателя осуществляется наследниками, указанными в завещании. Если при разделе имущества между наследниками возникает спорная ситуация, то она разрешается в судебном порядке. К исполнителю завещания предусматриваются следующие требования: физическое лицо (юридическое лицо не может

быть исполнителем завещания, так как данный институт основан на доверительном отношении завещателя и исполнителя завещания), полная дееспособность, достижение возраста совершеннолетия, согласие самого исполнителя завещания на осуществление возложенной на него обязанности. Исполнитель завещания не обязан быть гражданином какого-либо государства, он может быть и лицом без гражданства (апатридом), иностранным лицом. Исполнитель завещания может быть отстранен от исполнения своей обязанности по своей инициативе, по инициативе наследников в судебном порядке. После исполнения своих обязанностей исполнитель завещания имеет право на возмещение расходов, понесенных в связи с исполнением воли завещателя, а также на вознаграждение. Возмещение расходов, которые были произведены или которые будут произведены в будущем, и вознаграждение производятся за счет наследуемого имущества. Расходы будут возмещены в случае, если суд признает их совершенными в рамках разумного.

Исполнитель завещания может быть назначен как для исполнения всего завещания, так и для получения наследства отдельным наследником. Для участия исполнителя завещания в судебных заседаниях представление документа, подтверждающего его полномочия, не требуется. Исполнитель завещания выступает в суде и при исполнении завещания от своего имени в интересах завещателя может принимать участие в любом гражданском судопроизводстве (исковом, особом, возникающем из публичных правоотношений). Исполнитель завещания не является представителем, поверенным, попечителем, так как осуществляет все действия от своего имени. Нотариус выдает исполнителю завещания свидетельство об осуществлении возложенной на него обязанности.

Исполнитель завещания должен принять необходимые для исполнения завещания меры, в том числе:

1) обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом;

2) принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;

3) получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам;

4) исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения (ст. 1135 ГК РФ). **Завещательный отказ** является разновидностью специальных завещательных распоряжений и предполагает собой передачу определенного имущества наследодателем, которое может и не входить в массу наследственного имущества, через наследника (наследников) кому-то по завещанию. Суть завещательного отказа состоит в том, что наследодатель в завещании имеет право возложить на наследника обязанность совершить определенные действия в отношении третьего лица. Обязанность по исполнению завещательного отказа может быть возложена на наследников как по завещанию, так и по закону. Обязанность исполнения завещательного отказа может быть исполнена только прямым указанием этого действия в завещании.

Если в завещании имеется завещательный отказ, то после открытия наследства нотариус выдает соответствующее свидетельство. Лицо, которое получает материальные и нематериальные блага за счет завещательного отказа, называется отказополучателем.

Исполнение завещательного отказа производится наследником за счет имущества, причитающегося на основании завещательного отказа. Имущество, обремененное завещательным отказом, передается наследнику, которому надлежит исполнить волю завещателя. В счет переданного имущества осуществляется завещательный отказ. Имущество, переданное наследнику на основании завещательного

отказа, после исполнения воли завещателя переходит к наследнику в порядке наследования. В случае если отказополучатель так и не воспользовался предоставленным ему правом на получение завещательного отказа (умер после открытия наследства), то это право ни к кому не переходит и прекращается (если отказополучателю не назначен иной отказополучатель). Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет с момента открытия наследства. Истечение трехлетнего срока на получение права завещательного отказа влечет прекращение права на завещательный отказ. Отказополучатель (отказополучатели) имеет(ют) право требовать права исполнения завещательного отказа. Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства. При обременении наследника легатом определяется очередность исполнения наследником обязательств. Наследник должен рассчитаться со всеми долгами в отношении данного имущества, после чего он имеет право на использование этого имущества в своих целях на правах наследования.

Завещательное возложение является разновидностью специальных завещательных распоряжений и заключается в том, что завещатель в завещании может возложить различного рода обязанности имущественного или неимущественного характера не только на наследника, как это предусмотрено в завещательном отказе, но и на иное лицо, которое должно и может справиться с возложенной на него обязанностью. Правом на исполнение завещательного возложения обладают все заинтересованные в исполнении завещательного возложения лица (наследники, общественные организации и др.). Если иное не предусмотрено в завещании, данное право реализуется в судебном порядке. Завещательное возложение отличается от завещательного отказа по следующим критериям: во-первых, завещательное возложение осуществляется в соответствии с общепользуемой целью, и оно может не носить имущественный характер; во-вторых, как и в завещательном отказе, при завещательном возложении нет определенного (конкретного) лица, которое обладает правом требования исполнения завещательного возложения. Завещательное возложение осуществляется из предоставленного имущества завещателем. В первую очередь производятся расчеты с кредиторами по долгам данного имущества, затем бронирование обязательной доли, после чего посредством данного имущества приводится в исполнение завещательное возложение. Завещатель согласно законодательству может оставить посредством завещательного возложения своих животных на попечение указанных им лиц, а также осуществлять за ними необходимый надзор и уход. Ненадлежащий надзор или уход за животными могут послужить основанием обращения общественных организаций в суд с заявлением о возможности прекращения завещательного возложения и передачи животных им на попечение вместе со средствами, предназначенными для их содержания. Если завещательное возложение носит имущественный характер, то применяются правила, предусмотренные к завещательному отказу.

Законом установлены случаи перехода к другим наследникам обязанности исполнения как завещательного отказа, так и завещательного возложения. Если вследствие стечения обстоятельств доля наследника, которому надлежало исполнить завещательный отказ или завещательное возложение, переходит к иным наследникам, последние обязаны исполнить завещательное распоряжение завещателя. Данное положение действует, если иное не предусмотрено завещанием.

7.3. Наследование по закону

Законодательством Российской Федерации установлено **семь очередей наследования**, которые основаны на родственных отношениях с наследодателем. Так, **наследниками первой очереди по закону** являются дети, супруг и родители наследодателя, а также внуки и потомки наследодателя по праву представления; **второй** – полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери, а также лица по праву представления; **третьей** – полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя); **четвертой** – прадедушки и прабабушки наследодателя; **пятой** – дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки); **шестой** – дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети); **седьмой** – пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Дети после матери наследуют в любом случае, а после отца – лишь в случае, если брак был зарегистрирован, или при установлении отцовства в судебном порядке, или в браке, приравненном к зарегистрированному (религиозный брак – стоит отметить, что в Российской Федерации религиозные браки не признаются). Если брак не был зарегистрированным, то отец не может наследовать после детей. Также в порядке наследования призываются бабушка и дедушка по маминой линии. Усыновленные дети наследуют на общем основании с родными детьми, однако право наследования имущества своих «биологических» наследников утрачивают. Дети, усыновленные после смерти своих родителей, имеют право на наследование всего причитающего им имущества. Переживший супруг имеет право наследования при наличии зарегистрированного брака, в противном случае он не признается наследником. В случае расторжения брака до смерти одного из супругов оставшийся в живых супруг не имеет права на наследство. Брак расторгается со дня внесения соответствующей записи в акты гражданского состояния или на момент вступления судебного решения в законную силу. Если брак был заключен недееспособным лицом, он признается недействительным и право наследования утрачивается. Сожители не наследуют имущества друг друга, если в судебном порядке не установлено иное. Как уже было отмечено ранее, не могут наследовать родители, лишенные родительских прав, и недостойные наследники.

Доля наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его соответствующим потомкам в случаях наследования первой, второй и третьей наследственной очереди, установленных ГК РФ. Доля по праву представления делится между наследниками поровну.

Не могут наследовать по праву представления потомки наследника по закону, которые лишены наследодателем наследства.

Не наследуют по праву представления потомки наследника, который умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем и который не имел бы права наследовать.

По заявлению заинтересованных лиц наследник может быть лишен права наследования в судебном порядке, если будет признано его злостное уклонение от выполнения лежавших на нем в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Вышеуказанные правила также распространяются на лиц, имеющих право обязательной наследственной доли. Наследовать по праву представления могут только наследники до третьей наследственной очереди.

После третьей очереди наследования по праву представления не предусмотрено. Таким образом, наследовать по праву представления могут только внуки наследодателя, их потомки, племянники и племянницы наследодателя, двоюродные братья и сестры наследодателя.

Не обладают правом наследования по праву представления те внуки, племянники, двоюродные братья и сестры, которые являются детьми недостойных наследников или лишенных прав наследования. Возможно, что наследники составленным завещанием лишены наследства, и их потомки не приняли наследства, так как не имели на то права. Если данное завещание будет признано недействительным, то лишенные наследники получают право наследования по праву представления. Наследство будет разделено согласно вновь появившимся наследникам.

При наследовании по праву представления не передается обязательная наследственная доля, так как ее получение неразрывно связано с личностью наследников, круг которых строго определен нормами законодательства.

При разделе наследства между наследниками независимо от основания наследования (по завещанию или по закону) учитывается обязательная наследственная доля. Выделенная ГК РФ обязательная доля носит социально-защитный характер. Несмотря на свободу завещания, государством предусматриваются ограничения в целях социального обеспечения определенного круга лиц.

Обязательную долю может получить только определенный круг наследников:

- 1) несовершеннолетние или нетрудоспособные дети;
- 2) нетрудоспособные супруг и родители;
- 3) нетрудоспособные иждивенцы.

Несовершеннолетние дети имеют право на получение обязательной доли в любом случае, даже если ребенок эмансипирован или вступил в брак до достижения совершеннолетия.

Право на обязательную наследственную долю удовлетворяется посредством судебного решения, если она не была предусмотрена в завещании, из оставшейся части незавещанного имущества, части наследственного имущества, даже если это приводит к уменьшению прав других наследников по закону или завещанию на эту часть имущества. При недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю принимается во внимание имущество, которое завещано. Необходимо отметить, что если все имущество было завещано посредством завещания и не предусмотрена обязательная доля наследникам, то исполнение завещания приостанавливается для выделения обязательной доли. Данное завещание признается недействительным в части. Размер обязательной доли устанавливается государством – не менее половины доли, которая причиталась бы при наследовании на основании закона, т. е. установлена сумма, меньше которой не может быть присуждено наследнику. Обязательная доля на усмотрение завещателя может быть и больше. Исходя из положений, закрепленных в законе, к наследникам не может переходить право на получение обязательной доли. Отказ от обязательной доли наследника не допускается. При определении обязательной доли наследства необходимо учитывать всех наследников, которые были бы привлечены к наследованию по закону, за исключением тех наследников, которые не могли бы быть привлечены к наследованию (ненадлежащие наследники). Круг наследников, которым причитается обязательная доля, определяется на момент смерти наследодателя, а не на момент составления завещания.

В настоящее время иными наследниками могут быть оспорены основания получения обязательной доли в судебном порядке. Суд может лишить обязательной доли наследника с учетом его имущественного положения, если имущество, причитающееся ему в качестве обязательной доли, необходимо другому наследнику для проживания или является источником получения средств к проживанию.

Наследование нетрудоспособными иждивенцами законодательством выделено в отдельную группу, это объясняется наличием особого субъекта возникающих правоотношений (между нетрудоспособными иждивенцами и наследодателем). Нетрудоспособными признаются лица, достигшие пенсионного возраста (женщины старше 55 лет, мужчины старше 60 лет); инвалиды I, II, III групп, в том числе дети-инвалиды, лица, не достигшие шестнадцатилетнего возраста (а также учащиеся до 18 лет). Находящиеся на иждивении лица должны содержаться умершим, оказываемая умершим помощь должна быть единственным источником к существованию. При этом если они не являются наследниками, они могут быть признаны таковыми, если они находились на иждивении умершего не менее одного года до его смерти.

Существует две категории нетрудоспособных иждивенцев, которые призываются к наследованию:

1) граждане, относящиеся к наследникам по закону, указанным в ст. 1143–1145 ГК РФ, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет;

2) граждане, которые не входят в круг наследников, но ко дню открытия наследства являются нетрудоспособными и не менее одного года находились на его иждивении и проживали совместно с ним. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию, а при отсутствии других наследников по закону они наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

Для призвания к наследованию нетрудоспособных иждивенцев, не входящих в круг наследников, указанных в ст. 1142–1145 ГК РФ, необходимо наличие трех факторов:

1) лицо на момент открытия наследства должно иметь статус нетрудоспособного;

2) лицо должно находиться на иждивении умершего лица не менее одного года, т. е. средства, представляемые умершим лицом, должны являться основным источником к существованию;

3) лицо должно совместно проживать с умершим лицом не менее одного года до его смерти.

Отсутствие хотя бы одного из элементов является основанием для отказа в призвании нетрудоспособного иждивенца к наследованию по закону. В случае, если нетрудоспособное лицо является наследником и по праву представления, и по закону, вопрос решается посредством толкования закона. Возникает вопрос, должен ли нетрудоспособный иждивенец наследовать по двум основаниям или по одному из них на его усмотрение. Исходя из анализа норм ГК РФ представляется, что иждивенец должен наследовать по одному основанию на его усмотрение, иначе нарушаются принципы наследственного права (принцип охраны интересов наследников). Приращение долей наследников имеет место в тех случаях, когда наследник (по-другому его называют «отпавший наследник») отказывается от наследуемого имущества без указания наследника, к которому должно перейти все наследуемое имущество. В данном случае приращение долей осуществляется у наследников того же наследодателя, которым также завещалось или перешло в порядке наследования какое-либо имущество. Круг наследников, которым осуществляется приращение наследственной доли, определяется законом. Приращение наследственных долей возможно при наследовании на любых основаниях – на основании завещания либо на основании закона.

На практике возникают случаи, когда о приращении долей нет смысла даже и говорить. Например, если все завещанное имущество наследодателя перешло к одному из наследников, который отказался от наследуемого имущества, или завещание признано недействительным либо ничтожным, то наследуемое

имущество будет распределено между наследниками по закону. В данном случае о приращении долей говорить не имеет смысла, так как наследники по закону вообще не имели какой-либо доли. Если наследник по завещанию отказался от принятия наследства в пользу какого-либо лица, однако завещателем в завещании определен подназначенный наследник, то также не имеет места быть приращение наследственных долей. Во-первых, указанное лицо не получит наследственную долю либо все наследственное имущество, так как наследники, на которых распространяется приращение наследственных долей, определяются законом, а во-вторых, завещателем уже заранее определено лицо, к которому может перейти наследуемое имущество на случай отказа наследника от наследства. Если же наследник по завещанию или по закону отказался от принятия наследства, а иных наследников у наследодателя не имеется, то наследуемое имущество как выморочное имущество переходит в собственность к государству.

Наследство отпавшего наследника переходит наследникам, которых определяет закон, если не оговорено иное, в равных долях. Если наследодателем в завещании были определены доли наследников, тогда доля отказавшегося наследника распределяется между наследниками соразмерно их доле, определенной в завещании. Если завещателем часть имущества была завещана одному лицу, а часть имущества была распределена законом между наследниками по закону, то наследство отпавшего наследника по завещанию распределится только между наследниками по закону. Если отпавшим наследником будет наследник по закону, то наследство также распределится только между наследниками по закону.

Приращение наследственной доли может осуществляться вследствие отказа наследника (отпавшего наследника) от наследства. В случае признания завещания недействительным (ничтожным) вследствие непринятия наследником наследства в установленные законом сроки наследник будет лишен права наследовать или будет признан недостойным наследником.

7.4. Государственная пошлина

Следует помнить, что при обращении к нотариусу для вступления в права наследства уплачивается государственная пошлина. В статье 333.24 НК РФ закрепляются размеры государственной пошлины за совершение нотариальных действий. Рассмотрим приблизительный перечень размеров государственной пошлины за совершение нотариусом действий при оформлении наследства:

- 1) за удостоверение завещаний, за принятие закрытого завещания – 100 руб.;
- 2) за вскрытие конверта с закрытым завещанием и оглашение закрытого завещания – 300 руб.;
- 3) за выдачу свидетельства о праве на наследство по закону и по завещанию:

а) детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, полнородным братьям и сестрам наследодателя – 0,3 % стоимости наследуемого имущества, но не более 100 тыс. руб.;

б) другим наследникам – 0,6 % стоимости наследуемого имущества, но не более 1 млн руб.;

- 4) за принятие мер по охране наследства – 600 руб.

Статьей 333.25 НК РФ установлены следующие особенности уплаты государственной пошлины за совершение нотариальных действий:

1) за нотариальные действия, совершаемые вне помещений государственной нотариальной конторы, органов исполнительной власти и органов местного самоуправления, государственная пошлина уплачивается в размере, увеличенном в полтора раза;

2) при наличии нескольких наследников (в частности, наследников по закону, по завещанию или наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве) государственная пошлина уплачивается каждым наследником;

3) за выдачу свидетельства о праве на наследство, выдаваемого на основании решения суда о признании ранее выданного свидетельства о праве на наследство недействительным, государственная пошлина уплачивается в соответствии с порядком и в размерах, которые установлены НК РФ. При этом сумма государственной пошлины, уплаченной за ранее выданное свидетельство, подлежит возврату. По заявлению плательщика государственная пошлина, уплаченная за ранее выданное свидетельство, подлежит зачету в счет государственной пошлины, подлежащей уплате за выдачу нового свидетельства, в течение одного года со дня вступления в законную силу соответствующего решения суда. В таком же порядке решается вопрос при повторном удостоверении договоров, признанных судом недействительными;

4) оценка стоимости наследственного имущества производится исходя из стоимости наследуемого имущества (курса ЦБ РФ в отношении иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте) на день открытия наследства;

5) оценка стоимости патента, переходящего по наследству, производится исходя из всех сумм уплаченной на день смерти наследодателя государственной пошлины за патентование изобретения, промышленного образца или полезной модели. В таком же порядке определяется стоимость переходящих по наследству прав на получение патента;

6) оценка переходящих по наследству имущественных прав производится из стоимости имущества (курса ЦБ РФ в отношении иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте), на которое переходят имущественные права, на день открытия наследства;

7) оценка наследственного имущества, находящегося за пределами территории Российской Федерации, или переходящих на него по наследству имущественных прав определяется исходя из суммы, указанной в оценочном документе, составленном за границей должностными лицами компетентных органов и применяемом на территории Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации, и др.

От уплаты государственной пошлины за совершение нотариальных действий освобождаются следующие физические лица:

1) инвалиды I и II групп – на 50 % по всем видам нотариальных действий;

2) физические лица за удостоверение завещаний имущества в пользу Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и (или) муниципальных образований;

3) общественные организации инвалидов – по всем видам нотариальных действий;

4) физические лица за выдачу свидетельств о праве на наследство при наследовании:

а) жилого дома, а также земельного участка, на котором расположен жилой дом, квартиры, комнаты, или долей в указанном недвижимом имуществе, если эти лица проживали совместно с наследодателем на день смерти наследодателя и продолжают проживать в этом доме (этой квартире, комнате) после его смерти;

б) имущества лиц, погибших в связи с выполнением ими государственных или общественных обязанностей либо с выполнением долга гражданина Российской Федерации по спасению человеческой жизни, охране государственной собственности и правопорядка, а также имущества лиц, подвергшихся политическим репрессиям. К числу погибших относятся также лица, умершие до истечения одного года вследствие ранения (контузии), заболеваний, полученных в связи с вышеперечисленными обстоятельствами;

в) вкладов в банках, денежных средств на банковских счетах физических лиц, страховых сумм по договорам личного и имущественного страхования, сумм оплаты труда, авторских прав и сумм авторского вознаграждения, предусмотренных законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности, пенсий. Наследники, не достигшие совершеннолетия ко дню открытия наследства, а также лица, страдающие психическими расстройствами, над которыми в порядке, определенном законодательством, установлена опека, освобождаются от уплаты государственной пошлины при получении свидетельства о праве на наследство во всех случаях независимо от вида наследственного имущества;

5) наследники работников, которые были застрахованы за счет организаций на случай смерти и погибли в результате несчастного случая по месту работы (службы), за выдачу свидетельств о праве на наследство, подтверждающих право наследования страховых сумм;

6) наследники сотрудников органов внутренних дел, военнослужащих внутренних войск федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области внутренних дел, и военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, застрахованных в порядке обязательного государственного личного страхования, погибших в связи с осуществлением служебной деятельности либо умерших до истечения одного года со дня увольнения со службы вследствие ранения (контузии), заболевания, полученных в период прохождения службы, за выдачу свидетельств о праве на наследство, подтверждающих право наследования страховых сумм по обязательному государственному личному страхованию, и т. д. (ст. 333.38 НК РФ).

7.5. Наследование отдельных видов имущества

Как мы уже сказали, наследство может переходить как по закону, так и по завещанию. Однако гражданским законодательством выделяется ряд особенностей при наследовании отдельных видов имущества и прав.

1. Наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах (ст. 1176 ГК РФ). Особенностью данного вида наследования является предмет наследования. Необходимо отметить, что возможность свободного перехода по наследству прав наследодателя зависит от организационно-правовой формы юридического лица. Хозяйственные товарищества могут выступать в двух формах: полное товарищество и товарищество на вере. Доля как полного товарищества, так и товарищества на вере входит в состав наследственного имущества. Возможность перехода доли определяется решением полных товарищей. При переходе по наследству доли хозяйственного товарищества переходит и право на участие в делах товарищества. Для того чтобы принимать участие в делах товарищества в соответствии со своей долей, наследника должны принять полные товарищи. В противном случае полные товарищи имеют право выплатить долю наследника и не предоставить ему права принимать участие в осуществлении дел товарищества. Необходимо отметить, что наследниками доли в товариществе могут стать только граждане, имеющие статус индивидуального предпринимателя, или юридические лица, не являющиеся некоммерческими организациями. Данное положение вытекает из общих норм ГК РФ, согласно которым участниками товариществ могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. Статус юридического лица или индивидуального предпринимателя лицо должно получить до открытия наследства, иначе оно не будет привлечено в качестве наследника. Не допускается привлечение наследников, которые получили статус после открытия наследства до его принятия.

Данные ограничения, касающиеся определенного статуса наследника, не являются категоричными. Если среди наследников не имеется индивидуальных предпринимателей, коммерческих организаций, то данное имущество наследуют все наследники на праве общей долей собственности. Принято определять доли каждого наследника согласно завещанию или на основании закона. Хозяйственные общества выступают в трех видах: акционерное общество, общество с ограниченной или с дополнительной ответственностью. К наследникам переходят акции данного общества. При переходе акции делятся между всеми наследниками. Законом могут быть установлены ограничения скопления акций в одних руках. При возникновении данной ситуации общество обязывает наследника произвести отчуждение лишних акций. Если иное не предусмотрено уставом общества, акции наследодателя свободно переходят к наследникам. При наследовании пая в производственном кооперативе особых вопросов не возникает. Наследники могут быть приняты безоговорочно в производственный кооператив либо получить компенсацию своего пая, если иное не установлено уставом кооператива.

Согласно положениям ГК РФ **производственный кооператив** – это добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Согласно вышесказанному в наследство может входить имущественный паевой взнос наследодателя, размер которого определяется уставом производственного кооператива. Выделяют несколько видов производственных кооперативов: жилищный кооператив, потребительские общества, садоводческие кооперативы, садово-огороднические кооперативы и иные виды кооперативов.

2. Наследование прав, связанных с участием в потребительском кооперативе. В состав наследства члена потребительского кооператива входит его пай. Наследник члена жилищного, дачного или иного

потребительского кооператива имеет право быть принятым в члены соответствующего кооператива. Такому наследнику не может быть отказано в приеме в члены кооператива. Решение вопроса о том, кто из наследников может быть принят в члены потребительского кооператива в случае, когда пай наследодателя перешел к нескольким наследникам, а также порядок, способы и сроки выплаты наследникам, не ставшим членами кооператива, причитающихся им сумм или выдачи вместо них имущества в натуре определяются законодательством о потребительских кооперативах и учредительными документами соответствующего кооператива (ст. 1177 ГК РФ).

Для определения прав и обязанностей участников потребительских кооперативов необходим анализ норм Закона РФ от 19 июня 1992 г. № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации».

Так, согласно п. 3 ст. 14 вышеназванного Закона наследникам умершего пайщика его паевой взнос и кооперативные выплаты передаются в порядке, предусмотренном уставом потребительского общества. Право участия в общих собраниях потребительского общества и другие права пайщиков указанным наследникам не передаются.

Если наследник не желает вступать в кооператив, он имеет право потребовать денежное возмещение причитающегося ему наследственного пая. Способ и сроки денежной компенсации также определяются законодательством о производственных кооперативах и учредительными документами соответствующего кооператива.

Представляется, что если возникают спорные правоотношения между членами производственного кооператива и наследником (наследниками), то они могут разрешаться в судебном порядке.

3. Наследование предприятия (ст. 1178 ГК РФ). В данном виде наследования свое особое положение занимает объект наследования – предприятие как комплекс имущества. Согласно нормам ГК РФ предприятие – имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы, услуги и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором. При наследовании предприятия как имущественного комплекса устанавливается преимущественное право на получение наследственной доли в виде предприятия наследнику, имеющему статус индивидуального предпринимателя, либо коммерческой организации. Некоммерческие организации наследовать предприятие не могут. Основными целями при наследовании предприятия являются развитие его как комплекса и извлечение прибыли, что противоречит целям некоммерческой организации. Поэтому законом из списка наследников некоммерческая организация исключена. Возможна и такая ситуация, когда среди наследников не имеется индивидуальных предпринимателей и в завещании не указано ни одно юридическое лицо. Тогда предприятие переходит к наследникам в общую долевую собственность. Наследниками самостоятельно определяются причитающиеся доли посредством заключения соглашения, если доли не были указаны в завещании. Если наследники не пришли к соглашению, доля каждого наследника может быть определена в соответствии с законом в судебном порядке. В законе не урегулирован вопрос о наследовании предприятия при распределении его между несколькими наследниками, имеющими преимущественное право. Предполагается, что в данном случае к данной категории наследников предприятие переходит на праве общей долевой собственности и делится между ними соответственно. Каждый из наследников имеет право выделения своей доли для осуществления с ней сделок и иных действий либо право на стоимостную компенсацию причитающейся ему доли.

Может возникнуть такая ситуация, когда в наследство переходит сразу несколько предприятий, на которые также распространяется преимущественное право наследников, имеющих статус индивидуального предпринимателя (либо юридических лиц). При таком раскладе возможно разделение наследственного имущества таким способом, чтобы каждому наследнику, обладающему преимущественным правом, досталось предприятие. Если осуществление такого раздела имущества невозможно, тогда все предприятия переходят к «преимущественным» наследникам на праве общей долевой собственности.

4. Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 1179 ГК РФ). В ГК РФ предусмотрено, что гражданин имеет право заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, но обязательно должен зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя. Для того чтобы глава крестьянского (фермерского) хозяйства осуществлял свою деятельность, ему нет необходимости регистрироваться как юридическое лицо, он получает статус индивидуального предпринимателя с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. Все имущество хозяйства принадлежит его членам на праве совместной собственности, если иное не предусмотрено законом или договором. Если доля члена хозяйства определена и выделена, тогда она отчуждается как находящаяся в общей долевой собственности. Необходимо обратить внимание на то, что в состав наследственного имущества входит только то имущество, которое принадлежало члену хозяйства. Земельный участок и средства производства, принадлежащие крестьянскому (фермерскому) хозяйству, при выходе одного из его членов из хозяйства разделу не подлежат. В случае, если наследник умершего члена крестьянского хозяйства не является членом хозяйства, он имеет право на получение соразмерной его доле денежной компенсации. Срок выплаты компенсации определяется соглашением наследника с членами хозяйства. Если соглашение между наследником и членами хозяйства не достигнуто, то срок определяется в судебном порядке, при этом он не должен превышать одного года. Если законом или договором не предусмотрен размер причитающейся доли, то доля наследника признается равной долям других членов крестьянского (фермерского) хозяйства. Наследник также может вступить в хозяйство. Для этого ему необходимо подать письменное заявление на рассмотрение другим членам хозяйства. Только после их согласия наследник имеет право вступить в хозяйство. В данном случае денежная компенсация причитающейся ему доли не производится.

Если к наследованию призываются несколько наследников, то наследственная доля наследодателя переходит к ним в общую долевую собственность. Если же со смертью наследодателя крестьянское (фермерское) хозяйство прекращает свое существование в связи с тем, что единственным членом являлся наследодатель, то хозяйство переходит также в общую долевую собственность наследников, которые, в свою очередь, посредством заключения соглашения могут определить доли причитающегося им имущества. Если соглашение не было достигнуто, то раздел имущества может быть осуществлен в судебном порядке. В данном случае разделу также подлежит и земельный участок. Раздел земельного участка осуществляется с учетом минимального размера участка, установленного для участков соответствующего целевого назначения. В случае, если невозможен раздел земельного участка в соответствии с нормами законодательства, устанавливается преимущественное право наследника, которому достанется земельный участок в счет его наследственной доли.

5. Наследование вещей, ограничено оборотоспособных (ст. 1180 ГК РФ). Данный вид наследования является новеллой ГК РФ. Наследование ограничено оборотоспособных вещей возможно как по завещанию, так и по закону. Таким образом, ограниченные вещи в обороте могут входить в состав наследственной массы. К ограничено оборотным вещам относятся вещи, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (ст. 129 ГК РФ). В статье ст. 1180 ГК РФ закреплен ряд ограниченных в обороте

объектов, которые могут входить в наследственную массу: оружие, сильнодействующие и ядовитые вещества, наркотические и психотропные вещества. Для того чтобы наследники могли получить вещь, ограниченную в гражданском обороте по наследству, они должны обладать специальным разрешением (лицензией).

Для включения в состав наследственного имущества ограниченно оборотоспособных вещей разрешения не требуется, нужно лишь разрешение наследнику при принятии в наследство именно данной вещи. На нотариуса возложена обязанность по принятию мер по охране наследственного имущества.

В процессе описи наследственного имущества могут быть обнаружены ограниченно оборотоспособные вещи, которые передаются по отдельной описи представителю органов внутренних дел. Если же проведение описи невозможно (отказ наследников, имеются препятствия), нотариус при наличии информации об указанных вещах должен также информировать органы внутренних дел. Если принятие данных вещей в порядке наследования невозможно, в течение одного года должно быть произведено отчуждение имущества, а денежные средства от реализации имущества за вычетом расходов от его реализации передаются наследнику.

6. Наследование земельных участков производится в соответствии с нормами ГК РФ и ЗК РФ, который, в свою очередь, устанавливает нормы и правила наследования применительно к каждому виду наследственного земельного участка. Несмотря на то что ГК РФ устанавливает общий порядок наследования земельных участков, они могут переходить на праве наследования только в той мере, в которой это закреплено в законе. Специальные нормы по наследованию земельных участков закреплены в ЗК РФ. Поэтому применение норм ЗК РФ необходимо при наследовании, в том числе и разделе, земельного участка.

Для принятия земельного участка на основании наследования никаких дополнительных разрешений, кроме предоставления права на наследование, не требуется. Однако необходимо прибегнуть к нормам ЗК РФ, где говорится, что имеются земельные участки, ограниченные в гражданском обороте, а то и изъятые из гражданского оборота. Земельные участки не могут предоставляться в собственность, если они имеют статус ограниченных в гражданском обороте либо изъятых из гражданского оборота. В отношении данных видов земельных участков не могут осуществляться различного вида сделки. Перечень изъятых из оборота и ограниченных в гражданском обороте земельных участков указан в статьях ЗК РФ.

В состав наследства могут входить земельные участки, находящиеся в собственности или на праве пожизненного наследуемого владения. При наследовании земельного участка или права пожизненного наследуемого владения земельным участком по наследству переходят также находящиеся в границах этого земельного участка поверхностный (почвенный) слой, водные объекты, находящиеся на нем растения, если иное не установлено законом. Необходимо отметить, что, несмотря на то что нормами ГК РФ установлен общий порядок наследования земельных участков, ЗК РФ установлены ограничения по субъекту наследования.

Иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные юридические лица не могут обладать земельными участками на праве собственности отдельных видов земельных участков, в том числе и земель сельскохозяйственного назначения. Если к наследованию призываются несколько наследников, то земельный участок переходит к ним на правах общей долевой собственности. Раздел земельного участка осуществляется с учетом минимального размера земельного участка. Минимальный размер земельного участка устанавливается законами субъектов Российской Федерации.

Что касается земельных участков, предоставленных для ведения личного подсобного хозяйства и индивидуального жилищного строительства, то нормы устанавливаются нормативными правовыми актами органов местного самоуправления. При невозможности раздела земельного участка без утраты его

целевого назначения устанавливается преимущественное право наследника, которому перейдет в порядке наследования земельный участок в счет причитающейся ему наследственной доли. В случае, если никто из наследников не имеет преимущественного права на получение земельного участка, владение, пользование и распоряжение земельным участком осуществляются всеми наследниками на условиях общей долевой собственности.

7. Наследование невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию (ст. 1183 ГК РФ). В состав наследства также могут входить денежные суммы, которые наследодатель не смог получить при жизни, т. е. наследникам в порядке наследования также передается право требовать выплаты денежных сумм, не полученных наследодателем. Это является одной из особенностей универсального правопреемства. Право на получение невыплаченных сумм относится к субъективному праву, которое может быть передано в порядке наследования. Однако наследование таких прав осуществляется в соответствии со специальными нормами, которыми предусмотрены условия наследования. Право на получение невыплаченных сумм принадлежит только лишь наследникам, проживавшим с умершим, т. е. членам его семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали ли они совместно с умершим или не проживали. Причины, по которым могут быть не получены денежные суммы, законом конкретно не установлены.

В порядке наследования могут быть получены следующие виды невыплаченных сумм:

- 1) заработная плата и приравненные к ней платежи;
- 2) пенсии;
- 3) стипендии;
- 4) пособия по социальному страхованию;
- 5) денежные средства вследствие возмещения причиненного вреда жизни или здоровью;
- 6) алименты;
- 7) иные денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средств к существованию.

Законом установлен срок, в течение которого могут быть предъявлены требования по выплате данных денежных сумм. Данный срок расходится со сроком принятия наследства и составляет четыре месяца. Срок начинает течь со дня открытия наследства. Получение невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию, определенной категорией лиц (членов семьи умершего гражданина) не является основанием для отказа выплаты их при отсутствии подобных лиц. Посредством указания таких лиц в нормах ГК РФ устанавливается преимущественное право на получение невыплаченных сумм, предназначенных умершему гражданину. Если никто из перечисленных лиц не воспользуется преимущественным правом на получение невыплаченных сумм или не будет в срок предъявлено требование о выплате невыплаченных сумм, то соответствующая сумма включается в состав наследства и наследуется всеми наследниками на общих основаниях, предусмотренных в ГК РФ. На практике возникают ситуации, когда преимущественным правом наследования невыплаченных сумм обладают сразу несколько наследников. Предполагается, что преимущественное право на предъявление таких требований имеет каждый наследник, проживающий с умершим гражданином, а также не проживающий с ним нетрудоспособный иждивенец. Невыплаченная сумма выплачивается заявителям, которые обратились в определенные законом сроки. Выплаченная сумма поступает в общую долевую собственность наследников и делится в соответствии с общими положениями раздела общей долевой собственности. Представляется необходимым отметить, что срок на предъявление требований по выплате средств, причитающихся умершему гражданину, является процессуальным и подлежит восстановлению.

8. Наследование имущества, предоставленного наследодателю государством или муниципальным образованием на льготных условиях (ст. 1184 ГК РФ). На сегодняшний день государство развивает социальную систему, всячески помогая отдельным категориям граждан (социально не защищенным слоям населения). Так, например, инвалидам, участникам боевых действий во время Второй мировой войны, многодетным семьям и иным гражданам государство предоставляет бесплатно квартиры, транспортные средства и др. Средства транспорта и иное имущество, предоставленные государством или муниципальным образованием на льготных условиях наследодателю в связи с его инвалидностью или другими подобными обстоятельствами, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

9. Наследование государственных наград, почетных и памятных знаков (ст. 1185 ГК РФ). Согласно п. 1 вышеназванной статьи ГК РФ **государственные награды**, которых был удостоен наследодатель и на которые распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, не входят в состав наследства. Передача указанных наград после смерти награжденного другим лицам осуществляется в порядке, установленном законодательством о государственных наградах Российской Федерации.

Принадлежавшие наследодателю государственные награды, на которые не распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, почетные, памятные и иные знаки, в том числе награды и знаки в составе коллекций, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

В соответствии с п. 12 Указа Президента РФ от 2 марта 1994 г. № 442 «О государственных наградах Российской Федерации» государственные награды и документы к ним лиц, награжденных посмертно, передаются для хранения как память одному из супругов, отцу, матери, сыну или дочери. В случае смерти награжденных государственные награды и документы к ним остаются у наследников. При отсутствии наследников государственные награды и документы к ним подлежат возврату в Управление Президента РФ по кадровым вопросам и государственным наградам.

Глава 8. Вопросы гражданства Российской Федерации

8.1. Основные понятия о гражданстве Российской Федерации

Каждое государство как единое целое имеет ряд признаков и особенностей. Государство не может существовать без своего народа. Со своим народом каждое государство вступает в правовую связь, т. е. осуществляет права (представляет народ как единое целое) в отношении народа и несет перед народом определенные обязанности (например, защита создаваемого общества, защита прав и свобод человека и гражданина). Такую правовую связь и называют гражданством. Состояние гражданства распространяется не только на территории того государства, гражданином которого вы являетесь, но и за его пределами. Термин «гражданство», как правило, применяется в государствах с республиканской формой правления. Если же государство признано монархией, то для него характерен термин «подданство». Подданство означает преданность каждого проживающего на территории государства своему монарху, который осуществляет свою власть пожизненно, но фактически это означает гражданство.

Российская Федерация признана государством с республиканской формой правления, именно поэтому мы признаем институт гражданства. В статье 6 Конституции РФ закреплены положения о гражданстве. Гражданство Российской Федерации приобретается и прекращается в соответствии с федеральным законом, является единым и равным независимо от оснований приобретения. Каждый гражданин Российской Федерации обладает на ее территории всеми правами и свободами и несет равные обязанности, предусмотренные Конституцией РФ. Гражданин Российской Федерации не может быть лишен своего гражданства или права изменить его. Во исполнение действующей Конституции РФ был принят Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации», который закрепил основные принципы гражданства Российской Федерации и правила, регулирующие отношения, связанные с гражданством Российской Федерации, определил основания, условия и порядок приобретения и прекращения гражданства Российской Федерации.

Согласно ст. 7 ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» гражданам Российской Федерации, находящимся за пределами Российской Федерации, предоставляются защита и покровительство Российской Федерации. Органы государственной власти Российской Федерации, дипломатические представительства и консульские учреждения Российской Федерации, находящиеся за пределами Российской Федерации, должностные лица указанных представительств и учреждений обязаны содействовать тому, чтобы гражданам Российской Федерации была обеспечена возможность пользоваться в полном объеме всеми правами, установленными Конституцией РФ, федеральными конституционными законами, федеральными законами, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Российской Федерации, законами и правилами государств проживания или пребывания граждан Российской Федерации, а также возможность защищать их права и охраняемые законом интересы.

В Федеральном законе «О гражданстве Российской Федерации» **используются следующие основные понятия:**

- 1) гражданство Российской Федерации – устойчивая правовая связь лица с Российской Федерацией,

выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей;

2) иное гражданство – гражданство (подданство) иностранного государства;

3) двойное гражданство – наличие у гражданина Российской Федерации гражданства (подданства) иностранного государства;

4) иностранный гражданин – лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее гражданство (подданство) иностранного государства;

5) лицо без гражданства – лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательства наличия гражданства иностранного государства;

6) ребенок – лицо, не достигшее возраста 18 лет;

7) проживание – проживание лица на законном основании на территории Российской Федерации или за ее пределами;

8) территория Российской Федерации – в пределах Государственной границы Российской Федерации или территория РСФСР в пределах административной границы РСФСР на день наступления обстоятельств, связанных с приобретением или прекращением гражданства Российской Федерации в соответствии с ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»;

9) общий порядок приобретения или прекращения гражданства Российской Федерации – порядок рассмотрения вопросов гражданства и принятия решений по вопросам гражданства Российской Федерации Президентом Российской Федерации в отношении лиц, на которых распространяются обычные условия, предусмотренные ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»;

10) упрощенный порядок приобретения или прекращения гражданства Российской Федерации – порядок рассмотрения вопросов гражданства и принятия решений по вопросам гражданства Российской Федерации в отношении лиц, на которых распространяются льготные условия, предусмотренные ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»;

11) изменение гражданства – приобретение или прекращение гражданства Российской Федерации;

12) вид на жительство – документ, удостоверяющий личность лица без гражданства, выданный в подтверждение разрешения на постоянное проживание на территории Российской Федерации лицу без гражданства или иностранному гражданину и подтверждающий их право на свободный выезд из Российской Федерации и возвращение в Российскую Федерацию.

Документом, удостоверяющим гражданство Российской Федерации, является паспорт гражданина Российской Федерации или иной основной документ, содержащий указание на гражданство лица.

Стоит также отметить, что при браке между гражданами, имеющими разное гражданство, оно не утрачивается и не изменяется. Изменение гражданства одним из супругов не влечет за собой изменение гражданства другого супруга. Таким образом, никаких сложностей при вступлении в брак не возникает.

Гражданство ребенка при приобретении или прекращении гражданства Российской Федерации одним из его родителей либо обоими его родителями сохраняется или изменяется в соответствии с ФЗ «О гражданстве Российской Федерации». Для приобретения или прекращения гражданства Российской Федерации ребенком в возрасте от 14 до 18 лет необходимо его согласие. Гражданство Российской Федерации ребенка не может быть прекращено, если в результате прекращения гражданства Российской Федерации он станет лицом без гражданства. Гражданство ребенка не изменяется при изменении гражданства его родителей, лишенных родительских прав. В случае изменения гражданства ребенка не требуется согласие его родителей, лишенных родительских прав, так как согласно ст. 71 СК РФ родители,

лишенные родительских прав, теряют все права, основанные на факте родства с ребенком, в отношении которого они были лишены родительских прав, в том числе право на получение от него содержания, а также право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей. Необходимо отметить еще одну особенность: расторжение брака не влечет за собой изменения гражданства родившихся в этом браке или усыновленных (удочеренных) супругами детей.

8.2. Приобретение, прекращение и изменение гражданства Российской Федерации

Законодательству каждой страны свойственны свои правила приобретения, прекращения и изменения гражданства лиц, проживающих на его территории.

При приобретении гражданства в юридической литературе действуют два принципа: «принцип крови» и «принцип почвы». Согласно принципу крови гражданство приобретается лицом, если оба родителя являются гражданами государства или хотя бы один родитель является гражданином данной страны (очень многие страны считают, что этого достаточно для приобретения лицом гражданства). Следовательно, не имеет значения при принятии гражданства по указанному признаку, на чьей территории рождено лицо. Что же касается принципа почвы, то в данном случае не имеет значения, каким гражданством обладают родители, самое главное – на какой территории было рождено лицо. Во всех развитых странах действуют, как правило, оба принципа. Согласно ст. 11 ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» **гражданство Российской Федерации приобретается:**

- 1) по рождению;
- 2) в результате приема в гражданство Российской Федерации;
- 3) в результате восстановления в гражданстве Российской Федерации;
- 4) по иным основаниям, предусмотренным федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

Ребенок приобретает гражданство Российской Федерации по рождению, если на день рождения ребенка:

- 1) оба его родителя или единственный его родитель имеют гражданство Российской Федерации (независимо от места рождения ребенка). Положения данного пункта не препятствуют лицу, оба родителя которого или единственный его родитель признаны гражданами Российской Федерации по рождению независимо от места рождения данного лица на территории бывшего СССР, в оформлении признания гражданства Российской Федерации по рождению, если только это лицо не утратило гражданство Российской Федерации по собственному свободному волеизъявлению;

- 2) один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или его местонахождение неизвестно (независимо от места рождения ребенка);

- 3) один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином при условии, что ребенок родился на территории Российской Федерации либо если в ином случае он станет лицом без гражданства;

- 4) оба его родителя или единственный его родитель, проживающие на территории Российской Федерации, являются иностранными гражданами или лицами без гражданства, при условии, что ребенок родился на территории Российской Федерации, а государство, гражданами которого являются его родители или единственный его родитель, не предоставляет ребенку свое гражданство (ст. 12 вышеназванного Закона).

Следует рассмотреть и такой вопрос, как гражданство беспризорных детей.

Родители либо просто подбрасывают их детским домам, либо оставляют в общественных местах,

либо в случае какого-то происшествия родители погибают, а ребенок остается. Как же быть в этой ситуации? Ребенок фактически остается не у дел. В таком случае ребенок, который находится на территории Российской Федерации и родители которого неизвестны, становится гражданином Российской Федерации в случае, если родители не объявятся в течение шести месяцев со дня обнаружения этого ребенка.

Приобретение лицами гражданства Российской Федерации осуществляется двумя способами:

- 1) путем приема в гражданство Российской Федерации в общем порядке;
- 2) путем приема в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке.

Иностранные граждане и лица без гражданства, достигшие возраста 18 лет и обладающие дееспособностью, **вправе обратиться с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации в общем порядке при условии, если указанные граждане и лица:**

1) проживают на территории Российской Федерации со дня получения вида на жительство и до дня обращения с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации в течение пяти лет непрерывно, за исключением случаев, когда федеральным законом установлен иной срок проживания. Срок проживания на территории Российской Федерации считается непрерывным, если лицо выезжало за пределы Российской Федерации не более чем на три месяца в течение одного года. Срок проживания на территории Российской Федерации для лиц, прибывших в Российскую Федерацию до 1 июля 2002 г. и не имеющих вида на жительство, исчисляется со дня регистрации по месту жительства;

2) обязуются соблюдать Конституцию РФ и законодательство Российской Федерации;

3) имеют законный источник средств к существованию;

4) обратились в полномочный орган иностранного государства с заявлениями об отказе от имеющегося у них иного гражданства. Отказ от иного гражданства не требуется, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации или ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» либо если отказ от иного гражданства невозможен в силу не зависящих от лица причин;

5) владеют русским языком; порядок определения уровня знаний русского языка устанавливается положением о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации.

Срок проживания на территории Российской Федерации, установленный как основание для приема в гражданство Российской Федерации, **сокращается до одного года при наличии хотя бы одного из следующих оснований:**

1) наличие у лица высоких достижений в области науки, техники и культуры; обладание лицом профессией либо квалификацией, представляющими интерес для Российской Федерации;

2) предоставление лицу политического убежища на территории Российской Федерации;

3) признание лица беженцем в порядке, установленном федеральным законом.

Лицо, имеющее особые заслуги перед Российской Федерацией, может быть принято в гражданство Российской Федерации без соблюдения общих условий для приобретения гражданства Российской Федерации.

Граждане государств, входивших в состав СССР, проходящие не менее трех лет военную службу по контракту в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках или воинских формированиях, вправе обратиться с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации без соблюдения общих условий приема в гражданство Российской Федерации и без представления вида на жительство (ст. 13 ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»).

Иностранные граждане и лица без гражданства, достигшие возраста 18 лет и обладающие дееспособностью, вправе обратиться с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке без соблюдения общих условий принятия **гражданства Российской Федерации, если указанные граждане и лица:**

- 1) имеют хотя бы одного родителя, имеющего гражданство Российской Федерации и проживающего на территории Российской Федерации;
- 2) имели гражданство СССР, проживали и проживают в государствах, входивших в состав СССР, не получили гражданства этих государств и остаются в результате этого лицами без гражданства;
- 3) являются гражданами государств, входивших в состав СССР, получили среднее профессиональное или высшее профессиональное образование в образовательных учреждениях Российской Федерации после 1 июля 2002 г.

Иностранные граждане и лица без гражданства, проживающие на территории Российской Федерации, вправе обратиться с заявлениями о приеме в гражданство **Российской Федерации в упрощенном порядке без соблюдения условия**

о сроке проживания, если указанные граждане и лица:

- 1) родились на территории РСФСР и имели гражданство бывшего СССР;
- 2) состоят в браке с гражданином Российской Федерации не менее трех лет;
- 3) являются нетрудоспособными и имеют дееспособных сына или дочь, достигших возраста 18 лет и являющихся гражданами Российской Федерации.

Нетрудоспособные иностранные граждане и лица без гражданства, прибывшие в Российскую Федерацию из государств, входивших в состав СССР, и зарегистрированные по месту жительства в Российской Федерации по состоянию на 1 июля 2002 г., вправе обратиться с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке без соблюдения условия о сроке проживания на территории Российской Федерации и без представления вида на жительство.

Иностранные граждане и лица без гражданства, имевшие гражданство СССР, прибывшие в Российскую Федерацию из государств, входивших в состав СССР, и зарегистрированные по месту жительства в Российской Федерации по состоянию на 1 июля 2002 г. либо получившие разрешение на временное проживание в Российской Федерации или вид на жительство, принимаются в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке без соблюдения общих условий принятия гражданства Российской Федерации, если они до 1 января 2009 г. заявили о своем желании приобрести гражданство Российской Федерации.

В гражданство Российской Федерации принимаются в упрощенном порядке без соблюдения общих условий принятия гражданства Российской Федерации и без представления вида на жительство ветераны Великой Отечественной войны, имевшие гражданство бывшего СССР и проживающие на территории Российской Федерации.

В гражданство Российской Федерации принимаются в упрощенном порядке без соблюдения общих условий ребенок и недееспособное лицо, **являющиеся иностранными гражданами или лицами без гражданства:**

- 1) ребенок, один из родителей которого имеет гражданство Российской Федерации, – по заявлению этого родителя и при наличии согласия другого родителя на приобретение ребенком гражданства Российской Федерации. Такое согласие не требуется, если ребенок проживает на территории Российской Федерации;

2) ребенок, единственный родитель которого имеет гражданство Российской Федерации, – по заявлению этого родителя;

3) ребенок или недееспособное лицо, над которыми установлены опека или попечительство, – по заявлению опекуна или попечителя, имеющих гражданство Российской Федерации.

Иностранные граждане и лица без гражданства, ранее имевшие гражданство Российской Федерации, могут быть восстановлены в гражданстве Российской Федерации (ст. 15 ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»). Восстановление в гражданстве производится в общем и упрощенном порядке. При этом срок их проживания на территории Российской Федерации сокращается до трех лет. Обратите внимание, кто имеет право быть восстановленным в гражданстве Российской Федерации. Это иностранные граждане и лица без гражданства, которые ранее имели гражданство Российской Федерации, а не гражданство РСФСР либо СССР.

Иные основания приобретения гражданства Российской Федерации могут быть предусмотрены ФЗ «О гражданстве Российской Федерации», но на сегодняшний момент их не существует. Иные основания для приобретения гражданства могут быть предусмотрены международными договорами, которые заключает Российская Федерация, однако на сегодняшний момент нет ни одного международного договора, в котором бы устанавливались иные основания приобретения гражданства Российской Федерации.

Если у вас имеются все основания приобретения гражданства Российской Федерации, вы можете подать заявление в паспортно-визовую службу органов внутренних дел (ПВС ОВД) по месту жительства. **Отклоняются заявления о приеме в гражданство Российской Федерации и о восстановлении в гражданстве Российской Федерации, поданные лицами, которые:**

1) выступают за насильственное изменение основ конституционного строя Российской Федерации или иными действиями создают угрозу безопасности Российской Федерации;

2) в течение пяти лет, предшествовавших дню обращения с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации или о восстановлении в гражданстве Российской Федерации, выдворялись за пределы Российской Федерации в соответствии с федеральным законом;

3) использовали подложные документы или сообщили заведомо ложные сведения;

4) состоят на военной службе, на службе в органах безопасности или в правоохранительных органах иностранного государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации;

5) имеют неснятую или непогашенную судимость за совершение умышленных преступлений на территории Российской Федерации или за ее пределами, признаваемых таковыми в соответствии с федеральным законодательством;

6) преследуются в уголовном порядке компетентными органами Российской Федерации или компетентными органами иностранных государств за преступления, признаваемые таковыми в соответствии с федеральным законодательством (до вынесения приговора суда или принятия решения по делу);

7) осуждены и отбывают наказание в виде лишения свободы за действия, преследуемые в соответствии с федеральным законодательством (до истечения срока наказания).

Гражданство Российской Федерации прекращается:

1) вследствие выхода из гражданства Российской Федерации;

2) по иным основаниям, предусмотренным ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» или

международным договором Российской Федерации.

Выход из гражданства Российской Федерации лица, проживающего на территории Российской Федерации, осуществляется на основании добровольного волеизъявления такого лица в общем порядке, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом «О гражданстве Российской Федерации». Выход из гражданства Российской Федерации лица, проживающего на территории иностранного государства, осуществляется на основании добровольного волеизъявления такого лица в упрощенном порядке, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом «О гражданстве Российской Федерации». Выход из гражданства Российской Федерации ребенка, один из родителей которого имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином либо единственный родитель которого является иностранным гражданином, осуществляется в упрощенном порядке по заявлению обоих родителей либо по заявлению единственного родителя (ст. 19 вышеназванного Закона).

Выход из гражданства Российской Федерации не допускается, если гражданин Российской Федерации:

- 1) имеет не выполненное перед Российской Федерацией обязательство, установленное федеральным законом;
- 2) привлечен компетентными органами Российской Федерации в качестве обвиняемого по уголовному делу либо в отношении него имеется вступивший в законную силу и подлежащий исполнению обвинительный приговор суда;
- 3) не имеет иного гражданства и гарантий его приобретения.

Федеральным законом «О гражданстве Российской Федерации» предусмотрена оптация при территориальных преобразованиях в результате изменения в соответствии с международным договором Российской Федерации Государственной границы Российской Федерации. Граждане Российской Федерации, проживающие на территории, которая подверглась указанным преобразованиям, вправе сохранить или изменить свое гражданство согласно условиям данного международного договора.

В случае усыновления ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации, его гражданство сохраняется. Если же новые родители, которые усыновили ребенка, будучи иностранными гражданами, не желают оставлять ребенку российское гражданство, то по их заявлению у ребенка прекращается российское гражданство только в том случае, если он не станет лицом без гражданства. Впоследствии ребенок имеет право, став совершеннолетним, подать заявление и восстановить гражданство Российской Федерации. Ребенок, усыновленный (удочеренный) гражданином Российской Федерации, или супругами, являющимися гражданами Российской Федерации, или супругами, один из которых является гражданином Российской Федерации, а другой – лицом без гражданства, приобретает гражданство Российской Федерации со дня его усыновления (удочерения) независимо от места жительства ребенка по заявлению усыновителя, являющегося гражданином Российской Федерации. Если же ребенок был лицом без гражданства или имел иное гражданство при усыновлении его родителями, имеющими гражданство Российской Федерации, он автоматически приобретает со дня усыновления (удочерения) гражданство Российской Федерации.

Дети и недееспособные лица, над которыми установлены опека или попечительство гражданина Российской Федерации, приобретают гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке по заявлению опекуна или попечителя. Ребенок или недееспособное лицо, находящиеся на полном государственном обеспечении в воспитательном или лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения либо другом аналогичном учреждении Российской Федерации, приобретает

гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке по заявлению руководителя учреждения, в котором содержатся ребенок или недееспособное лицо. Ребенок или недееспособное лицо, над которыми установлены опека или попечительство иностранного гражданина, приобретающего гражданство Российской Федерации, могут приобрести гражданство Российской Федерации одновременно с указанным гражданином по его заявлению. Ребенок или недееспособное лицо, которые являются гражданами Российской Федерации и над которыми установлены опека или попечительство иностранного гражданина, сохраняют гражданство Российской Федерации (ст. 27 ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»).

8.3. Граждане с двойным гражданством и без гражданства (бипатриды и апатриды)

Каждый человек независимо от того, является ли он гражданином какого-либо государства или нет, обладает целым комплексом прав и свобод. Эти права неотчуждаемы и гарантированы каждому. К ним, например, относятся право на жизнь, право на жилище, право на свободу личности и личную неприкосновенность и др. Каждый гражданин также обладает целым комплексом прав и свобод, которые напрямую связаны с его гражданством.

Гражданство – это устойчивая правовая связь человека с государством, которая заключается в наличии корреспондирующих (взаимных) прав и обязанностей, а также ответственности. Дополнительные права и обязанности гражданина закреплены в Конституции РФ: сохранность и прекращение гражданства, допустимость двойного гражданства, право на управление делами общества и государства. К обязанностям относятся: обязанность соблюдать Основной Закон (Конституцию), нести военную службу, сохранять природу и окружающую среду, платить установленные налоги и сборы, запрещение пропаганды насильственного изменения конституционного строя, разжигание расовой, национальной, религиозной ненависти для пропаганды насилия и войны. Осуществление гражданами своих прав и свобод не должно нарушать права и свободы других лиц.

Наряду с гражданами, имеющими гражданство любого государства, в том числе и Российской Федерации, имеются такие лица, которые не имеют никакого гражданства. Этих лиц называют апатридами, или лицами без гражданства. Эти граждане не имеют никакой принадлежности ни к какому государству, следовательно, не обладают соответствующими правами и свободами, которые дополнительно гарантирует государство.

Независимо от того, является лицо гражданином государства либо лицом без гражданства, оно обладает правоспособностью и дееспособностью. Правоспособность подразумевает возможность осуществления предоставленных человеку прав и обязанностей и возникает с момента рождения. Дееспособность выражается в способности гражданина реализовывать предоставленные ему права, а также непосредственно исполнять обязанности и нести ответственность за совершенные действия. Полная дееспособность приобретается лицом по достижении возраста 18 лет.

В статье 22 ГК РФ закреплена презумпция, что никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности, иначе как в случаях и в порядке, установленных законом. Так, например, УК РФ установлены виды наказаний, **которые ограничивают возможность реализации своих прав и свобод человеком:**

- 1) штраф;
- 2) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- 3) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;
- 4) обязательные работы;
- 5) исправительные работы;
- 6) ограничение по военной службе;
- 7) ограничение свободы;
- 8) арест;

- 9) содержание в дисциплинарной воинской части;
- 10) лишение свободы на определенный срок;
- 11) пожизненное лишение свободы;
- 12) смертная казнь.

Согласно статье 69 СК РФ родители могут быть лишены родительских прав, если они:

- 1) уклоняются от выполнения обязанностей родителей, в том числе при злостном уклонении от уплаты алиментов;
- 2) отказываются без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иного лечебного учреждения, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из аналогичных организаций;
- 3) злоупотребляют своими родительскими правами;
- 4) жестоко обращаются с детьми, в том числе осуществляют физическое или психическое насилие над ними, покушаются на их половую неприкосновенность;
- 5) являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией;
- 6) совершили умышленное преступление против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.

Согласно статье 6 Закона РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантии прав граждан при ее оказании» гражданин может быть временно (на срок не более пяти лет и с правом последующего переосвидетельствования) признан непригодным вследствие психического расстройства к выполнению отдельных видов профессиональной деятельности и деятельности, связанной с источником повышенной опасности. Такое решение принимается врачебной комиссией, уполномоченной на то органом здравоохранения, на основании оценки состояния психического здоровья гражданина в соответствии с перечнем медицинских психиатрических противопоказаний и может быть обжаловано в суд.

Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом.

Нахождение лица без гражданства, иностранного гражданина на территории Российской Федерации будет считаться законным, если он имеет на руках действующие вид на жительство, разрешение на временное проживание, визу либо иные документы, подтверждающие право нахождения лица на территории государства. Порядок оформления и выдачи документов для въезда в Российскую Федерацию и выезда из Российской Федерации иностранных граждан и лиц без гражданства регулируется Федеральным законом от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию».

Лиц, которые имеют гражданство не одного государства, а, как правило, двух или трех, называют бипатридами. У этих граждан возникают права и обязанности по отношению к каждому государству, гражданином которого лицо является. Следовательно, если лицо является гражданином нескольких государств, то обязанность несения воинской службы возникает по отношению к каждому государству, если иное не предусмотрено международным договором. Обязанность по уплате налогов и сборов также устанавливается по отношению к каждому государству, если иное не предусмотрено международным договором.

8.4. Производство по делам о гражданстве Российской Федерации

По вопросам гражданства (при принятии гражданства, прекращении или его изменении) подается заявление в территориальный орган федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции лично заявителем. Если быть более точным, заявление подается в отделение паспортно-визовой службы органов внутренних дел России. Если же лицо находится за территорией Российской Федерации, то заявление подается в дипломатическое представительство или консульское учреждение Российской Федерации, находящиеся за пределами Российской Федерации.

В случае, если заявитель не может лично подать заявление в связи с обстоятельствами, имеющими исключительный характер и подтвержденными документально, заявление и необходимые документы могут быть переданы для рассмотрения через другое лицо либо направлены по почте. В этом случае подлинность подписи лица, подписавшего заявление, и соответствие копии документа, прилагаемого к заявлению, его подлиннику, удостоверяются нотариальными записями.

Заявление об изменении гражданства ребенка или недееспособного лица подается их родителями либо другими законными представителями по месту жительства заявителя либо по месту жительства ребенка или недееспособного лица. Заявление по вопросам гражданства Российской Федерации составляется письменно по установленной форме. Личная подпись заявителя удостоверяется принявшим заявление уполномоченным на то должностным лицом полномочного органа, ведающего делами о гражданстве Российской Федерации. В случае, если заявитель не может подписать заявление в силу неграмотности или физических недостатков, заявление по его просьбе подписывается другим лицом, подлинность подписи этого лица удостоверяется нотариальной записью. За пределами Российской Федерации такая запись вносится в заявление уполномоченным на то должностным лицом дипломатического представительства или консульского учреждения Российской Федерации, находящихся за пределами Российской Федерации, что закреплено в Федеральном законе «О гражданстве Российской Федерации». Бланк заявления заполняется от руки или с использованием технических средств (пишущих машинок, компьютеров). При заполнении бланка заявления не допускаются использование сокращений и аббревиатур, а также внесение исправлений. Ответы на содержащиеся в бланке заявления вопросы должны быть исчерпывающими. Текст заявления, выполненный от руки, должен быть разборчивым. При подаче заявления о приеме в гражданство Российской Федерации, восстановлении в гражданстве Российской Федерации или выходе из гражданства Российской Федерации, а также при определении гражданства Российской Федерации по заявлениям заинтересованных лиц на территории Российской Федерации взимается государственная пошлина. Представляется необходимым обратить внимание на то, что если заявление по вопросам гражданства Российской Федерации подается без уплаты государственной пошлины и не имеется соответствующего квиточка об оплате, то оно возвращается лицу, его подавшему. Решения по вопросам гражданства Российской Федерации в общем порядке принимаются Президентом РФ. Рассмотрение заявлений по вопросам гражданства Российской Федерации и принятие решений о приеме в гражданство Российской Федерации и о выходе из гражданства Российской Федерации в общем порядке осуществляются в срок до одного года со дня подачи заявления и всех необходимых документов, оформленных надлежащим образом.

Решения о приеме в гражданство Российской Федерации и о выходе из гражданства Российской Федерации в упрощенном порядке принимаются федеральным органом исполнительной власти,

уполномоченным на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, и его территориальными органами. Рассмотрение заявлений по вопросам гражданства Российской Федерации и принятие решений о приеме в гражданство Российской Федерации и о выходе из гражданства Российской Федерации в упрощенном порядке осуществляются в срок до шести месяцев со дня подачи заявления и всех необходимых документов, оформленных надлежащим образом. Весь перечень необходимых документов для оформления гражданства Российской Федерации дан в Положении о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации (утв. Указом Президента РФ от 14 ноября 2002 г. № 1325). Это:

1) документы, удостоверяющие личность, гражданство либо отсутствие гражданства, а также документы, подтверждающие местожительство заявителя. Не принимается к рассмотрению заявление об изменении гражданства лица, удостоверяющего свою личность и гражданство документов, выданным в связи с его служебной или профессиональной деятельностью, в том числе служебным паспортом, дипломатическим паспортом или паспортом моряка;

2) в случае изменения заявителем своей фамилии, имени или отчества – документ, свидетельствующий о перемене фамилии, имени или отчества;

3) документы (в одном экземпляре), подтверждающие наличие установленных оснований и соблюдение условий приобретения или прекращения гражданства Российской Федерации;

4) три фотографии заявителя либо лица, в отношении которого подается заявление (размером 3х4 сантиметра);

5) квитанция об оплате государственной пошлины или консульского сбора;

6) в случае изменения гражданства ребенка в возрасте от 14 до 18 лет – его письменное согласие. Такое согласие дается в произвольной форме. Подлинность подписи ребенка удостоверяется нотариальной записью либо подписью должностного лица и печатью полномочного органа в присутствии ребенка.

Иностранные граждане и лица без гражданства также должны представить дополнительно следующие документы:

1) вид на жительство. Представление вида на жительство не требуется от лиц, имеющих статус беженца на территории Российской Федерации. Для лиц, прибывших в Российскую Федерацию до 1 июля 2002 г. и не имеющих вида на жительство, срок проживания на территории Российской Федерации исчисляется со дня регистрации по месту жительства на территории Российской Федерации и подтверждается паспортом гражданина СССР образца 1974 г. с отметкой о дате регистрации или свидетельством о регистрации по месту жительства на территории Российской Федерации, выданным к документу, удостоверяющему личность иностранного гражданина, с пометкой о дате выдачи;

2) один из документов, подтверждающих наличие законного источника средств к существованию (как то: справка о доходах физического лица, декларация по налогам на доходы физических лиц с отметкой налогового органа, справка с места работы, трудовая книжка, пенсионное удостоверение, справка органа социальной защиты о получении пособия, подтверждение получения алиментов, справка о наличии вклада в кредитном учреждении с указанием номера счета, свидетельство о праве на наследство, справка о доходах лица, на иждивении которого находится заявитель, либо иной документ, подтверждающий получение доходов от не запрещенной законом деятельности);

3) документ, подтверждающий обращение заявителя об отказе от имеющегося иного гражданства или невозможность отказа от иного гражданства, которым является соответствующий документ дипломатического представительства или консульского учреждения иностранного государства в

Российской Федерации, либо копия обращения заявителя в это дипломатическое представительство или консульское учреждение об отказе от имеющегося иного гражданства с нотариально заверенной подписью заявителя. В случае направления обращения в дипломатическое представительство или консульское учреждение по почте представляется также квитанция о заказном почтовом отправлении. Представление документа об отказе от имеющегося иного гражданства не требуется, если заявитель состоит в гражданстве государства, с которым существует международный договор Российской Федерации, предусматривающий возможность сохранения имеющегося иного гражданства при приобретении гражданства Российской Федерации. Представление указанного документа не требуется также от лиц, которым предоставлено политическое убежище на территории Российской Федерации, и лиц, имеющих статус беженца на территории Российской Федерации.

Заявитель также представляет документ, подтверждающий его владение русским языком на уровне, достаточном для общения в устной и письменной форме в условиях языковой среды.

При приеме в гражданство Российской Федерации военнослужащих вместе с заявлением о приеме в гражданство Российской Федерации в общем порядке представляются:

1) ходатайство центрального органа военного управления, ведающего вопросами комплектования Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов, срок действия и форма которого устанавливаются Министерством обороны Российской Федерации;

2) один из документов, подтверждающих владение русским языком;

3) обязательство о выходе из имеющегося иного гражданства, составленное в произвольной форме, с подписью заявителя, удостоверенной командиром воинской части. В вышеназванном Положении указывается весь перечень документов для каждой категории лиц, желающей принять, прекратить либо изменить гражданство Российской Федерации.

8.5. Государственная пошлина

Следует знать, что за совершение действий, связанных с приобретением гражданства Российской Федерации или выходом из гражданства Российской Федерации, а также с въездом в Российскую Федерацию или выездом из Российской Федерации, уплачивается государственная пошлина. Согласно ст. 333.28 НК РФ пошлина уплачивается в следующих размерах: 1) за выдачу паспорта гражданина Российской Федерации для выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию, удостоверяющего личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации и на территории Российской Федерации в случаях, предусмотренных законодательством, – 400 руб.;

2) за выдачу паспорта, удостоверяющего личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации, содержащего электронный носитель информации, – 1 тыс. руб.;

3) за выдачу паспорта, удостоверяющего личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации, гражданину Российской Федерации в возрасте до 14 лет – 200 руб.;

4) за выдачу паспорта, удостоверяющего личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации, содержащего электронный носитель информации, гражданину Российской Федерации в возрасте до 14 лет – 500 руб.;

5) за внесение изменений в паспорт, удостоверяющий личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации, – 50 руб.;

6) за выдачу проездного документа беженца или продление срока действия указанного документа – 100 руб.;

7) за выдачу либо продление срока действия иностранному гражданину или лицу без гражданства, постоянно проживающему в Российской Федерации, визы для выезда за пределы Российской Федерации – 300 руб.;

8) за выдачу либо продление срока действия иностранному гражданину или лицу без гражданства, временно пребывающему в Российской Федерации, визы для:

а) выезда из Российской Федерации – 300 руб.;

б) выезда из Российской Федерации и последующего въезда в Российскую Федерацию – 300 руб.;

в) многократного пересечения Государственной границы Российской Федерации – 400 руб.;

9) за выдачу приглашения на въезд в Российскую Федерацию иностранным гражданам или лицам без гражданства – 200 руб. за каждого приглашенного;

10) за внесение изменений в оформленное приглашение на въезд иностранного гражданина или лица без гражданства в Российскую Федерацию – 100 руб.;

11) за внесение изменений в выданный ранее документ для въезда в Российскую Федерацию или выезда из Российской Федерации – 50 % размера государственной пошлины, уплаченной за выдачу соответствующего документа;

12) за выдачу или продление срока действия вида на жительство иностранному гражданину или лицу без гражданства – 1 тыс. руб.;

13) за регистрацию иностранного гражданина в Российской Федерации по месту жительства или месту пребывания – 1 руб. за каждые сутки пребывания на территории Российской Федерации, но не более 200 руб.;

14) за выдачу иностранному гражданину или лицу без гражданства разрешения на временное проживание в Российской Федерации, а также за продление срока действия такого разрешения – 400 руб.;

15) за выдачу разрешений на привлечение и использование иностранных работников – 3 тыс. руб. за каждого привлекаемого иностранного работника;

16) за выдачу разрешения на работу иностранному гражданину или лицу без гражданства – 1 тыс. руб.;

17) за рассмотрение заявлений о приеме в гражданство, приобретении гражданства, восстановлении в гражданстве или выходе из гражданства Российской Федерации, заявлений об определении принадлежности к гражданству, включая выдачу соответствующих документов, – 1 тыс. руб.;

18) за выдачу документов, необходимых для установления и (или) выплаты трудовой пенсии и (или) пенсии по государственному пенсионному обеспечению в соответствии с пенсионным законодательством Российской Федерации, – 10 руб. за каждый документ.

Размеры государственной пошлины за регистрацию иностранного гражданина в Российской Федерации по месту временного проживания или по месту пребывания гл. 25.3 НК РФ не предусмотрены.

Если в течение срока действия разрешения на временное проживание иностранный гражданин получает вид на жительство, то в данном случае государственная пошлина за его регистрацию в Российской Федерации по месту жительства будет уплачиваться в соответствии с подп. 15 п. 1 ст. 333.33 НК РФ.

Иностранные граждане не уплачивают государственную пошлину за регистрацию паспорта иностранного гражданина либо иного документа, установленного федеральным законом или признаваемого в соответствии с международным договором Российской Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина, в гостиницах, принимающих их организациях либо в органах внутренних дел.

В соответствии со ст. 3 Закона РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» регистрация граждан Российской Федерации по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации производится бесплатно.

За выдачу и обмен паспорта гражданина Российской Федерации в соответствии со ст. 333.33 НК РФ государственная пошлина уплачивается в размере 100 руб., а за повторную выдачу паспорта гражданина Российской Федерации – 150 руб.

Законодательством не предусмотрено освобождение от уплаты государственной пошлины физических лиц, находящихся на полном государственном обеспечении, за выдачу паспорта гражданина Российской Федерации и за выдачу паспорта, удостоверяющего личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации.

Статьей 333.29 НК РФ установлены особенности уплаты государственной пошлины за совершение действий, связанных с приобретением гражданства Российской Федерации или выходом из гражданства Российской Федерации, а также с въездом в Российскую Федерацию или выездом из Российской Федерации. **За совершение указанных в ст. 333.28 НК РФ действий государственная пошлина уплачивается с учетом следующих особенностей:**

1) при приеме в гражданство Российской Федерации физических лиц, имевших гражданство СССР, проживавших и проживающих в государствах, входивших в состав СССР, но не получивших гражданства этих государств и остающихся в результате этого лицами без гражданства, государственная пошлина не

уплачивается. Если физическое лицо в заявлении о приеме (восстановлении) в гражданство (гражданстве) Российской Федерации одновременно просит принять (восстановить) в гражданство (гражданстве) Российской Федерации своих несовершеннолетних детей, подопечных, государственная пошлина уплачивается в размере, определенном подп. 14 п. 1 ст. 333.28 КоАП РФ, как за рассмотрение одного заявления;

2) при приеме в гражданство Российской Федерации детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, государственная пошлина не уплачивается;

3) за выдачу гражданину Российской Федерации, местом жительства которого является Калининградская область, документов, предусмотренных подп. 1–2.1 п. 1 ст. 333.28 НК РФ, государственная пошлина не уплачивается.

Литература

Список нормативных актов

1. Всеобщая декларация прав человека (10 декабря 1948 г.).
2. Конвенция о сокращении безгражданства (30 августа 1961 г.).
3. Конституция Российской Федерации.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ).
5. Семейный кодекс Российской Федерации (СК РФ).
6. Уголовный кодекс Российской Федерации (УК РФ).
7. Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации (УИК РФ).
8. Налоговый кодекс Российской Федерации (НК РФ).
9. Трудовой кодекс Российской Федерации (ТК РФ).
10. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ).
11. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации (ГПК РФ).
12. Жилищный кодекс Российской Федерации (ЖК РФ).
13. Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности».
14. Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей».
15. Закон РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 «О недрах».
16. Закон РФ от 19 июня 1992 г. № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации».
17. Закон РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».
18. Закон РФ от 10 июля 1992 г. № 3266-1 «Об образовании».
19. Закон РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор мест пребывания и жительства в пределах Российской Федерации».
20. Федеральный закон от 30 марта 1995 г. № 38-ФЗ «О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)».
21. Федеральный закон от 10 декабря 1995 г. № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения».
22. Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности».
23. Федеральный закон от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию».
24. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».
25. Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния».

26. Федеральный закон от 11 апреля 1998 г. № 58-ФЗ «О ратификации Конвенции 1947 года об инспекции труда и Протокола 1995 года к Конвенции 1947 года об инспекции труда, Конвенции 1978 года о регулировании вопросов труда и Конвенции 1981 года о безопасности и гигиене труда и производственной среде».

27. Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний».

28. Федеральный закон от 30 марта 1999 г. № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения».

29. Федеральный закон от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей».

30. Федеральный закон от 25 апреля 2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств».

31. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации».

32. Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации».

33. Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании».

34. Федеральный закон от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

35. Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. № 256-ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей».

36. Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве».

37. Указ Президента РФ от 2 марта 1994 г. № 442 «О государственных наградах Российской Федерации».

38. Указ Президента РФ от 13 марта 1997 г. № 232 «Об основном документе, удостоверяющем личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации».

39. Указ Президента РФ от 14 ноября 2002 г. № 1325 «Об утверждении Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации».

40. Постановление Совета Министров – Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090 «О правилах дорожного движения».

41. Постановление Правительства РФ от 12 августа 1994 г. № 938 «О государственной регистрации автомототранспортных средств и других видов самоходной техники на территории Российской Федерации».

42. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 сентября 1994 г. № 7 «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей».

43. Постановление Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 «О приемной семье».

44. Постановление Правительства РФ от 18 июля 1996 г. № 841 «О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей».

45. Постановление Правительства РФ от 13 мая 1997 г. № 575 «Об утверждении перечня технически сложных товаров, в отношении которых требования потребителя об их замене подлежат удовлетворению в случае обнаружения в товарах существенных недостатков».

46. Постановление Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55 «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации».

47. Постановление Правительства РФ от 31 июля 1998 г. № 880 «О порядке проведения государственного технического осмотра транспортных средств, зарегистрированных в Государственной инспекции безопасности дорожного движения Министерства внутренних дел Российской Федерации».

48. Постановление Правительства РФ от 15 декабря 2000 г. № 967 «Об утверждении Положения о расследовании и учете профессиональных заболеваний».

49. Постановление Правительства РФ от 16 апреля 2003 г. № 225 «О трудовых книжках».

50. Постановление Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 322 «Об утверждении Положения о Федеральной службе по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека».

51. Постановление Правительства РФ от 14 декабря 2004 г. № 773 «Об утверждении Правил осуществления платы за предоставление информации о зарегистрированных правах, выдачу копий договоров и иных документов, выражающих содержание односторонних сделок, совершенных в простой письменной форме».

52. Постановление Правительства РФ от 28 апреля 2005 г. № 266 «Об утверждении формы заявления о переустройстве и (или) перепланировке жилого помещения и формы документа, подтверждающего принятие решения о согласовании переустройства и (или) перепланировки жилого помещения».

53. Постановление Правительства РФ от 21 мая 2005 г. № 315 «Об утверждении Типового договора социального найма жилого помещения».

54. Постановление Правительства РФ от 28 января 2006 г. № 47 «Об утверждении Положения о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции».

55. Постановление Правительства РФ от 23 мая 2006 г. № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам».

56. Постановление Правительства РФ от 13 августа 2006 г. № 491 «Об утверждении Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме и Правил изменения размера платы за содержание и ремонт жилого помещения в случае оказания услуг и выполнения работ по управлению, содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность».

57. Постановление Правительства РФ от 12 июня 2008 г. № 451 «О Федеральной регистрационной службе».

58. Постановление Минтруда России от 8 февраля 2000 г. № 14 «Об утверждении Рекомендаций по организации работы службы охраны труда в организации».

59. Приказ МВД России от 15 марта 1999 г. № 190 «Об организации и проведении государственного технического осмотра транспортных средств».

60. Приказ МВД России от 27 января 2003 г. № 59 «О порядке регистрации транспортных средств».

61. Приказ Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 14 августа 2008 г. № 424н

«Об утверждении Рекомендаций по заключению трудового договора с работником федерального бюджетного учреждения и его примерной форме».

62. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов».

63. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».

64. Постановление Конституционного Суда РФ от 31 мая 2005 г. № 6-П «По делу о проверке конституционности Федерального закона „Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств“ в связи с запросами Государственного Собрания – Эл Курултай Республики Алтай, Волгоградской областной Думы, группы депутатов Государственной Думы и жалобой гражданина С.Н. Шевцова».

65. Письмо Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 7 марта 2006 г. № 0100/2473-06-32 «О разъяснении отдельных положений действующего законодательства».

66. Письмо Министерства регионального развития РФ от 2 мая 2007 г. № 8167-ЮТ/07 «О внесении платы за жилые помещения и коммунальные услуги».

Использованная литература

1. *Алексеева О.Г.* О праве граждан на жилище: Новый жилищный кодекс Российской Федерации // Чиновник. 2005. № 1.

2. *Асаул А.Н., Карасев А.В.* Экономика недвижимости: Учебное пособие. М., 2001.

3. *Балушкин И.А., Михайлова Н.С., Пантюхин А.В., Смирнова Е.В.* Комментарий к Закону Российской Федерации «О защите прав потребителей» (постатейный). М.: Проспект, 2004.

4. *Завражнов Н.В.* Усыновление иностранцами детей – российских граждан // Российская юстиция. 2001. № 7.

5. Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации (постатейный, научно-практический) / под ред. К.Я. Ананьевой. Вст. статья В.А. Рыбакова. М.: ОМЕГА-Л, 2002.

6. Настольная книга нотариуса. Том I. Учебно-методическое пособие, 2-е изд., испр. и доп. М.: БЕК, 2003.

7. *Русакова О.Н.* Как заключить трудовой договор по новым правилам // Российский налоговый курьер. 2006. № 3.

8. Толковый словарь СПС «Гарант».

Примечания

1

Асаул А.И., Карасев А.В. Экономика недвижимости: учебное пособие. М., 2001.

2

Алексеева О.Т. О праве граждан на жилище: Новый жилищный кодекс Российской Федерации // Чиновник. 2005. № 1.

3

См Федеральный закон от 24 апреля 2008 г № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»

4

Завражнов Н.В. Усыновление иностранцами детей – российских граждан // Российская юстиция. 2001. № 7.

5

Русакова О.Н. Как заключить трудовой договор по новым правилам // Российский налоговый курьер 2006 № 3

6

Толковый словарь СПС «Гарант».

7

Там же.

8

Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации (постатейный, научно-практический) / под ред. К.Я. Ананьевой. М.: ОМЕГА-Л, 2002.

9

Там же