



ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

В. Г. Беляков

ПРАВО ДЛЯ ЭКОНОМИСТОВ И МЕНЕДЖЕРОВ

УЧЕБНИК И ПРАКТИКУМ
ДЛЯ АКАДЕМИЧЕСКОГО БАКАЛАВРИАТА

2-е издание, переработанное и дополненное

*Рекомендовано Учебно-методическим отделом
высшего образования в качестве учебника и практикума для студентов
высших учебных заведений, обучающихся по экономическим
и социально-экономическим направлениям*

Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru



Москва ■ Юрайт ■ 2018

УДК 34(075.8)

ББК 67я73

Б43

Автор:

Беляков Владимир Григорьевич — доцент, кандидат юридических наук, доцент департамента менеджмента Санкт-Петербургской школы экономики и менеджмента Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики».

Рецензенты:

Широкова Г. В. — профессор, доктор экономических наук, профессор кафедры стратегического и международного менеджмента, директор Центра предпринимательства Института «Высшая школа менеджмента» Санкт-Петербургского государственного университета;

Балашов А. И. — доктор экономических наук, руководитель научно-образовательного направления «Государственное и муниципальное управление», профессор кафедры стратегии, территориального развития и качества жизни Северо-Западного института управления Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации.

Беляков, В. Г.

Б43

Право для экономистов и менеджеров : учебник и практикум для академического бакалавриата / В. Г. Беляков. — 2-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2018. — 401 с. — (Серия : Бакалавр. Академический курс).

ISBN 978-5-534-05037-0

Настоящий учебник посвящен важнейшим правовым институтам, имеющим значение как для граждан, предпринимателей, юридических лиц, так и для будущих специалистов — управленцев и экономистов. Будущим специалистам освоение данного учебного материала позволит правильно ориентироваться в законодательстве, выработает у них навыки и умения применять и использовать его нормы, что в настоящий момент может рассматриваться как одно из серьезных личных конкурентных преимуществ и как определенный фактор, снижающий управленческие и предпринимательские риски. В связи с этим автор попытался показать взаимосвязь рассмотренных правовых конструкций с управленческими и экономическими институтами, возможности и пределы правового инструментария в разрешении бизнес-проблем.

В учебнике раскрываются вопросы теории права, в том числе даются практические рекомендации по работе с нормативным материалом, раскрываются основные правовые конструкции и институты конституционного, гражданского, предпринимательского, корпоративного, трудового, административного, налогового и других отраслей права. Каждая глава учебника завершается подведением итогов, вопросами и заданиями для самоконтроля, задачами и кейсами, которые помогут студентам (в процессе их практической проработки) более углубленно разобраться с основными вопросами тем.

Соответствует актуальным требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования и методическим требованиям, предъявляемым к учебным изданиям.

Данный учебник может быть использован при освоении таких дисциплин, как «Право», «Правоведение», «Правоведение и правовая среда бизнеса» для студентов управленческого и экономического профилей (для направления «Менеджмент» подготовки бакалавра, для направления «Экономика» подготовки бакалавра, для направления «Государственное и муниципальное управление» подготовки бакалавра). Учебник может быть также рекомендован для студентов других специальностей социально-гуманитарного профиля, а также для широкого круга читателей, стремящихся углубить и расширить свои правовые знания и выработать навыки по их практическому применению.

УДК 34(075.8)

ББК 67я73

Информационно-правовая
поддержка предоставлена
компанией «Гарант»



Все права защищены. Никакая часть данной книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме без письменного разрешения владельцев авторских прав. Правовую поддержку издательства обеспечивает юридическая компания «Дельфи».

© Беляков В. Г., 2016

© Беляков В. Г., 2017, с изменениями

© ООО «Издательство Юрайт», 2018

ISBN 978-5-534-05037-0

Оглавление

Предисловие	7
Принятые сокращения.....	14
Глава 1. Основы теории права	16
1.1. Право: основные категории и понятия.....	16
1.2. Государство: общая характеристика	17
1.3. Основные институты и понятия объективного права	20
1.4. Субъективное право.....	26
1.5. Международное право, право Европейского союза и основные правовые системы современности.....	33
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>39</i>
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	<i>40</i>
<i>Задачи и кейсы</i>	<i>40</i>
Глава 2. Правоприменение и работа с правовой информацией	42
2.1. Законодательство и иные источники права	42
2.2. Реализация и толкование норм права	52
2.3. Работа с правовой информацией.....	56
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>60</i>
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	<i>60</i>
<i>Задачи и кейсы</i>	<i>61</i>
Глава 3. Основы конституционного права.....	63
3.1. Понятие, предмет, метод и источники конституционного права	63
3.2. Основы конституционного строя.....	65
3.3. Права и свободы человека и гражданина. Конституционный статус личности	68
3.4. Российское государство. Система государственной власти. Основы конституционно-правового статуса Российской Федерации	71
3.5. Судебная власть в Российской Федерации: органы конституционной юстиции.....	79
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>83</i>
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	<i>84</i>
<i>Задачи и кейсы</i>	<i>84</i>
Глава 4. Основные начала гражданского права	86
4.1. Понятие и основные характеристики гражданского права как отрасли.....	86
4.2. Гражданское законодательство и его реформа.....	89
4.3. Основания возникновения гражданского правоотношения	91
4.4. Важнейшие гражданско-правовые институты, имеющие общеправовое значение. Злоупотребление правом. Защита гражданских прав	93

4.5. Общая характеристика отдельных субъектов гражданского права.....	98
4.6. Защита прав потребителей.....	100
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>105</i>
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	<i>105</i>
<i>Задачи и кейсы.....</i>	<i>105</i>
Глава 5. Правовое регулирование предпринимательской деятельности.....	108
5.1. Предпринимательская деятельность (предпринимательство) как юридическая и экономическая категория.....	108
5.2. Контроль и ограничение предпринимательства со стороны государства...	110
5.3. Понятие предпринимательского права.....	112
5.4. Отдельные институты предпринимательского права	114
5.5. Антимонопольное регулирование	119
5.6. Безопасность и качество товаров, работ и услуг.....	123
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>127</i>
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	<i>127</i>
<i>Задачи и кейсы.....</i>	<i>127</i>
Глава 6. Правовой статус субъектов предпринимательской деятельности.....	129
6.1. Понятие предпринимателя. Физические лица как субъекты предпринимательства.....	129
6.2. Юридические лица: понятие и общая характеристика	133
6.3. Создание, реорганизация, ликвидация юридических лиц. Банкротство...	139
6.4. Правовой статус субъектов малого и среднего предпринимательства.....	147
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>150</i>
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	<i>150</i>
<i>Задачи и кейсы</i>	<i>151</i>
Глава 7. Правовой статус коммерческих корпораций	153
7.1. Понятие и виды коммерческих корпораций	153
7.2. Общество с ограниченной ответственностью как субъект бизнеса	159
7.3. Акционерное общество как коммерческая корпорация.....	164
7.4. Правовые аспекты корпоративного управления (организация корпоративной власти).....	166
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>173</i>
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	<i>173</i>
<i>Задачи и кейсы</i>	<i>173</i>
Глава 8. Правовой статус объектов гражданского и предпринимательского права	175
8.1. Понятие объектов гражданских прав	175
8.2. Недвижимость, ее правовой статус	178
8.3. Правовой статус отдельных объектов гражданских прав.....	181
8.4. Право собственности и иные вещные права.....	185
8.5. Правовой статус имущества отдельного хозяйствующего субъекта.....	193
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>199</i>
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	<i>199</i>
<i>Задачи и кейсы</i>	<i>199</i>

Глава 9. Основы трудового права.....	201
9.1. Трудовые отношения, их правовое регулирование	201
9.2. Трудовой договор	205
9.3. Краткая характеристика иных важнейших институтов трудового законодательства	217
9.4. Трудовые споры	223
9.5. Нестандартные формы трудовых отношений: заемный труд	225
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	228
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	229
<i>Задачи и кейсы</i>	229
Глава 10. Основы договорного права.....	232
10.1. Договоры, их экономико-правовая характеристика	232
10.2. Сделки, представительство и доверенность.....	234
10.3. Гражданско-правовой договор: общая характеристика	241
10.4. Гражданско-правовое обязательство.....	251
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	260
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	260
<i>Задачи и кейсы</i>	260
Глава 11. Отдельные виды гражданско-правовых договоров.....	262
11.1. Классификация договоров.....	262
11.2. Краткая характеристика отдельных договорных обязательств.....	264
11.3. Предпринимательские договоры.....	281
11.4. Выбор договора при оформлении хозяйственной операции. Управление договорами	282
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	284
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	285
<i>Задачи и кейсы</i>	285
Глава 12. Право интеллектуальной собственности.....	287
12.1. Понятие интеллектуальной собственности	287
12.2. Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации	291
12.3. Основы авторского права.....	295
12.4. Основы патентного права.....	299
12.5. Товарный знак и иные средства индивидуализации как объекты исключительных прав	300
12.6. Секрет производства (ноу-хау) как нетрадиционный объект интеллектуальной собственности	306
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	309
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	309
<i>Задачи и кейсы</i>	310
Глава 13. Основы административного и уголовного права.....	311
13.1. Понятие административного права как отрасли.....	311
13.2. Краткая характеристика административно-деликтного права.....	315
13.3. Административное правонарушение как основание административной ответственности	318

13.4. Краткая характеристика уголовного права как отрасли.....	323
13.5. Уголовная ответственность	327
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>335</i>
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	<i>335</i>
<i>Задачи и кейсы</i>	<i>336</i>
Глава 14. Правовое регулирование налогообложения.....	338
14.1. Налоговое право и налоговое законодательство	338
14.2. Основные понятия и категории налогового права	341
14.3. Элементы налогообложения	344
14.4. Налоговая отчетность и налоговая ответственность	348
14.5. Отдельные виды налогов	354
14.6. Совокупная налоговая и иная фискальная нагрузка на бизнес	364
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>367</i>
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	<i>367</i>
<i>Задачи и кейсы</i>	<i>367</i>
Глава 15. Защита нарушенных прав граждан и юридических лиц	369
15.1. Способы и формы защиты прав и законных интересов граждан и предпринимателей	369
15.2. Судебная защита прав	374
15.3. Защита прав и интересов в судах общей юрисдикции	380
15.4. Судопроизводство в арбитражных судах	386
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>398</i>
<i>Задания на самостоятельный анализ источников</i>	<i>398</i>
<i>Задачи и кейсы</i>	<i>398</i>
Рекомендуемая литература	400

Предисловие

При написании данного учебника автор преследовал две задачи. Во-первых, создать книгу, которая на доступном уровне содержит материал, позволяющий любому гражданину ознакомиться с основными правовыми институтами и конструкциями, зачастую играющими существенную роль в повседневной жизни. Во-вторых, поскольку это учебник для менеджеров и экономистов, данная книга содержит материал, который при вдумчивой его проработке позволит использовать освоенный юридический инструментарий в практической деятельности будущими специалистами. В свое время Председатель Конституционного Суда РФ В. Д. Зорькин писал, что «страна отстает от настоятельных требований национальной экономики, нуждающейся в десятках тысяч понимающих экономические проблемы юристов и не в меньшем количестве экономистов, разбирающихся в вопросах правового обеспечения»¹. Автор надеется, что данная книга в определенной степени поможет решить обозначенную проблему, поскольку она в равной степени может быть востребована не только студентами — управленцами и экономистами, но позволит и студентам-юристам несколько по-новому взглянуть на столь привычный им правовой материал.

От аналогичной имеющейся литературы данный учебник отличается по следующим параметрам:

— комплексным характером, т.е. стремлением увязать правовую проблематику с управленческой и институционально-экономической, что реализуется путем включения в содержание конкретных глав (в разной степени) не только характеристик и анализа правовых институтов и норм, но и отдельных характеристик соответствующих управленческих и экономических институтов (в их взаимосвязи с правовыми), в результате чего у студента складывается целостное восприятие таких важных тем, как, например, «корпорация», «договор», «собственность», «налоги» и др.;

— включение в учебник специального раздела, посвященного работе с нормативным материалом, неофициальному толкованию и применению права;

— включение в каждую главу (в заключительной части) вопросов для самоконтроля, задач и кейсов;

— включение в текст учебника таблиц, схем, примеров, казусов и положений судебной практики для более глубокого уяснения студентами основных вопросов темы;

¹ Зорькин В. Д. Тезисы о правовой реформе в России // Законодательство и экономика. 2004. № 2.

— включение в текст учебника материалов, формально не относящихся непосредственно к соответствующей отрасли или институту, но имеющих важное значение для практической деятельности управленцев или экономистов (например, в главу о трудовом праве включены положения, касающиеся кадрового менеджмента, в главу о договорах — управления договорами, в главу о корпорациях — корпоративного управления и т.д.).

Учебник создан на базе апробированного (с 2003 г.) учебного пособия «Правовое регулирование предпринимательской деятельности»¹. Кроме того, в 2013 г. автор опубликовал работу «Правоведение и правовая среда бизнеса : авторский курс лекций»², которая также может рассматриваться как базовая при написании отдельных глав. Особенности научно-методического содержания книги по сравнению с вышеуказанными работами определяются следующими моментами:

— существенным обновлением за прошедшие годы нормативно-правового материала, на базе которого создана книга;

— серьезным расширением круга тем, составляющих содержание курса;

— смещением акцента с подхода, главной составляющей которого является правовое регулирование предпринимательских отношений, на более широкий подход, где наряду с указанными отношениями рассматриваются и анализируются правовые конструкции, имеющие значение для физических лиц, что способствует повышению уровня общеправовой грамотности студентов;

— активным использованием в учебнике примеров, тестов и заданий для самоконтроля, а также мини-кейсов и кейсов, составленных в значительной своей части в соответствии с требованиями, предъявляемыми к кейсам по бизнес-дисциплинам;

— существенное внимание при написании данной книги было уделено работам российских правоведов, которые и на теоретическом, и на практическом уровне представляют значительный интерес при анализе и изучении того правового поля, которое является базовым для настоящей книги. В учебнике представлены работы наиболее известных авторов по соответствующим направлениям. Достаточно назвать такие имена, как М. И. Брагинский, В. В. Витрянский, Г. А. Гаджиев, О. А. Макарова, С. Д. Могилевский, Т. В. Кашанина, И. А. Самойлов, С. С. Молчанов, С. Карапетов, К. Осаке, хотя, безусловно, данный список может быть продолжен. На наш взгляд, работы указанных авторов при всей их специальной направленности могут быть интересны не только юристам, но и экономистам, управленцам, предпринимателям, в том числе в качестве дополнительного материала для более углубленного изучения конкретных тем;

— усиление практической направленности работы, стремление дать правовые знания с учетом особенностей будущей специальности студентов. При этом надо помнить, что неоднократно на самом высоком уровне

¹ *Беляков В. Г.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности : учеб. пособие. 3-е изд. СПб. : Изд-во Высшей школы менеджмента, 2008.

² *Беляков В. Г.* Правоведение и правовая среда бизнеса : авторский курс лекций. СПб., 2013.

подчеркивалась необходимость повышения уровня правовой грамотности граждан России в целом. Так, например, еще в 2011 г. Президентом РФ были утверждены Основы государственной политики Российской Федерации в сфере развития правовой грамотности и правосознания граждан, в которых указывалось, что важнейшими основными направлениями в осуществлении государственной политики в обозначенной сфере являются правовое просвещение и правовое информирование граждан, а также развитие правового образования в образовательных организациях различного уровня посредством внедрения в образовательный процесс учебных курсов, программ, учебно-методических материалов, обеспечивающих получение знаний в области права.

Но кроме указанной общеправовой грамотности, следует сконцентрироваться на рассмотрении конкретных проблем и тем, близких и необходимых специалистам — экономистам и менеджерам. Будущие управленцы должны понимать, что умение правильно ориентироваться в океане правовых норм, применять и использовать эти нормы в настоящий момент может рассматриваться как одно из серьезных конкурентных преимуществ и как определенный фактор, снижающий управленческие и предпринимательские риски. Здесь стоит остановиться на взаимосвязи права, экономики и менеджмента на практическом уровне¹. Для этой цели необходимо выявить те точки соприкосновения, где управленцами наиболее востребована правовая информация, а кроме того, данный подход позволяет выделить самые важные и значимые для специалистов правовые конструкции и институты из всего моря правовой информации. На наш взгляд, таких точек соприкосновения несколько.

Во-первых, это анализ различных форм ведения бизнеса. Среди этих форм, безусловно, главное место должно быть отведено фирме (корпорации). Существенными особенностями подхода к данной теме с точки зрения учета управленческой специфики является особое внимание к фирме-корпорации как форме ведения коммерческой деятельности.

Во-вторых, проблематика имущества, имущественной базы любой организации. Здесь необходимо определиться с правовым статусом имущества, его видами, с иными характеристиками имущества в рамках традиционного гражданско-правового подхода. Кроме того, такие институты, как имущественные права, право собственности, право оперативного управления, право хозяйственного ведения, а также нематериальные активы как особый вид имущества организации также (пусть весьма кратко) должны быть рассмотрены в рамках данной темы.

Третья точка соприкосновения — договоры. Речь идет о комплексном экономико-правовом подходе к договору как средству эффективной реализации управленческого решения. В качестве общей части данной темы

¹ Особую интересную тему составляет взаимодействие права, экономики и менеджмента на теоретическом уровне. На наш взгляд, самое продуктивное направление в этой сфере — сложившаяся в рамках неинституциональной экономической теории экономическая теория права. См.: *Познер Р. А.* Экономический анализ права : в 2 т. / пер. с англ. ; под ред. В. Л. Тамбовцева. СПб. : Экономическая школа, 2004; *Одицова М. И.* Экономика права : учеб. пособие. М., 2007.

следует рассмотреть такие вопросы, как особенности и основные характеристики гражданско-правового договора, начав, естественно, с характеристики сделок. С позиций специальных знаний в рамках данной темы главный упор делается на формировании у студентов навыков работы с договорами самого высокого уровня — навыков управления договорами. Под управлением договорами автор понимает, прежде всего, выбор оптимального для данной конкретной хозяйственной операции вида договора с целью минимизации издержек.

Четвертая точка соприкосновения — кадровый менеджмент, управление человеческими ресурсами. Фактически речь идет о грамотном применении норм трудового законодательства специалистом-управленцем, поэтому особое внимание должно уделяться таким вопросам, как особенности трудовых отношений, прием и увольнение персонала, штатное расписание и должностные инструкции, правовые аспекты кадрового делопроизводства.

Пятая точка соприкосновения — вопросы интеллектуальной собственности и интеллектуального капитала. Данные виды активов играют все возрастающую роль в современном мире, особенно в бизнес-практике любой развитой страны.

Шестая точка соприкосновения — внешняя среда бизнеса. Именно здесь следует рассматривать такие темы, как антимонопольное регулирование, основы налогового законодательства, лицензирование, административная ответственность и т.д.

Безусловно, можно выделить точки соприкосновения, так сказать, второго уровня (защита прав предпринимателей, в том числе судебное разрешение споров, внешнеэкономическая деятельность и т.п.).

При внимательном анализе становится очевидным, что каждая из указанных точек соприкосновения, с одной стороны, корреспондируется с определенными управленческими дисциплинами или институтами, например раздел, посвященный трудовому законодательству, — с управлением персоналом; раздел, посвященный организационно-правовым формам, — с проблематикой стратегического менеджмента и корпоративного управления и т.д. С другой стороны, выбор данных разделов в качестве ключевых предопределяется «повышенной» степенью риска того управленческого поля, где применяются данные правовые конструкции.

Кроме того, следует указать на еще один фактор, влияющий на необходимость глубокого освоения правового материала экономистами и менеджерами.

В современных условиях возрастает значение так называемых международных сертификаций специалистов в области финансов, аудита, бухгалтерского учета¹. Как правило, такую сертификацию получает специалист (при условии успешной сдачи экзаменов) спустя несколько лет после окончания вуза. В настоящее время отдельные бакалаврские программы российских вузов, прежде всего программы подготовки экономи-

¹ Сравнительный анализ международных сертификаций (таких как ACCA, IFA, IAB, ICAEW) для бухгалтеров, финансистов, экономистов, аудиторов и порядок участия в них широко представлен в Интернете.

стов, финансистов и менеджеров, планируют участвовать в международной аккредитации, позволяющей выйти отдельным студентам на получение соответствующего сертификата по различным программам вышеуказанной «экономической направленности». Согласно сложившейся практике при сдаче экзаменов в рамках программ международных сертификаций базового уровня требуется показать серьезную подготовку по темам, имеющим важную правовую составляющую. К таким темам относятся корпоративное управление, контрактное право, банкротство, трудовое право, интеллектуальная собственность и нематериальные активы и т.д. Подход, превалярующий в настоящем учебнике, дает определенную базу для успешной подготовки к экзаменам по указанным темам.

В своей работе, посвященной использованию метода кейс-стади в правовой подготовке менеджеров, автор указывал, что эта подготовка позволяет глубже и полнее освоить теоретический материал, излагаемый на лекциях. Кроме того, применение этого метода позволяет обеспечить специалиста-управленца соответствующим правовым инструментарием, который (наряду с организационным, экономическим, финансовым, информационным) зачастую включен в арсенал менеджера и представляет собой не только информацию о правовых нормах, а знания и умения, которые могут быть очень важными в практической деятельности менеджера. В этом арсенале главное место занимают навыки получения правовой информации, ее анализа и применения полученной информации.

Но сами по себе навыки работы с нормативным материалом не могут быть восприняты лишь в виде определенной теоретической информации. Лишь разбирая конкретную ситуацию и давая ей правовую оценку, можно выработать эти навыки.

По нашему мнению, работа с кейсом как способ получения неформализованного правового знания имеет чрезвычайно важное значение, поскольку, несмотря на то, что объектом анализа выступает конкретная ситуация, анализируется не только непосредственно сам текст кейса, но и нормативный материал, применяемый к данной ситуации¹.

Стоит отметить, что значительная часть исходного практического материала, лежащего в основе учебных кейсов по правовым дисциплинам, может быть получена из открытых источников, среди которых на первом месте стоят судебная практика, публикации в бизнес-прессе, публикации в экономических и юридических журналах и т.д. Однако исходный материал для его превращения в кейс требует определенной переработки, прежде всего с позиций уменьшения объема и редактирования с учетом специфики аудитории и имеющихся базовых знаний по курсу у студентов-неюристов. Все кейсы, представленные в учебнике, относятся к категории мини-кейсов и условно делятся на кейсы-задачи, имеющие одно решение, и классические кейсы, требующие от студентов выработки нескольких решений или обоснования уже представленных решений. Главное различие не в объеме материала, представленного в виде задачи или кейса, а в тех вопросах, кото-

¹ Более подробно см.: *Беляков В. Г.* Правовая подготовка менеджеров с использованием метода кейс-стади. СПб.: Инфо-да, 2014.

рые требуют ответа при решении кейса. Если для кейсов-задач главное — найти правильное решение и обосновать его, то для классического кейса главное — процесс поиска решения и обоснование выбора из нескольких решений. Классические кейсы, в силу их комплексного характера, как правило, могут быть использованы при изучении нескольких тем, а не только темы соответствующей главы.

В результате изучения представленного в учебнике материала студент должен:

знать

- особенности основных частноправовых и публично-правовых отраслей и институтов, таких как конституционное, гражданское, предпринимательское, трудовое, налоговое, административное, уголовное право, гражданский и арбитражный процесс;
- понятный и категориальный аппарат права и законодательства, основные правовые теоретические конструкции;
- современные представления о новых подходах к таким известным конструкциям и институтам, как правовое регулирование, контракты, корпоративные отношения и корпоративные структуры, интеллектуальная собственность;

уметь

- идентифицировать и классифицировать правовые конструкции и институты, нормативные правовые акты с учетом их принадлежности к вышеуказанным отраслям;
- разрабатывать и осуществлять мероприятия, направленные на минимизацию рисков, связанных с незнанием или неправильным применением важнейших правовых предписаний;
- работать с нормативно-правовым материалом, использовать и извлекать всю необходимую для решения проблемы информацию;

владеть

- методами оценки возможных негативных последствий неправильного применения или игнорирования норм права и законодательных предписаний;
- навыками поиска информации в сфере конституционного, гражданского, предпринимательского, трудового, налогового, административного, уголовного, гражданского процессуального и арбитражно-процессуального законодательства;
- навыками первичного анализа правовых документов и их применения в несложных бизнес-ситуациях;
- навыками первичного правового анализа наиболее известных экономических и управленческих конструкций, таких как «имущество», «корпорация», «корпоративное управление», «договор», «нематериальные активы», «интеллектуальная собственность», «трудовой договор», «ответственность», «защита прав».

Написание этого учебника было бы невозможно без помощи и поддержки многих людей. В первую очередь хочется высказать слова признательности своей семье за создание условий для написания книги и возможность полностью погрузиться в работу. Мы признательны за оказанную

помощь и поддержку, а также за ценные замечания по тексту (в период совместного обсуждения первоначального варианта рукописи) кандидату юридических наук, доценту юридического факультета Самарского государственного университета Р. А. Сошникову.

Приносим слова благодарности рецензенту — доктору экономических наук, профессору кафедры стратегического и международного менеджмента, директору Центра предпринимательства Института «Высшая школа менеджмента» Санкт-Петербургского государственного университета Г. В. Широковой за поддержку, оказанную при написании данной книги.

Особые слова благодарности А. И. Балашову — доктору экономических наук, руководителю научно-образовательного направления «Государственное и муниципальное управление», профессору кафедры стратегии, территориального развития и качества жизни Северо-Западного института управления РАНХиГС при Президенте РФ за помощь и поддержку в период работы над настоящей книгой.

Благодарим Е. Вильскую за помощь в техническом редактировании первого варианта книги.

Особая благодарность преподавателю департамента менеджмента Санкт-Петербургской школы экономики и менеджмента Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики» Ф. В. Васильеву, оказавшему неоценимую помощь на этапе оформления и окончательной подготовки рукописи.

Принятые сокращения¹

1. Нормативные правовые акты

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных законами РФ о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ и № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)

АПК — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ

БК — Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ

ЗК — Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ

КоАП — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ

КТМ — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30.04.1999 № 81-ФЗ

Кодекс административного судопроизводства — Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 № 21-ФЗ.

НК — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая от 5.08.2000 № 117-ФЗ

ТК — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ

УК — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ

Закон об ООО — Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»

Закон об АО — Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»

2. Прочие сокращения

абз. — абзац (-ы)

АО — акционерное общество

ВС РФ — Верховный Суд Российской Федерации

¹ В учебнике использованы сокращенные наименования органов государственной власти в соответствии с Перечнем полных и сокращенных наименований федеральных органов исполнительной власти, установленным распоряжением Администрации Президента РФ совместно с Аппаратом Правительства РФ от 16.07.2008 № 943/788.

гл. — глава (-ы)

ЕГРЮЛ — Единый государственный реестр юридических лиц

КС РФ — Конституционный Суд Российской Федерации

НДС — налог на добавленную стоимость

НДФЛ — налог на доходы физических лиц

ООО — общество с ограниченной ответственностью

п. — пункт (-ы)

подп. — подпункт (-ы)

разд. — раздел (-ы)

РФ — Российская Федерация

ст. — статья (-и)

ЦБ РФ — Центральный банк Российской Федерации (Банк России)

ч. — часть (-и)

ЭВМ — электронная вычислительная машина

Глава 1

ОСНОВЫ ТЕОРИИ ПРАВА

В результате изучения настоящей главы студент должен:

знать

- особенности права как универсального институционального регулятора;
- общеправовой понятийный и категориальный аппарат;
- современные представления о взаимосвязи права и экономики;

уметь

- идентифицировать и классифицировать правовое и неправовое (на уровне норм, институтов);
- проводить различия между нормами и институтами публичного и частного права, а также между нормами различных отраслей права;

- определять отраслевую принадлежность институтов и норм;

владеть

- методами оценки возможных негативных последствий неправильного применения или игнорирования норм права;
 - навыками поиска информации в сфере различных отраслей права;
 - навыками анализа любого нормативного акта, определения его скрытых недостатков.
-

1.1. Право: основные категории и понятия

Право играет огромную роль в нашей жизни. Наука о праве (юриспруденция, правоведение) — довольно сложное и многообразное явление: существуют как общеправовые дисциплины, так и отраслевые (изучающие отдельные отрасли права). Правовая наука дает несколько определений данного социального явления, так как существуют разногласия в определении права: есть ли право лишь определенная совокупность норм или это более широкое понятие, включающее иные, ненормативные элементы — субъективные права и обязанности, правоотношения, правовую культуру и др. Отсутствует и единство в понимании того, насколько право связано с государством и может ли существовать позитивное право помимо государства¹. Профессиональное понимание права практикующими юристами базируется на определении права в качестве совокупности правил поведения (правовых норм), исходящих от государства или санкционированных государством. Это понимание права в объективном (позитивном) смысле. Для целей нашего курса мы согласимся с определением, предложенным одним из ведущих российских ученых-юристов: «**Право** — это система общеобязательных норм, выраженных в законах, иных признаваемых госу-

¹ Поляков А. Общая теория права. СПб., 2002.

дарством источников и являющихся общеобязательным критерием правомерного поведения»¹.

Право как совокупность норм направлено на регулирование определенных общественных отношений, в этом плане оно носит универсальный и всеобщий характер. Отсюда следует важный вывод — правовые нормы носят характер абстрактных правил, поэтому их применение к конкретной ситуации требует определенных навыков и знаний.

Сущность права раскрывается в его основных принципах. Сущность права проявляется в его функциях: можно говорить о регулятивной, охранительной и воспитательной функциях права. Но главные, сущностные черты права состоят в том, что оно регулирует общесоциальные проблемы и служит выражением воли господствующей социальной группы (класса или части класса).

Право характеризуется общеобязательностью, нормативностью, обеспеченностью мерами государственного принуждения, является регулятором общественных отношений, надстройкой над экономическим базисом, определяется экономическим укладом общества. Необходимо научиться различать правовое и неправовое во всех сферах (регулирование, нормы, акты и т.д.).

Основные характерные признаки права:

- право есть система нормативного регулирования, основанная на учете интересов различных слоев общества, их согласия и компромиссах;
 - право есть мера, масштаб свободы и поведения человека;
 - право обеспечивается государственной властью;
 - нормативность есть исходное и основополагающее свойство права;
- право есть реально действующая система нормативной регуляции;
- право не тождественно закону².

1.2. Государство: общая характеристика

Право неразрывно связано с государством, поскольку именно государство (в лице государственных органов) издает нормативные акты — документы, содержащие нормы права, являющиеся главными источниками права, или санкционирует (одобряет) правовые нормы, содержащиеся в иных правовых источниках.

Существует множество определений государства.

Если попытаться создать интегрированное определение, довольно общее, то **государство** есть исторически сложившаяся особая политическая организация, обладающая суверенитетом, располагающая аппаратом управления и принуждения и придающая своим требованиям обязательную для населения силу. Государство — это выделившаяся из общества и обуслов-

¹ Алексеев С. С. Государство и право: начальный курс. М., 1996. С. 76.

² Существуют и иные точки зрения на общее определение права. См., например: Поляков А. Общая теория права. СПб., 2002.

ленная его социально-экономическим укладом, традициями, культурой политическая организация суверенной публичной власти¹.

Государство в определенной степени есть институт управления обществом, состоящий из конкретных органов и лиц, осуществляющих государственную (публичную) власть. К основным **признакам государства** относят:

- наличие публичной власти;
- административно-территориальную организацию населения страны;
- государственный суверенитет, т.е. независимость государственной власти от всякой иной власти внутри страны и вне ее;
- сбор налогов с населения;
- право или, точнее, правовую систему;
- монополию на насилие;
- монополию на правотворчество;
- иные признаки (символика, гражданство, подданство).

К **основным функциям государства** относятся:

- политическая;
- социальная;
- экономическая;
- идеологическая.

Следует подчеркнуть двойную природу государства. Оно является институтом социально-классового господства и институтом «ведения общих дел». При характеристике формы государства обычно указывают на три составляющих ее элемента: форму правления, форму государственного устройства и политический режим.

Форма правления — это организация верховной государственной власти и порядок ее образования. Традиционно выделяют несколько форм правления, наиболее значимые из них монархия и республика.

Под **формой государственного устройства** обычно понимается внутреннее деление государства, правовое положение его частей, характер их взаимоотношений друг с другом и с центральными органами власти. В правоведении формы государственного устройства делятся на унитарные, федеративные и конфедеративные.

Политический режим — это совокупность способов и приемов реализации власти государства, определяющих конкретное выражение его организации. Политические режимы делятся на демократические и недемократические. Среди последних, как правило, выделяют авторитарные и тоталитарные. Не вдаваясь в подробную характеристику важнейших характеристик государства, остановимся на некоторых, так или иначе связанных с правом.

Во-первых, можно говорить об определенных правовых основаниях (предпосылках) демократического режима, демократии.

¹ Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права : учебник. 4-е изд., испр. и доп. М. : Дело ; Изд-во РАНХиГС, 2015. С. 51–53.

Великий русский правовед и философ И. Ильин в одной из своих работ писал, что демократический строй далеко не всегда и не везде у места, он имеет свои необходимые основы или «предпосылки». К числу важнейших из них ученый относил: во-первых, искусство свободы (народ должен понимать свободу, нуждаться в ней, ценить ее, уметь пользоваться ею и бороться за нее). Народ, лишенный искусства свободы, будет достигнут анархией или деспотией. Второй предпосылкой творческой демократии ученый считал высокий уровень правосознания, поскольку лишь человек, имеющий здоровое правосознание, есть свободный субъект прав. Третьей предпосылкой является хозяйственная самостоятельность гражданина, под которой понимается личная способность и общественная возможность кормить свою семью честным, хотя бы наемным трудом. Кроме того, в качестве дополнительных предпосылок ученый выделял образование и осведомленность, необходимый политический опыт, неподкупность, ответственность и гражданское мужество¹.

Во-вторых, важнейшей характеристикой демократического государства на современном этапе является характеристика его как правового государства.

Правовое государство — это демократическое государство, где обеспечивается господство права, верховенство закона, равенство всех перед законом и независимым судом, где признаются и гарантируются права и свободы человека и где в основу организации государственной власти положен принцип разделения законодательной, исполнительной и судебной властей.

Это предполагает высокий уровень правовой и политической культуры, развитое гражданское общество. В правовом государстве обеспечивается возможность в рамках закона отстаивать и пропагандировать свои взгляды и убеждения, что находит свое выражение, в частности, в формировании и функционировании политических партий, общественных объединений, в политическом плюрализме, в свободе прессы и т.п.

Основными признаками правового государства являются:

- верховенство закона во всех сферах жизни общества;
- деятельность органов правового государства, которая базируется на принципе разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную;
- взаимная ответственность личности и государства;
- реальность прав и свобод гражданина, их правовая и социальная защищенность;
- политический и идеологический плюрализм, заключающийся в свободном функционировании различных партий, организаций, объединений, действующих в рамках конституции, наличие различных идеологических концепций, течений, взглядов;

¹ *Ильин И.* Предпосылки творческой демократии // в кн.: *Ильин И. А.* Почему мы верим в Россию : сочинения. М. : Эксмо, 2006. С. 34—38.

- стабильность законности и правопорядка в обществе.

Понятие «правовое государство» — это фундаментальная общечеловеческая ценность, такая же, как демократия, гуманизм, права человека, политические и экономические свободы, либерализм и др.

1.3. Основные институты и понятия объективного права

Первичным элементом права (объективного права) является **норма права**, которая, будучи разновидностью социальных норм, представляет собой общее правило поведения, обязательное для всех, санкционированное государством, содержащееся в законе или ином источнике права. Как писал И. Ильин, в целом понятие права опирается в понятие нормы¹.

Основные признаки правовой нормы как проявление основных характеристик позитивного права на «микроуровне»:

- общеобязательный характер — она воплощается в безличностное, непersonифицированное правило поведения, которое распространяется на большое количество жизненных ситуаций и большой круг лиц; государство адресует норму права не конкретным индивидам, а всем субъектам — физическим и юридическим лицам;
- формальная определенность — выражается в письменной форме в официальных документах, с помощью чего она призвана четко и строго определять рамки деяний субъектов;
- связь с государством — устанавливается государственными органами либо общественными организациями и обеспечивается мерами государственного воздействия — принуждением, наказанием, стимулированием;
- предоставительно-обязывающий характер — представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей;
- микросистемность — правовая норма выступает в виде специфической микросистемы, состоящей из таких взаимосвязанных, взаимоупорядоченных элементов, как гипотеза, диспозиция и санкция.

Помимо норм правовых существует значительный пласт иных социальных норм и норм технических. Если первые (так же как нормы права) регулируют отношения между людьми, то вторые регламентируют отношения типа «человек — объекты материального мира».

К иным социальным нормам относят: нормы общественных организаций, нормы морали, религиозные нормы, нормы обычаев, традиций, ритуалов и т.д.

В содержание многих правовых норм включаются ссылки на иные социальные нормы. Так, например, согласно ст. 169 ГК «сделка, совершенная с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, ничтожна и влечет последствия, установленные статьей 167 настоящего Кодекса».

В содержание многих правовых норм включаются технические нормы или ссылки на них. Такие нормы содержатся, например, в Федеральном

¹ Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права. С. 212.

законе от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», в подзаконных актах, принятых во исполнение данного документа.

Норма права — это исходящее от государства и охраняемое общеобязательное, формально определенное правило поведения, которое предоставляет участникам общественного отношения данного вида субъективные юридические права и налагает на них субъективные юридические обязанности¹.

По своему содержанию норма права состоит из *диспозиции*, т.е. самого правила поведения, *гипотезы* — указаний на условия применения нормы и *санкции* — указаний на неблагоприятные последствия, могущие наступить в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения правовой нормы.

Норма права, как и любая социальная норма, конструируется по модели условного предложения: «если... то... иначе...» Элементы правовой нормы составляют ее логическую структуру. В определенной степени все юридические нормы находятся в неразрывной взаимосвязи. В одном случае санкция одной нормы права может быть диспозицией другой. В другом — гипотезы могут быть диспозициями других норм права. Такое положение наиболее характерно для отсылочных и бланкетных норм.

Гипотеза указывает на факты, условия, обстоятельства, при наличии которых подлежат исполнению ее предписания, а также на субъекты, к которым данная норма адресована. Виды гипотезы: простая, сложная, альтернативная.

Простой гипотезой называют ту гипотезу, в которой указано одно обстоятельство, с наличием или отсутствием которого связывается действие юридических норм. Например, ст. 444 ГК: «Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту».

В *сложной гипотезе* действие нормы ставится в зависимость от наличия или отсутствия одновременно двух или более обстоятельств.

В нашей литературе нет единства взглядов на структуру правовой нормы. Одни ученые настаивают на трехчленной структуре, другие считают, что норма может состоять из двух элементов (например, гипотезы и диспозиции, диспозиции и санкции). Многие дореволюционные юристы исходили из двучленного строения юридической нормы и в связи с этим признавали наличие норм, не обеспеченных санкциями².

Двучленное строение юридической нормы называется *нормой-предписанием*, которая состоит из гипотезы и диспозиции (или санкции). Норма-предписание состоит из целой части и полностью содержится в статье нормативного акта. Ее можно прочитать по условной формуле «если...

¹ См.: Алексеев С. С. Общая теория права : в 2 т. Т. 1. М. : Юрид. лит., 1982.

² Коркунов Н. М. Лекции по общей теории права. СПб., 1909.

то». Если это норма-предписание, то она полностью содержится в статье. В одной статье может содержаться две или более нормы-предписания.

Логическая норма, как правило, «растворена» в тексте, т.е. она может быть расположена в разных статьях.

Соглашаясь с мнением многих российских ученых-правоведов, можно указать, что только при параллельной характеристике элементов и логической нормы, и нормы-предписания обеспечивается всесторонний анализ интеллектуально-волевого и юридического содержания правовой нормы.

Выявление двучленной структуры нормы имеет важное практическое значение, потому что позволяет видеть в каждом предписании только те элементы, которые в нем действительно существуют, и следовательно, проводить четкий анализ норм.

Логическая норма также имеет важное теоретическое и практическое значение. Она существует для того, чтобы выражать связи между специализированными нормами-предписаниями.

Правовые нормы делятся на нормы-принципы, общие нормы и конкретные нормы. Кроме того, нормы права бывают *императивные* (от требований, содержащихся в таких нормах, отступать нельзя) и *диспозитивные* (требования этих норм позволяют выбрать один из нескольких вариантов поведения, такие нормы могут быть дополнены по усмотрению сторон). Например, норма п. 1 ст. 170 ГК «мнимая сделка, т.е. сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия» или норма п. 1 ст. 22 ГК «никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом» — нормы императивные. Пример нормы диспозитивной — п. 2 ст. 434 ГК «договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена письмами, телеграммами, телексами, телефаксами и иными документами, в том числе электронными документами, передаваемыми по каналам связи, позволяющими достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору».

Нормы права получают свое внешнее выражение через тексты нормативных правовых актов, которые конструируются из статей, параграфов, пунктов, абзацев. Основной структурной единицей нормативного правового акта является статья.

Статья — это структурно обособленная часть нормативного правового акта. Статья является формой отдельных норм права, организацией текста отдельных норм права, следовательно, самое первое соотношение статьи и нормы — как формы и содержания. Соотношение между статьей и нормой во многом зависит от того, что перед нами — логическая норма или норма-предписание.

Сложным является вопрос о соотношении правовой нормы и статьи нормативного акта. Полное соответствие статьи и нормы встречается редко. Чаще всего статья содержит один-два элемента правовой нормы: для гражданского законодательства это, как правило, либо диспозиция, либо гипотеза и диспозиция, а санкция вынесена в другую статью или статьи

нормативного акта. Все возможные варианты такого соотношения можно свести к следующим:

- статья нормативного акта содержит часть нормы права либо часть одного из элементов нормы права (очень близко к вышеуказанному примеру);
- содержит несколько норм права;
- содержит и гипотезу, и диспозицию или санкцию;
- содержит несколько гипотез, или несколько диспозиций, или несколько санкций.

По *способам изложения* возможны три варианта соотношения нормы права и статьи нормативного акта:

- прямой способ — норма права (как правило, диспозиция) непосредственно излагается в статье нормативного акта;
- отсылочный (ссылочный) способ — статья нормативного акта, не излагая всей нормы права, отсылает к другой статье этого же нормативного акта;
- бланкетный способ — статья отсылает не к конкретной статье, а к целому виду других нормативных актов, правил.

Особенно следует подчеркнуть суть бланкетного изложения (*бланкетной нормы*): в статье лишь называются правила либо устанавливается ответственность за их нарушения, но сами правила поведения содержатся в другом нормативном акте. Бланкетный способ является разновидностью отсылочного способа. Здесь отдельные элементы норм тоже прямо не формулируются, но недостающие элементы нормы указываются в статьях не того же кодекса или закона, подзаконного акта, а в статьях других нормативных правовых актов.

Отсылочный и бланкетный способы позволяют избежать ненужных повторений, а также обеспечить стабильность правового регулирования. Вместе с тем для практического использования наиболее удобно прямое изложение.

В зависимости от степени обобщения фактических обстоятельств, о которых говорится в нормах права, и предписываемых ими действий различаются казуальное и абстрактное изложение гипотез и диспозиций.

Казуальное изложение — это простое перечисление регулируемых нормой фактических обстоятельств или предписываемых ею действий. Оставаясь правилом поведения общего характера, правовая норма указывает на индивидуальные признаки этих обстоятельств и действий. В качестве примера можно привести казуальную диспозицию ст. 125 Кодекса административного судопроизводства, посвященную форме и содержанию административного искового заявления, где указано, что должно содержать это заявление в обязательном порядке (всего девять пунктов).

Казуальный способ еще называют описательным, так как при помощи этого способа в статьях подробно описываются права и обязанности, меры наказания или правила поведения, которым должны следовать участники правоотношений.

Абстрактное изложение гипотез и диспозиций — изложение путем обобщения фактических обстоятельств или предписываемых нормой дей-

ствий с использованием их общих родовых признаков. Так, в гражданском законодательстве широко используется обобщенный термин «юридическое лицо». Организации, являющиеся юридическими лицами, в нормах права не перечисляются, а охватываются этим термином. Абстрактное изложение соответствует более высокому развитию юридической культуры, позволяет кратко и точно формулировать нормы права. Казуальное же изложение делает законодательство громоздким и, кроме того, заведомо предполагает наличие пробелов, поскольку невозможно предвидеть все конкретные жизненные обстоятельства и перечислить их в соответствующей норме права.

Система права есть совокупность всех правовых норм, действующих в данный период, с разделением на относительно самостоятельные структурные элементы: институты права, подотрасли права и отрасли права.

Отрасль права — эта систематизированная совокупность основных норм, образующих самостоятельную часть системы права, которые регулируют качественно своеобразный вид общественных отношений своим специфическим методом. Существуют два основных критерия выделения отраслей права — предмет правового регулирования и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования — это обособленная часть качественно однородных общественных отношений, которые подвергаются правовому воздействию (правовому регулированию).

Метод правового регулирования — это совокупность приемов и средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование. Для урегулирования общественных отношений используются главным образом два метода: диспозитивный и императивный.

Помимо вышеназванных критериев, можно говорить о дополнительных характеристиках отраслей. К таким характеристикам, на наш взгляд, стоит отнести наличие отраслевых принципов, особую отраслевую терминологию, наличие особых, присущих только данной отрасли, институтов. Отрасль права может включать в себя подотрасли.

С учетом вышесказанного, отрасль права — это совокупность правовых норм, объединенных в правовые институты и регулирующих однородные общественные отношения. Различают следующие основные отрасли: государственное, административное, уголовное, налоговое, финансовое, гражданское, трудовое, семейное, жилищное право и т.д. Все перечисленные отрасли относятся к так называемым отраслям материального права, при этом они делятся на две большие группы: отрасли публичного права и отрасли частного права. Первые из перечисленных отраслей относятся к публичному праву, гражданское, семейное, жилищное право — к отраслям частного права. Существуют так называемые процессуальные отрасли, к ним относятся уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное, арбитражно-процессуальное право.

Отраслевая привязка имеет очень серьезное значение. Первичный анализ любого нормативного правового акта, иного документа начинается с отраслевой привязки норм и институтов, содержащихся в этом источнике права.

Подотрасль права — это совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения определенного вида, которые составляют часть

предмета правового регулирования отрасли права. Иными словами, это группа родственных институтов права в составе определенной отрасли права. Например, наследственное и право интеллектуальной собственности в гражданском праве. Внутри отраслей имеются правовые институты.

Правовой институт — это группа норм права, которые регулируют близкие по своему характеру и содержанию общественные отношения, различающиеся существенными особенностями. Существуют различные классификации правовых институтов, но, на наш взгляд, стоит выделить два вида институтов: отраслевые и межотраслевые или комплексные. К первым, например, можно отнести институт сделки, институт трудового договора и т.д. Ко вторым — институт предпринимательства, институт собственности и т.д. Межотраслевые институты представляют собой систематические образования на стыке смежных отраслей: сохраняя черты одной отрасли, они приобретают и свойства смежной. В определенных случаях такой институт может развиваться в новую отрасль права. В правоведении имеется также точка зрения, в соответствии с которой допускается существование комплексных отраслей права, к которым, как правило, относят такие отрасли, как предпринимательское право, акционерное право¹. Укажем лишь, что комплексные межотраслевые институты часто вызывают трудности при определении их законодательного регулирования. Межотраслевые институты, по мнению некоторых российских ученых, можно рассматривать как следствие тесного смыкания и известного взаимодействия на определенном участке предметов регулирования смежных однородных отраслей права. В результате на границе указанных отраслей образуются зоны, регламентирующие единое по существу общественное отношение, обладающее, однако, в определенных своих частях оттенками, модификациями, обусловленными спецификой той или иной отрасли².

Разделение системы права на **частное** и **публичное право** выходит за отраслевые рамки. Это более крупные, чем отрасль, структурные образования. Общим для публичного и частного права является то, что каждое из них объединяет совокупность однородных по своим признакам отраслей права: частное — гражданское, семейное, трудовое право; публичное — все остальные отрасли права. Разумеется, это не исключает, а, напротив, предполагает проникновение частных начал в сферу действия правовых отношений, охватываемых публичным правом. Например, появилась категория административных договоров. Вместе с тем публичные начала проникают в отрасли частноправового блока, в том числе устанавливаются пределы и границы проявления частной инициативы и ответственности в случае их нарушения. Публичное право регулирует отношения субординационные, базирующиеся на власти и подчинении, на механизме принуждения обязанных лиц. В нем доминируют императивные нормы, которые не могут быть изменены, дополнены участниками правоотношений. Частное право опосредствует отношения между равноправными, независимыми субъектами. Здесь преобладают диспозитивные нормы, действующие лишь в той

¹ *Беляков В. Г.* Правовое регулирование предпринимательской деятельности. С. 24.

² *Матузов Н. И., Малько А. В.* Теория государства и права.

части, в которой они не изменены, не отменены их участниками. К сфере публичного права относятся конституционное, административное, уголовное, финансовое, международное право, процессуальные отрасли и т.д. В сферу частного права входят: гражданское, семейное, международное частное право, трудовое право и некоторые другие. В значительной степени к частноправовым отраслям можно отнести предпринимательское право как комплексную отрасль.

Как и при делении системы права на отрасли, группировка отраслей права в публичный и частный блок происходит в соответствии с предметом и методом правового регулирования. Однако роль этих критериев в каждом из названных случаев не совпадает. Точных, признаваемых всеми критериев разграничения частного и публичного права пока не существует¹.

Под *источником права* понимается то, откуда мы черпаем, получаем правовую информацию, позитивное право. С теоретической точки зрения, источники права могут быть самыми различными, и расположив источники права в порядке их значимости, можно указать на такие из них, как нормативный правовой акт, часть судебной-арбитражной практики, правовой обычай, нормативный правовой договор (например, договор между Российской Федерацией и субъектом РФ).

Первое место среди источников права в нашей стране занимают нормативные правовые акты. Следует подчеркнуть, что количество нормативных актов в нашей стране довольно велико: по самым примерным оценкам, их насчитывается более 2 млн. Но, во-первых, не все они имеют одинаковую юридическую силу, здесь значительную часть составляют подзаконные акты. Во-вторых, многие из этих документов носят узкоспециальный характер, применяются в отдельных отраслях или сферах.

1.4. Субъективное право

Выше были даны основные понятия объективного, точнее, позитивного права. Рассмотрим основные понятия субъективного права, под которым обычно понимают *права конкретного субъекта*. Субъективные права реализуются прежде всего в рамках правоотношения, хотя существуют иные точки зрения.

Правоотношение — это общественное отношение, урегулированное правовой нормой. Различают *объект правоотношения* (то, на что направлено правоотношение), *субъекты правоотношения* (участники правоотношений, наделенные правами и обязанностями), *содержание правоотношения* (совокупность прав и обязанностей сторон) (рис. 1.1).

Правоотношения возникают между гражданами (физическими лицами), организациями (юридическими лицами), государственными органами, иными субъектами. Главной особенностью правовых отношений является наличие у их участников (субъектов правоотношений) юридических прав и обязанностей, как правило, взаимосвязанных. Права и обязанности

¹ См.: Бахрах Д. Н., Россинский Б. В., Старилов Ю. Н. Административное право : учебник для вузов. М. : Норма, 2004. С. 59—63.

участников правоотношений называются *субъективными правами и обязанностями*.

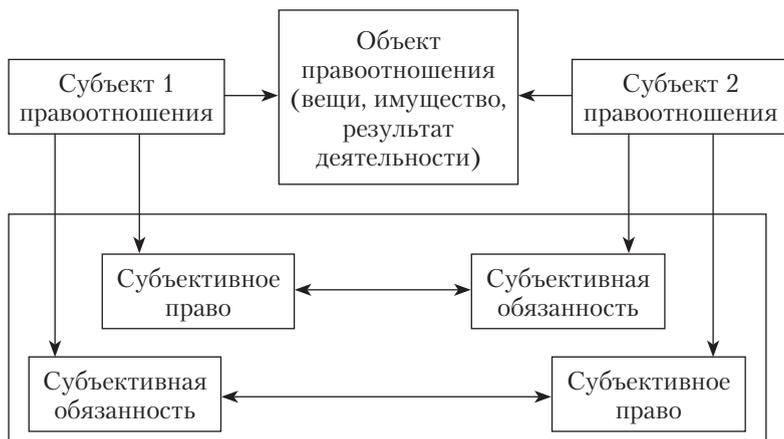


Рис. 1.1. Структура правоотношения

Содержанием правоотношения являются субъективные права и юридические обязанности. *Субъективное право* — это право данного субъекта, это вид и мера его возможного поведения. Возможность эта тройкого рода: возможность собственных поступков, возможность требовать определенного поведения от обязанных лиц и возможность обратиться за поддержкой и защитой к государству.

Предпосылкой субъективного права является **правоспособность**, т.е. способность вообще иметь права.

Для приобретения и осуществления субъективных прав и обязанностей необходимы конкретные обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Такие обстоятельства называются **юридическими фактами**.

По волевому признаку юридические факты делятся на события и действия.

События — это такие обстоятельства, которые объективно не зависят от воли и сознания людей. Например, стихийные бедствия — пожары (но не поджоги), наводнения, землетрясения, в результате которых гибнут люди, причиняется вред их имуществу, а стало быть, возникают соответствующие правоотношения, связанные с возмещением ущерба, наследованием, страховым вознаграждением и т.д. Сами по себе указанные явления ничего юридического в себе не содержат и автоматически никаких обязательств не порождают, но служат поводами, причинами для этого.

Действия — это такие факты, которые зависят от воли людей, поскольку совершаются ими. Действия, в свою очередь, подразделяются на правомерные (поступление на работу или в вуз, выход на пенсию, регистрация брака) и неправомерные (все виды правонарушений).

Среди юридических фактов выделяются также правовые состояния (нахождение на воинской службе, в браке, в родстве, в розыске, в должно-

сти и т.д.). По характеру последствий различают правообразующие, правопрекращающие и правоизменяющие факты (например, поступление в вуз порождает правоотношение между студентом и учебным заведением, окончание вуза — прекращает, а перевод на другую форму обучения в том же вузе — видоизменяет данное правоотношение).

К числу **правомерных действий**, вызывающих соответствующие правоотношения, относятся многочисленные акты — документы различных государственных органов и должностных лиц (судебные приговоры и решения, управленческие постановления, распоряжения и приказы, гражданские сделки, договоры, завещания, соглашения и т.д.). В научной литературе указывается на юридические факты — поступки длящегося характера, например создание художественного произведения, которое в конечном счете приводит к возникновению авторского правоотношения.

Особую роль в динамике правоотношений играют так называемые юридические составы или сложные комплексные факты, когда для возникновения определенного правового отношения требуется не одно, а несколько условий (совокупность фактов).

Прежде всего правоотношения, как и юридические нормы, можно классифицировать по отраслевому признаку на государственные, административные, финансовые, гражданские, трудовые, семейные и т.д. Различают регулятивные и охранительные правоотношения. Первые — возникают из правомерных действий субъектов; вторые — из противоправных, связанных с применением государственного принуждения.

По степени конкретизации и субъектному составу правоотношения подразделяются на абсолютные, относительные и общерегулятивные. В абсолютных точно определена лишь одна сторона, например собственник вещи, которому противостоят все те, кто с ним соприкасается или может соприкоснуться и обязаны уважать это его право, не чинить никаких препятствий для его реализации. В этом смысле, например, право собственности является абсолютным. В относительных — строго определены обе стороны (например, «должник-кредитор», «продавец-покупатель»). Их можно назвать поименно.

В качестве юридических фактов могут выступать презумпции и фикции.

Презумпция — это подтвержденное правоприменительной практикой предположение о наличии или отсутствии юридически значимых фактов (например, презумпция знания закона).

Фикция — это несуществующее явление или событие, признанное в определенных законом случаях и с соблюдением определенных процедур в качестве существующих (например, признание по суду гражданина умершим, ст. 45 ГК).

Неправомерные действия — это правонарушения (в том числе уголовные преступления), неисполнение договорного или иного обязательства, совершение недействительной сделки, причинение вреда. Закон связывает с неправомерными действиями наступление неблагоприятных юридических последствий.

Правонарушение — это противоправное, виновное, общественно вредное деяние, за которое предусмотрена юридическая ответственность. Правонарушение имеет определенные признаки:

— это деяние (чаще всего действие, реже бездействие) определенного конкретного субъекта (субъектов). События (наводнение, стихийное бедствие) не являются деяниями, так же, как и образ мыслей, взгляды конкретного человека;

— противоправность, т.е. деяние должно быть запрещено нормой права, которая устанавливает запрет совершения определенного действия или закрепляет обязанность совершить определенные действия. В первом случае противоправность действия возникает из-за нарушения запрещающей нормы, а во втором — из-за невыполнения юридической обязанности;

— виновность — важнейший признак правонарушения.

Различные сочетания интеллектуального и волевого моментов образуют различные *формы вины*. Вина правонарушителя может быть в форме *умысла* или *неосторожности* (см., к примеру, ст. 110 НК). Элементами вины, как и всякого психического отношения, являются сознание и воля, которые в своей совокупности образуют содержание вины. Таким образом, вина характеризуется двумя моментами: интеллектуальным и волевым.

Правонарушение признается *умышленным*, если лицо, его совершившее, осознавало противоправный характер своих действий, желало или сознательно допускало наступление вредных последствий таких действий. Правонарушение признается *совершенным по неосторожности*, если лицо, его совершившее, не осознавало противоправного характера своих действий либо вредный характер последствий таких действий (бездействия), хотя должно и могло это осознавать.

Умысел бывает *прямой* или *косвенный*, неосторожность — в форме *преступной самонадеянности* или *преступной небрежности*. Форма вины влияет на меру ответственности, например, п. 3 ст. 122 НК за умышленную неуплату налога установлен штраф в размере 40% от неуплаченных сумм налога. Вопрос о вине юридического лица является спорным. Согласно ст. 402 ГК виновное поведение юридического лица проявляется через виновное поведение его работника.

Кроме указанных выше, отметим еще две характеристики правонарушения:

— вред, причиненный правонарушителем;

— причинная связь между противоправным деянием и вредом. В науке права причинная связь определяется как объективная зависимость противоправного результата (вреда) от совершенного действия или бездействия.

По степени социальной опасности правонарушения делятся на преступления и проступки. **Преступление** — это уголовно наказуемое правонарушение. **Проступки**, в зависимости от того, в какой области общественной жизни они совершены, подразделяются на гражданские правонарушения, административные проступки, налоговые правонарушения и дисциплинарные проступки.

Правонарушение является основанием для привлечения лица к *юридической ответственности*, что означает возникновение для нарушителя

неблагоприятных последствий, предусмотренных санкцией правовой нормы. Как физические лица (граждане), так и юридические лица могут быть привлечены к юридической ответственности лишь при наличии всех признаков правонарушения. Однако если гражданин совершил действие, которое по своим объективным признакам похоже на правонарушение, но не виновен, то он освобождается от ответственности. Закон специально предусматривает два таких случая: действия человека в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости.

Ответственность имеет два основания: нормативное (нормы права) и фактическое (правонарушение — конкретное виновное, противоправное индивидуальное деяние, приносящее вред обществу). Исходя из принципа законности юридическая ответственность может быть возложена на лицо лишь при наличии в его деяниях состава правонарушения. Поэтому в праве (уголовном, налоговом, административном) действует презумпция неответственности, выражающаяся в **презумпции невиновности**, согласно которой существует предположение, что лицо даже при наличии фактических обстоятельств, свидетельствующих о существовании объективной стороны правонарушения (деяния, противоправного результата, причинной связи между ними), невиновно до тех пор, пока не будет доказано обратное.

В гражданском праве (точнее, в отношениях с участием предпринимателей) действует **презумпция виновности**, согласно которой лицо при наличии объективной стороны правонарушения предполагается виновным до тех пор, пока не будет доказано обратное (при осуществлении предпринимательской деятельности за неисполнение обязательства — п. 3 ст. 401 ГК).

К юридической ответственности привлекаются как граждане, так и организации. Организации привлекаются к юридической ответственности при нарушении норм гражданского, административного и налогового права.

В зависимости от характера правонарушения можно выделить пять основных *видов юридической ответственности*: уголовную, дисциплинарную, административную, налоговую, гражданско-правовую, причем последняя имеет ряд особенностей. Привлечение к юридической ответственности осуществляется либо правоохранительными органами государства (суд, прокуратура, арбитраж), либо иными органами государства, либо должностными лицами юридических лиц.

Некоторые авторы в качестве самостоятельных видов ответственности выделяют материальную ответственность работников, ответственность по таможенному законодательству и другие виды ответственности. Вряд ли можно согласиться с таким мнением.

Виды юридической ответственности (гражданско-правовая, дисциплинарная, налоговая, уголовная, административная) (табл. 1.1) в основном совпадают с видами правонарушений, но по порядку привлечения их можно условно подразделить на две группы. К первой относится ответственность, налагаемая компетентными государственными органами или должностными лицами, характеризующаяся наиболее жесткими мерами государственно-принудительного воздействия (публично-правовая ответственность), применяемая либо в судебном, либо административном порядке:

уголовная, административная, налоговая. Ко второй группе (частноправовая ответственность) следует отнести гражданско-правовую и дисциплинарную ответственность¹.

Таблица 1.1

Виды юридической ответственности

Вид ответственности	Основания	Нормативные акты, устанавливающие ответственность	Меры, принимаемые к правонарушителю	Субъекты ответственности
Дисциплинарная	Дисциплинарный проступок	ТК, Правила внутреннего трудового распорядка	Замечание, выговор, увольнение	Рабочие и служащие
Административная	Административные правонарушения	КоАП, иные нормативные акты	Предупреждение, штраф, другие меры	Физические и юридические лица
Уголовная	Уголовное нарушение (преступление)	УК	Штраф, лишение свободы, другие меры	Только физические лица
Налоговая	Налоговое правонарушение	НК	Штраф	Физические и юридические лица, обособленные подразделения
Гражданско-правовая	Гражданское правонарушение	ГК, иные нормативные акты	Возмещение убытков, штраф, пеня, неустойка и т.п.	Физические и юридические лица

Отличие административной ответственности от гражданской и уголовной состоит в том, что ряд взысканий, специфичных именно для административной ответственности, могут применяться в административном порядке, т.е. без обращения в суд. В отличие от уголовной, административная ответственность распространяется и на юридических лиц. Имеет место также множественность субъектов административной юрисдикции, в том числе органов исполнительной власти и их должностных лиц, уполномоченных законом применять меры административной ответственности. Главное отличие от дисциплинарной — меры административной ответственности применяются органами и должностными лицами в отношении не подчиненных им по службе нарушителей, не связанных с ними служебно-трудовыми отношениями. Административная ответственность имеет публичный характер: это ответственность перед государством в лице уполномоченных

¹ Более подробно все указанные виды ответственности будут рассмотрены в последующих главах настоящей книги.

органов государственной власти, которым нарушитель в служебном отношении не подчинен.

Уголовно-правовая ответственность наступает за совершение деяния, предусмотренного лишь уголовным законом (УК). Административная ответственность наступает за совершение административных правонарушений. Согласно ст. 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Законодательством определяются условия, при которых наступает имущественная ответственность (ст. 401—404 ГК). Условия ответственности — это те обстоятельства, от наличия или отсутствия которых зависит наступление или ненаступление имущественной ответственности. К таким обстоятельствам можно отнести: противоправность поведения ответственного лица; вина ответственного лица; наличие убытков, возникших из-за нарушения обязательства; наличие причинной связи между поведением обязанного лица и наступившим результатом.

Противоправность поведения заключается в несоответствии его требованиям закона, иного нормативного акта, договора.

Вина — осознание лицом противоправных последствий своего поведения. Лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 401 ГК).

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Вина юридического лица — это вина его работников при исполнении трудовых (служебных) обязанностей. В свою очередь виновный работник отвечает перед юридическим лицом в порядке, установленном трудовым законодательством.

Допускается ответственность не только за свою вину, но и за вину третьих лиц, на которых было возложено исполнение (ст. 402, 403 ГК).

Если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, суд уменьшает размер ответственности должника (ст. 404 ГК).

Наличие убытков есть еще одно условие наступления ответственности. Под **убытками** понимаются расходы, выразившиеся в утрате или повреждении имущества, в неполучении доходов, которые сторона в обязательстве должна была получить (ст. 15, 393 ГК).

Причинная связь — объективная связь явлений реального мира. Под **причинной связью** понимается наступление результата как следствия противоправного действия (бездействия). Следует отметить, что ответственность лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, шире

по сравнению с ответственностью иных субъектов. Согласно п. 3 ст. 401 ГК лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

1.5. Международное право, право Европейского союза и основные правовые системы современности

Принято делить международное право на международное публичное (межгосударственное) и международное частное право, частноправовую отрасль системы (прежде всего национального права), регулирующую отношения с «иностранным элементом».

Международное (публичное) право можно определить, как систему норм и индивидуальных правовых установок, созданных участниками межгосударственных отношений для урегулирования этих отношений¹.

Систему индивидуальных дозволений, предписаний и запретов, регулирующих межгосударственные отношения, обобщенно можно назвать индивидуальными международно-правовыми установками; как правило, они содержатся в международных договорах.

Согласно положениям ч. 4 ст. 15, ч. 1 ст. 17 и ст. 18 Конституции РФ права и свободы человека согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, а также международным договорам РФ являются непосредственно действующими в пределах юрисдикции Российской Федерации. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Под **общепризнанными принципами международного права** следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо. К таким принципам, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения международных обязательств.

Под **общепризнанной нормой международного права** следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного.

Содержание указанных принципов и норм международного права может раскрываться, в частности, в документах Организации Объединенных Наций и ее специализированных учреждений².

¹ Международное право : учебник / отв. ред. С. А. Егоров. 5-е изд., перераб. и доп. М. : Статут, 2014 // СПС КонсультантПлюс.

² См.: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.10.2003 № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации».

Международные договоры РФ наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью ее правовой системы. Согласно ст. 2 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» под **международным договором Российской Федерации** надлежит понимать международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным образованием, обладающим правом заключать международные договоры, в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и т.д.).

Спецификой международных частноправовых отношений является то, что один или несколько элементов этих отношений связаны с иностранным правом, именно поэтому возникающие отношения иначе именуется отношениями, осложненными иностранным элементом¹.

Предметом правового регулирования **международного частного права** являются отношения с «иностранным элементом» частноправового характера, относящиеся к гражданскому, семейному, трудовому, наследственному, обязательственному и прочему праву.

Термин «иностраный элемент» носит условный характер, но он используется в доктрине, в практике и в законодательстве. Этот термин получил законодательное закрепление и в российском законодательстве.

Часто (особенно в международном бизнесе) приходится решать проблему — материальное право какого государства следует применять к данным отношениям. Данная проблема вызвала появление в международном частном праве целого ряда норм, получивших название «коллизионных». Назначение коллизионных норм заключается в определении права, которое должно быть применено к отношениям, осложненным «иностраным элементом», когда на регулирование таких отношений может претендовать правопорядок различных государств и необходимо разрешить возникшую коллизию. Указанные нормы разрешают эту коллизию, подчиняя отношения с «иностраным элементом» праву определенной страны. Непосредственное регулирование международных частноправовых отношений осуществляется материально-правовыми нормами того права, на которое указала коллизионная норма соответствующего внутригосударственного права. Однако в этой отрасли применяются и другие правовые конструкции, имеющие значение для международного права в целом.

В соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции РФ если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Следовательно, при наличии расхождения, например, между нормой части третьей ГК (она

¹ Богуславский М. М. Международное частное право. М., 2005. С. 202—203.

полностью посвящена международному частному праву) и нормой международного договора приоритет принадлежит норме международного договора. Данное правило закреплено также ст. 7 ГК.

Под **европейским правом** понимается особая правовая система, охватывающая правовые установления европейской системы защиты прав человека и европейское интеграционное право, регулирующие взаимоотношения, складывающиеся в процессе европейской интеграции. Последнее включает право европейских сообществ и право Европейского союза¹, а равно отрасли права, формирующиеся в процессе становления и эволюции европейских интеграционных образований.

Вопрос о самостоятельности и автономии европейского права как особой правовой системы уже много лет дискутируется в научной и учебной литературе.

Научная дискуссия

Нередко специалисты, исследующие правовые проблемы европейской интеграции, придерживаются мнения о том, что право ЕС — это лишь региональная или субрегиональная разновидность международного права. Такая точка зрения сравнительно широко распространена в российской международно-правовой науке. Один из доводов, который приводится обычно в поддержку этой концепции, состоит в том, что, поскольку ЕС учрежден на основе международных договоров, прежде всего Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г., постольку право ЕС есть разновидность международного права.

Однако позиция самого ЕС, выраженная, прежде всего, в решениях Европейского суда по правам человека, немного иная. Суд, опираясь на четкую аргументацию, и в частности на характер созданных интеграционных объединений и их природу, пришел к выводу о том, что право ЕС нельзя идентифицировать ни с правом национальных государств-членов, ни с международным правопорядком. Суд констатировал в своих решениях, что право ЕС — самостоятельная правовая система, существование которое обусловлено наделением Союза суверенной властью и созданием институтов по ее осуществлению².

Европейское право имеет собственный объект регулирования — европейский интеграционный процесс, свой предмет — общественные отношения, вызванные к жизни и связанные с развитием европейской интеграции, свою систему права, объединяющую целый ряд отраслей европейского права. К таким отраслям относят, в частности, таможенное право, торговое право, корпоративное право, право окружающей среды, банковское право. Право ЕС занимает иерархически более высокую ступеньку по отношению к праву государств-членов, но лишь в определенных пределах. В сфере

¹ Далее, не акцентируя внимания на различиях между этими двумя институциональными общеευропейскими образованиями (Европейское экономическое сообщество и Европейское сообщество по атомной энергии — сообщества и Европейский союз), речь пойдет о праве Европейского союза, или о праве ЕС — по сути, правовой системе единой Европы.

² Европейское право. Право Европейского Союза и правовое обеспечение защиты прав человека : учебник для вузов / отв. ред. Л. М. Энтин. 2-е изд., пересмотр. и доп. М. : Норма, 2005. С. 45—46.

экономической деятельности важнейшими свободами, гарантированными учредительными документами ЕС всем гражданам ЕС, являются свобода передвижения товаров, лиц, услуг и капиталов. В рамках свободы передвижения лиц рассматривают свободу передвижения рабочей силы и свободу учреждения и экономической деятельности.

Участие во внешнеэкономической деятельности, управленческая деятельность в иностранных компаниях и транснациональных корпорациях предполагает наличие хотя бы элементарных знаний о правовой системе страны — месте нахождения иностранного партнера или месте инкорпорирования соответствующей компании. В определенных случаях наш закон прямо говорит о применении иностранного права к соответствующим отношениям. Так, согласно ст. 1205 и 1206 ГК содержание права собственности и иных вещных прав на недвижимое имущество, их осуществление и защита определяются по праву страны, где это имущество находится.

Под **правовой моделью (семьей)** понимают совокупность национальных правовых систем, выделенную на основе общности их признаков и черт.

Существует несколько типов классификации правовых семей, в частности одна из известных классификаций: западное право, квазизападное право, внезападное право. Помимо указанной классификации, иногда выделяют религиозные правовые системы и нерелигиозные правовые системы. Для Европы практическое значение имеет деление права на романо-германское (цивильное, континентально-европейское); англо-американское общее; смешанное скандинавское.

Наиболее известны и распространены в мире две правовые семьи: романо-германская (континентальная) и семья общего права (англосаксонская правовая семья).

Дадим краткую характеристику двум основным правовым системам современности¹.

Континентальная (романо-германская правовая семья) — одна из наиболее древних и широко распространенных в мире, практически охватывает не только континентальную Европу, но и Латинскую Америку, отдельные страны Африки и т.д. Ей присущи следующие характерные черты:

- в основе этой системы лежит римское право, отсюда — деление на публичное и частное; соблюдается принцип первичности частного права по отношению к публичному;
- доктринальный характер и логичность; она более затеоретизирована, более концептуальна, более схоластична, работает более с дифинициями и различиями²;
- на первый план выдвигаются нормы и принципы права;

¹ Более подробная характеристика содержится в работах: *Давид Р., Жоффре-Спинози К.* Основные правовые системы современности / пер. с фр. В. А. Туманова. М. : Международные отношения, 1996; *Осакве К.* Сравнительное правоведение: схематический комментарий. М. : Юрист, 2008.

² *Осакве К.* Сравнительное правоведение: схематический комментарий. С. 38.

- характерны деление на отрасли: конституционное, гражданское, административное, уголовное, гражданско-процессуальное, уголовно-процессуальное, а также приоритет материального права по отношению к процессуальному. В рамках отраслей существуют подотрасли и институты;
- единая иерархия источников писаного права. Верховенствующее положение занимает конституция, за нормами которой признается высшая юридическая сила, обычные законы подразделяются на кодексы, специальные законы (текущее законодательство) и сводные тексты норм; развитая систематизация и кодификация законодательства;
- кроме законов в странах романо-германской системы принимается множество подзаконных актов: декреты, регламенты, инструкции, циркуляры, другие документы, издаваемые исполнительной властью;
- в государствах, относящихся к этой правовой системе, имеется несколько видов судов высшего звена (во Франции три — Верховный суд общей юрисдикции, Верховный административный суд, Верховный конституционный суд; в Германии шесть);
- зависимость права и правовой системы от государства; судьи — государственные служащие.

Совсем по-иному выглядит **англо-американская правовая система (семья общего права)**. Зародившись много веков назад в Англии, эта система получила широкое распространение в мире и в настоящее время охватывает правовые системы таких стран, как США, Канада (англоязычная часть), Австралия, отчасти Индия. Отметим главную особенность данной правовой системы — это «правовая система судебной практики», когда решения судов не только применяются, но ими создаются нормы права, т.е. это прецедентное право. Правила прецедентов означают обязанность судов придерживаться ранее принятых решений, однако обязательную силу имеют лишь решения высших судов. Кроме указанной особенности, отметим также следующие черты данной правовой системы:

- структура английского права довольно своеобразна, принято выделять историческое и современное право (общее и иное — справедливости, право международных отношений и др.);
- общее право: материальное и процессуальное, при этом материальное включает обязательственное, вещное, семейное, корпоративное, право представительства, право товариществ (условно все можно назвать гражданским). Кроме того, сюда же относится уголовное, земельное, адмиралтейское, международное частное, публичное (конституционное, административное, финансовое);
- приоритет процессуального права над материальным, при этом под процессуальным понимается уголовный процесс, гражданский процесс, административный процесс, арбитражный процесс, право доказательств;
- судьи независимы от государственной власти, правовая система во многом независима от государства (государственных органов);
- наличие института справедливости как самостоятельной системы норм.

Понятие «справедливость» употребляется как синоним естественной справедливости, беспристрастности, совести, разумности. Справедливость

сохраняет свою обособленность внутри англо-американского права и существует наряду с общим правом.

Применяется во всех сферах (отраслях), но на современном этапе в основном в праве собственности, обязательственном праве, земельном и трастовом праве.

Справедливость не как принцип толкования, а как самостоятельная система норм, имеющая собственные суды (в Англии), противопоставит общему праву.

Несмотря на наличие многих общих черт, внутри семьи общего права часто выделяют специфическое американское право, к некоторым характерным чертам которого относятся:

- развитие этой правовой системы происходит на двух уровнях — федерация и штаты;
- высокое положение конституции (все сферы, все отрасли);
- строгое следование принципу разделения властей, судебный контроль конституционности законов;
- сохранение приоритетной роли прецедентов, но в сочетании с развитым отраслевым законодательством, высокая степень кодификации законодательства;
- своеобразие американской юридической терминологии (два важных положения — надлежащая правовая процедура, надлежащая материально-правовая процедура); значительная роль суда присяжных почти по всем делам (6-я поправка Конституции США гарантирует при всяком уголовном преследовании; 7-я поправка Конституции гарантирует по всем гражданским делам, основанным на общем праве, в которых цена иска превышает 20 долл.);
- особенности юридического образования, статус юридической профессии;
- преувеличение роли суда при решении социальных, моральных, научных вопросов и связанная с этим сутяжническая паранойя.

Итак, в заключение главы сформулируем некоторые выводы.

1. Право — это система общеобязательных норм, выраженных в законах, иных признаваемых государством источниках и являющихся общеобязательным критерием правомерного поведения (объективное право).

2. Государство есть исторически сложившаяся особая политическая организация, обладающая суверенитетом, располагающая аппаратом управления и принуждения и придающая своим требованиям обязательную для населения силу.

3. Норма права — это исходящее от государства и охраняемое общеобязательное, формально определенное правило поведения, которое предоставляет участникам общественного отношения данного вида субъективные юридические права и налагает на них субъективные юридические обязанности.

4. По своему содержанию норма права состоит из диспозиции, т.е. самого правила поведения, гипотезы — указаний на условия применения

нормы, санкции — указаний на неблагоприятные последствия, могущие наступить в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения правовой нормы (трехчленная структура правовой нормы).

5. Сложным является вопрос о соотношении правовой нормы и статьи нормативного акта. Полное соответствие статьи и нормы встречается редко. Чаще всего статья содержит один-два элемента правовой нормы.

6. По способам изложения возможны три варианта соотношения нормы права и статьи нормативного акта: прямой, отсылочный и бланкетный.

7. Система права есть совокупность всех правовых норм, действующих в данный период, с разделением на относительно самостоятельные структурные элементы: институты права, подотрасли права и отрасли права.

8. Правоотношение — это общественное отношение, урегулированное правовой нормой. Различают объект правоотношения (то, на что направлено правоотношение), субъекты правоотношения (участники правоотношений, наделенные правами и обязанностями), содержание правоотношения (совокупность прав и обязанностей сторон).

9. Правонарушение — это противоправное, виновное, общественно вредное деяние, за которое предусмотрена юридическая ответственность.

10. Правонарушение является основанием для привлечения лица к юридической ответственности, что означает возникновение для нарушителя неблагоприятных последствий, предусмотренных санкцией правовой нормы.

11. Международное (публичное) право можно определить как систему норм и индивидуальных правовых установок, созданных участниками межгосударственных отношений для урегулирования этих отношений.

12. Предметом правового регулирования международного частного права являются отношения с «иностранным элементом» частноправового, цивилистического характера, относящиеся к гражданскому, семейному, трудовому, наследственному, обязательственному и прочему праву.

13. Под европейским правом понимается особая правовая система, охватывающая правовые установления европейской системы защиты прав человека и европейское интеграционное право, регулирующее взаимоотношения, складывающиеся в процессе европейской интеграции.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы характерные черты государства?
2. Укажите характерные черты правового государства.
3. Что такое право в объективном и субъективном смысле?
4. Назовите существенные отличия правовых норм от иных социальных норм.
5. Перечислите элементы правовой нормы. В чем состоят различия между логической структурой правовой нормы и нормой-предписанием?
6. Дайте определение понятиям «система права», «норма права», «правовой институт», «подотрасль права», «отрасль права».
7. Дайте определение предмета и метода правового регулирования для таких отраслей права, как гражданское и административное. В чем состоят существенные различия?
8. Что такое правоотношение? Назовите виды правоотношений.

9. Что такое юридические факты и какую роль они играют в правоотношении?
10. Что такое презумпции и фикции? Приведите примеры этих юридических конструкций.
11. В чем состоят существенные различия между нормами и институтами публичного и частного прав?
12. Что такое коллизионная норма? Для какой отрасли права она характерна?
13. Дайте краткую характеристику континентальной и англосаксонской правовых систем.
14. Как могут соотноситься нормы права и нормы законодательства?
15. Что такое правовой институт?
16. Назовите виды юридической ответственности.
17. В чем состоят характерные особенности права ЕС?
18. Дайте определение международного договора.

Задания на самостоятельный анализ источников

1. Проанализируйте положения соответствующих норм ГПК и АПК, укажите на особенности предмета и метода соответствующих процессуальных отраслей.
2. Проанализируйте нормы части третьей ГК и дайте ответ на вопрос по следующей ситуации. Если недвижимое имущество находится во Франции, а наследником является российский гражданин, постоянно проживающий в Москве, нормы права какой страны будут применяться при получении данного наследства и почему? Дайте характеристику нормы российского права, предусматривающей установленный порядок получения наследства за пределами России.

Задачи и кейсы

1. Работник, не подписавший трудовой договор, но подавший письменное заявление с просьбой принять его на работу, фактически был допущен к работе с согласия руководителя в качестве грузчика продуктового магазина. Спустя месяц с момента начала трудовой деятельности работнику было объявлено, что больше в его услугах не нуждаются, он может считать себя уволенным. Кроме того, организация в лице руководителя отказалась выплатить работнику заработную плату за отработанное время. Руководитель организации (директор магазина) отказалась платить, ссылаясь на то, что трудовой договор или иной договор с работником подписан не был, приказа о приеме на работу также не было, следовательно, трудовые отношения не возникли. Работник вынужден был обратиться в суд.

Определите отраслевую привязку правовых норм, регулирующих отношения между работником и магазином. Укажите, на основании чего можно сделать такую привязку. Определите вид правоотношений, существовавших между работником и магазином. Какое решение примет суд? Обоснуйте это решение.

2. Гражданина Иванова, проехавшего на запрещающий сигнал светофора, остановил и оштрафовал сотрудник ГИБДД. Сочтя, что наложение штрафа ущемляет его честь и достоинство, Иванов решил «попугать» сотрудника ГИБДД и, сев снова за руль, направил автомобиль прямо на сотрудника, уверенный, как он сам позднее объяснил, что сотрудник ГИБДД обратится в бегство и это «реабилитирует» водителя в глазах находившейся все это время в салоне автомобиля Круговой. В результате Иванов совершил наезд на сотрудника ГИБДД, повлекший тяжкие телесные повреждения у последнего и длительную утрату им трудоспособности. В отношении Иванова возбуждено уголовное дело. Кроме того, пострадавший сотрудник ГИБДД предъявил иск Иванову о возмещении вреда, причиненного здоровью.