

Тема 1: ПОНЯТИЕ ПРАВО И ОСНОВНЫЕ КАТЕГОРИИ

- 1. Понятие права. Взаимосвязь государства и права**
- 2. Правовые нормы**
- 3. Источники права. Закон и подзаконные акты**
- 4. Отрасли права, понятие и система**
- 5. Правовые отношения: понятие, особенности и субъекты**
- 6. Правонарушение и его виды**
- 7. Характеристика юридической ответственности, ее виды**

1. Понятие права. Взаимосвязь государства и права

Общество и государство могут нормально действовать в условиях регулирования общественных отношений, соблюдения общественного порядка. В организации общественной жизни, регулировании поведения людей и коллективной Деятельности право играет важную роль. Вопрос о понятии «право» спорный. Существуют различные определения этого понятия, данные представителями разных отраслей юридической науки.

Одна из теорий, связанная с сущностью права, - Естественная теория права считает, что в самом праве существует обязательное, неизменное начало справедливости и оно естественно. Естественное право как бы противопоставляется системе правовых норм (нормативное право), существующих в определенном обществе.

Историческая школа права считает, что право является составной частью исторической эволюции: как семя, брошенное в землю, оно созревает в сознании народа, проявляется естественно и на вопрос «какое оно?», дает ответ история соответствующего народа.

Психологическая школа права объясняет появление и существование права не социально-экономической жизнью общества, а психологией

личности (группы личностей). Право рассматривается как продукт психологического состояния, переживания.

Марксистско-ленинская теория права особо подчеркивает его классовую сущность, отмечая наличие воли правящего класса, поднявшего право на уровень закона. Существуют и другие подходы к определению понятия права, объяснению его природы, как социального явления.

Приведенное ниже определение широко распространено в юридической литературе. Право - свод правил (норм) поведения, определенных или санкционированных государством, защищаемых его силой и обязательных для всех.

При этом следует иметь в виду, что в юридической науке понятие «право» используется в двух смыслах:

- Объективное право или право в объективном смысле. Употребляемое в системе юридических норм право, как обязательный для всех свод правил поведения, относится к объективному праву
- Субъективное право или право в субъективном смысле. Субъективное право или другими словами «право субъекта» - это право, принадлежащее конкретной личности (например, имущественное право на определенный предмет). Субъективное право с юридической точки зрения обеспечивает свободу личности, возможность того или иного поведения и проявление инициативы. Например, имеющееся у каждого гражданина Азербайджанской Республики право на труд означает возможность, по отношению к труду, свободно использовать свои способности, выбирать ту или иную профессию, область деятельности, заниматься предпринимательской деятельностью или работать по найму. Большинство ученых считают, что главное в субъективном праве - возможность свободно осуществлять деятельность, свободно выбирать тип личного поведения и его пределы. Наряду с этим, некоторые исследователи считают, что в эту характеристику субъективного права следует внести дополнения. Например, они отмечают возможность использования определенных социальных благ,

возможность требовать от других лиц соответствующего поведения, а также возможности применения разрешенных тем или иным законом мер для воздействия на государственные органы. Однако эти дополнения учитывают главные признаки, характеризующие субъективное право (возможность действовать в рамках закона, выбирать тип и пределы своего поведения).

Если субъективное право определяет возможность выбора того или иного соответствующего закону поведения, то возлагаемые на гражданина законодательством и обеспечиваемые со стороны государства правовые обязательства подразумевают необходимое поведение.

Так, согласно статье 72 Конституции, каждый обязан соблюдать Конституцию и законы Азербайджанской Республики, уважать права и свободы других лиц, выполнять установленные законом другие обязанности.

Право, как и государство, есть продукт развития общества на определенных этапах. Оно тесно взаимосвязано с государством, развивается вместе с ним. Эта взаимосвязь проявляется в следующем:

1. Право без государства не может действовать и развиваться, потому что государство, являясь политическим механизмом, формирует право в виде обязательных для всех правил (правовых норм) поведения. Закон - результат законотворческой деятельности соответствующих полномочных органов государства (парламента, правительства и других).

2. Государство обеспечивает осуществление правовых норм, защищает право. Стоящие на страже права государственная охрана, государственные нормы принуждения отличают правовые нормы от существующих в обществе других социальных норм (например, обычаи, мораль и т.д.).

3. Не только право нуждается в государстве, но и государству необходимо право. Не опираясь на право, государство не может нормально и эффективно функционировать. Так, деятельность государственного аппарата требует укрепления законодательства и права. Речь идет о более предпочтительной организации системы государственных органов, об

определении их полномочий и основных принципов и направлений деятельности.

Все это является важным условием устранения самоуправства государственных органов, элементами режима законности в обществе, основой взаимосвязи между должностным лицом и гражданином.

2. Правовые нормы

Правовую норму можно представить как своеобразную первичную клетку права. «Norma» в переводе с латинского означает «порядок», «пример». В каждой норме существуют общие правила поведения, в них, как бы, просматривается модель поведения.

Прежде всего, норма предусматривает те условия, в которых будут выполняться определенные правила. Эта часть нормы в юридической науке называется гипотеза. Например, норма пенсионного права по возрасту содержит условия для назначения трудовой пенсии по возрасту (мужчины и женщины в возрасте соответственно 62 и 57 лет при наличии страхового стажа не менее 5 лет).

Во-вторых, правовые нормы определяют сами правила поведения, права и обязанности субъектов права, т.е. диспозицию. Например, в соответствии с нормами семейного права родители обязаны воспитывать своих детей, заботиться об их физическом развитии и образовании.

В-третьих, правовые нормы определяют такие обязательные меры воздействия, согласно которым соответствующие государственные органы могут применять эти меры (санкции) по отношению к невыполняющим или выполняющим не надлежащим образом указания норм. Эти санкции могут носить дисциплинарный характер (выговор, отстранение от должности и другие), административный характер (штраф и др.) и уголовный характер (лишение свободы и др.).

Другими словами, правовая норма определяет:

- Кто и когда должен ее исполнять, в каких условиях (гипотеза)

- В чем суть этого исполнения (диспозиция)
- Какие могут быть последствия невыполнения правовых норм (санкции)

Однако не все нормы обладают такой трехэлементной структурой.

Правовые нормы, определяющие поведение людей, регулируются наделением их субъективными правами или наложением на них обязанностей. Вот почему правовые нормы можно рассматривать как общее правило, согласно которому нормы права регулируют поведение людей, коллективов путем предоставления им субъективных прав и наложением на них соответствующих обязанностей.

Официально объявленная (опубликованная) правовая норма носит характер государственного принуждения, т.е. ее выполнение обязательно для всех граждан, должностных лиц, государственных органов, общественных организаций.

Наиболее значимые нормы фиксируются в законах. Однако, наряду с законами, существуют и другие нормативные документы (указы президента, решения правительства и другие).

Правовые нормы всегда носят общий характер, т.е. они распространяются на все аналогичные случаи, предусматривают возможность постоянного применения. Нормы направлены на неопределенное количество субъектов права, чтобы они в настоящее время или в будущем могли бы быть участниками отношений, регулируемых этими нормами.

Правовые нормы можно классифицировать по различным признакам. В зависимости от содержащихся в нормах особенностей, их можно рассматривать как:

- Уполномочивающие нормы (нормы-разрешения, что можно делать). Например, в статье 26 Конституции Азербайджанской Республики определено, что каждый имеет право любыми, не запрещенными законом, способами защищать свои права и свободы

- Нормы принуждения (что надо делать) определены в IV разделе Конституции Азербайджанской Республики
- Запретительные нормы (что делать нельзя). Например, согласно статье 6 Конституции Азербайджанской Республики, никакая часть народа, социальная группа, организация или личность не может присвоить себе полномочия власти

По степени определения указания различают два вида правовых норм:

1. диспозитивные нормы (в таких нормах предусматривается возможность альтернативного поведения субъекта права). Например, правовые нормы, предусматривающие права и свободы человека и гражданина и зафиксированные в третьем разделе Конституции Азербайджанской Республики

2. Императивные нормы (такие нормы, определяющие единые правила поведения, не дают возможности для альтернативного поведения). Например, все нормы запретительного характера (статьи 6 и 155 Конституции), а также большинство принудительных норм (предусмотренные в IV разделе Конституции).

Классификация правовых норм может быть осуществлена и по другим критериям.

3. Источники права. Закон и подзаконные акты

Для того чтобы правила поведения стали правовыми нормами, им следует придать определенную юридическую форму. Это происходит в результате законотворческой Деятельности государства, и с ее помощью законодательная воля находит свое выражение в обязательном для исполнения том или ином правовом акте.

В юридической литературе в качестве источника права обычно выступает внешняя форма государственной законодательной деятельности, т.е. подразумеваются акты полномочных государственных органов.

К этим органам относятся, например, Милли Меджлис Азербайджанской Республики, Президент, Кабинет Министров и некоторые другие.

Особо следует отметить, что не всякий государственный акт может быть правовым источником. Лишь акты, отражающие правовые нормы, общие правила поведения, одним словом, нормативные акты считаются источником права. К примеру, распоряжения президента о присвоении различных почетных званий деятелям науки, культуры и другим не яв-

ляются источником права, хотя их государственно-правовой характер налицо. Они могут выступать в качестве источника права потому, что в них нет общих правил, правовых норм. Акты, определяющие такие конкретные вопросы, называются индивидуальными актами. Они издаются всеми государственными органами в пределах отведенных им полномочий (например, соответствующий орган власти принимает решение о выделении гражданину жилищной площади, о назначении пособия и т.д.), однако не могут являться источником права.

Это один из подходов к вопросу об источниках права. Мировая и историческая практика утверждает, что существуют и другие формы выражения правил поведения. В ряде стран (например, Великобритания) к источникам права относятся не только нормативные акты, но и правовые обычаи, судебные и юридические прецеденты.

Правовой обычай (право обычая) следует понимать так, что он нашел место независимо от государства и в сознании членов общества приобрел суть обязательного. Там, где закон молчит, начинается влияние права обычая. К примеру, обратившись к дореволюционной России, видим, что из-за недостатка законов судьи имели право обращаться к правовым обычаям (например, в связи с вопросами торговли). Право обычая не должно противоречить закону.

Судебный прецедент считается источником права, если принятое по конкретному делу судебное решение может в дальнейшем служить общим

правилом при рассмотрении похожих дел в суде. В этих случаях судебное решение, по сути, становится правовой нормой, и на него можно ссылаться, как на общеобязательное правило. Судебный прецедент широко распространен в Великобритании. У нас в стране существует иное отношение к судебной практике и решениям, которое можно выразить следующим образом: функции судебных органов заключаются не в создании норм, а в их внедрении. В некоторых странах в качестве правовых источников берутся за основу религиозные нормы и взгляды. Например, мусульманское право является составной частью исламской религии.

В основе мусульманского права лежит послание Аллаха, священный Коран, состоящий из его обращений к пророку Магомеду и относящийся к высказываниям и поступкам пророка сборник традиционных правил.

В Азербайджанской Республике правовые источники состоят из нормативно-правовых актов.

1. В нашей стране к правовым источникам относятся, прежде всего, законы. Закон - нормативно-правовой акт, принимаемый высшим представительным органом государства и обладающий высшей юридической силой. В Азербайджанской Республике законы принимаются, в соответствии с Конституцией, парламентом страны - Милли Меджлисом Азербайджанской Республики. Закон может быть принят и народом путем референдума (всенародного голосования). Так, высший государственный закон Азербайджанской Республики - Конституция была принята 12 ноября 1995 года всенародным голосованием

В Азербайджане законы, по своей юридической значимости, делятся на следующие:

- Конституция Азербайджанской Республики (согласно статье 156 Конституции, принимаемые Милли Меджлисом конституционные законы считаются составной частью Конституции, их юридическая сила приравнивается к юридической силе Конституции, в связи с чем они не входят в законодательную систему как отдельные категории законов)

- Законы, принимаемые путем референдумов
- Законы, принимаемые Милли Меджлисом по вопросам, предусмотренным в статье 94, часть первая Конституции Азербайджанской Республики

2. Среди актов как правовых источников, имеющих силу закона, важное место принадлежит указам Президента Азербайджанской Республики. Источником права являются те указы Президента, которые носят нормативный характер и служат регулированию общественных отношений.

Международные договоры, к которым присоединилась Азербайджанская Республика, считаются составной частью

законодательной системы и являются правовым источником, в соответствии со статьей 148 Конституции Азербайджанской Республики. Взаимосвязь Конституции и являющихся составной частью законодательной системы республики международных договоров, с точки зрения юридической силы, определяется соответственно в статье 12 и статье 151 Конституции Азербайджанской Республики.

4. Отрасли права, понятие и система

Правовая система подразделяется на большие составные части - отрасли права. В основе этого деления лежит разнообразие общественных отношений, что является предметом правового регулирования. Несмотря на разницу между составляющими правовых отраслей - правовыми нормами, они пересекаются друг с другом, тесно взаимосвязаны и составляют единую систему.

В зависимости от предмета упорядочения (характера общественных отношений) определенный вид общественных отношений (власть, управление, имущество, труд и другие) регулируется сгруппированными в правовых отраслях соответствующими правовыми нормами.

Отрасль права - это свод взаимосвязанных норм, регулирующих имеющиеся в определенных областях общественной жизни и близкие по характеру однородные общественные отношения.

Таким образом, отрасли права различают прежде всего по предмету упорядочения.

В каждой отрасли существует своеобразие предмета упорядочения, т.е. определенного вида общественных отношений, что, в свою очередь, устанавливает правовые особенности этих отношений.

Вот почему метод правового упорядочения, наравне с предметом права, является другим основанием для подразделения права на отрасли.

Метод правового урегулирования - это собрание методов и средств, посредством которых право воздействует на общественные отношения. К примеру, участники имущественных отношений - это независимые друг от друга лица, способные свободно распорядиться своим имуществом. В целях получения возможности определять и согласовывать возникающие между собой отношения, они заключают договор. Возникающие споры рассматриваются в судах.

Существующие в сфере государственного управления отношения требуют иного метода регулирования в связи с отсутствием здесь равенства; в этой сфере отношения строятся на основе подчиненности. Властные полномочия, посредством нормы права, распространяются на одну из сторон отношений.

Таким образом, если предмет правового регулирования дает возможность выявить сферу общественных отношений, на которую влияет эта правовая отрасль, то метод правового регулирования выступает в качестве средства влияния, регулирования, что также (наравне с предметом) характеризует эту отрасль права.

Правовая система объединяет следующие основные отрасли: конституционное право, административное право, финансовое право, аграрное право, гражданское право, семейное право, трудовое право,

уголовное право, гражданско-процессуальное право, уголовно-процессуальное право и другие.

Ведущее место в правовой системе занимает конституционное право. Это связано с тем, что в конституционно-правовых нормах находят отражение первичные начала, составляющие основы других отраслей права.

Подавляющая часть конституционно-правовых норм отражена в Конституции Азербайджанской Республики, а также в других законодательных актах (например, в законах о гражданстве, о местном самоуправлении и других).

В конституционно-правовых нормах зафиксированы основы конституционного устройства, вопросы правового положения человека и гражданина, государственной власти и местного самоуправления, государственного устройства, правовой и законодательной системы и др.

Административное право, регулирующее управленческие отношения, где нашли отражение нормы исполнительной власти (правительство, министерства и управления, органы местного самоуправления) тесно связано с конституционным правом.

Финансовое право регулирует возникающие в финансовых, бюджетных процессах и в деятельности банков и других финансовых структур отношения.

Система правовых норм аграрного права регулирует отношения, связанные с использованием земельных ресурсов (эффективное использование земли, защита имущественных прав на землю и т.д.).

Гражданское право - это правовая сфера регулирования имущественных отношений, некоторых личных неимущественных отношений (именное право, авторское право и другие). Его важную часть составляют отношения собственности, наследственные отношения и другие.

Гражданское и семейное право также считаются близкими правовыми отраслями, которые также регулируют имущественные и неимущественные отношения в специальной сфере - сфере семейно-брачных отношений.

Трудовое право определяет возникновение, изменение и прекращение трудовых отношений, устанавливает рабочее время и время отдыха, регулирует вопросы трудовой дисциплины, охраны труда и другие.

С помощью норм уголовного права государство определяет, какие общественно-опасные деяния классифицируются как уголовные, и какие наказания за них полагаются. Нормы уголовного права конкретизируются в Уголовном Кодексе.

Все вышеперечисленные отрасли права, включая в себя области материального права, называются отраслями материального права. Вместе с тем, в юридической науке выделяются и отрасли процессуального права. К ним можно отнести имущественное процессуальное право и уголовно-процессуальное право.

Нормы имущественного процессуального права регулируют деятельность, связанную с рассмотрением в судах споров, возникающих в сфере гражданских, семейных, трудовых, аграрных, финансовых отношений.

Уголовно-процессуальное право регулирует деятельность правоохранительных, следственных органов в связи с расследованием, предварительным следствием по уголовным делам и рассмотрением их в судах.

5. Правовые отношения: понятие, особенности и субъекты

Как известно, люди на протяжении всей жизни вступают в различные общественные отношения, подавляющую часть которых составляют регулируемые правовыми нормами правовые отношения. В результате проведения в жизнь общественных отношений посредством норм права, состоящих из общих правил поведения, возникают правовые отношения. Нормы права реализуются именно с помощью правовых отношений.

Для правовых отношений характерно наличие субъективных прав и обязанностей их участников (субъектов). Правовые нормы определяют

взаимные права и обязанности субъектов отношений. Поэтому правовые отношения можно рассматривать как правовые связи между личностями, отраженные в их взаимных правах и обязанностях. При отсутствии взаимных прав и обязанностей не может быть и правовых отношений. Например, между любым студентом и вузом существуют правовые отношения: студент имеет право получить образование, а учебное заведение, в свою очередь, обязано обеспечить соответствующие условия для приобретения им знаний в соответствии с программой обучения. Права и обязанности участников правовых отношений составляет правовое содержание этих отношений.

В юридической науке используется термин «состав правовых отношений», элементами которого являются:

- Субъект права
- Содержание правовых отношений
- Объект правовых отношений

Материальное содержание правовых отношений составляют поведение и действия субъектов в связи с реализацией взаимных прав и обязанностей. В этом смысле правовое содержание правовых связей - это права и обязанности субъектов правовых отношений. Объектом правовых отношений являются материальные и нематериальные результаты деятельности субъектов правовых отношений.

Участники правовых отношений - в основном, физические и юридические лица. Физические лица - проживающие на территории конкретного государства его граждане, иностранцы и лица без гражданства.

К юридическим лицам относятся государство в целом, его органы, общественные структуры, хозяйственные объединения и другие. Для того чтобы стать участником правовых отношений, важно наличие определенных правовых качеств. Речь идет о правомочии, т.е. наличии права и способности быть носителем определенных правовых обязанностей, а также о дееспособности или, другими словами, о приобретении и реализации в результате своих действий прав и выполнении правовых обязанностей. У

юридических лиц правовая способность и дееспособность возникают с момента их создания.

Правовая способность физических лиц появляется с рождения, а дееспособность - по достижении определенного возраста. Дееспособность людей тесно связана и с их психическим состоянием, т.е. для обретения этого правового качества необходимо быть психически здоровым человеком. В соответствии с законодательством, дееспособность начинается, в основном, с 18-ти лет.

К примеру, гражданин может быть привлечен к уголовной ответственности с 16-летнего возраста, а в некоторых случаях с 14-ти лет; в отдельных, исключительных случаях, брачный возраст для мужчин может быть снижен с 18-ти до 17-ти лет. В соответствии с Семейным Кодексом Азербайджанской

Республики, такое решение может быть принято соответствующим органом исполнительной власти.

Возникновение, изменение и прекращение правоотношений связано не только с правовыми условиями, но и с правовыми фактами.

Правовой факт - это жизненный случай или деяние, служащее основанием для возникновения (а также для изменения и прекращения) предусмотренных законом конкретных правовых отношений.

В зависимости от связи с человеческой волей, правовые факты можно разбить на две группы: случаи и действия (с ними закон связывает правовые результаты). Случаи - это правозна-чимые факты, происходящие, как правило, независимо от человеческой воли. К примеру, смерть человека служит причиной возникновения правоотношений в связи с наследством. Действия - непосредственно связанные с волей людей правовые факты. Действия подразделяются на законные, т.е. не нарушающие закон, его требования (например, договор купли-продажи) и противозаконные, противоречащие, не соответствующие закону (административные, уголовные правонарушения).

6. Правонарушение - это виновное поведение правоспособного лица, умышленно или неосторожно нарушающее предписание закона и наносящее вред обществу или отдельным гражданам, организациям.

Правонарушение характеризуется рядом **признаков**: 1) социальная вредность; 2) противоправность; 3) виновность; 4) наказуемость. Социальная вредность заключается в том, что правонарушение причиняет вред интересам личности, общества, государства. **Противоправность** означает, что правонарушение представляет собой нарушение действующих норм права. Противоправность деяния может проявиться в прямом нарушении правового запрета, в неисполнении возложенных обязанностей, в превышении должностных полномочий и др. **Виновность** заключается в наличии вины лица в совершении правонарушения. Сущность вины заключается в отрицательном отношении субъекта к охраняемым правом интересам общества, которые выражаются в совершении общественно вредных деяний. **Наказуемость** означает, что за совершенное правонарушение к виновному лицу будет применена санкция.

Правонарушения в зависимости от степени социальной опасности делят на: преступления - общественно опасные деяния, за которые предусмотрена уголовная ответственность: **проступки** - это разновидность правонарушений, наносящие незначительный вред личности, обществу, государству. В зависимости от того, в какой области общественных отношений проступки совершены, различают административные, дисциплинарные проступки и др.

В состав правонарушения входят следующие элементы: 1) субъект - деликтоспособное лицо, совершившее правонарушение; 2) объект - определенное благо или отношения, защищенные государством; 3)

объективная сторона - противоправное деяние, вредноносный результат и причинная связь между деянием и результатом; 4) субъективная сторона - раскрывает психическое отношение субъекта к совершенному деянию и его последствиям, направленность воли. К признакам субъективной стороны относятся вина, мотив, цель.

7. Правонарушение - основание юридической ответственности.

Ответственность - это наступление для нарушителя неблагоприятных последствий, предусмотренных санкцией правовой нормы.

Признаки юридической ответственности:

- 1) опирается на государственное принуждение;
- 2) наступает за совершение правонарушений;
- 3) связана с осуждением поведения правонарушителя со стороны общества и государства;
- 4) осуш.ествляется компетентными органами в строгом соответствии с законом;
- 5) выражается в обязанности лица претерпеть определенные лишения.

Выделяют: уголовную, гражданско-правовую, административную, дисциплинарную, материальную, хозяйственно-правовую ответственность.

Уголовная ответственность наступает при совершении гражданином уголовного преступления. Конкретная характеристика составов преступлений и предусмотренные за их совершение уголовные наказания содержатся в Уголовном кодексе Азербайджана. Уголовные наказания применяются только по приговору судебных органов. Мерами уголовной ответственности являются: лишение свободы, штраф, исправительные работы без лишения свободы, конфискация имущества и др.

Гражданско -правовая и хозяйственно-правовая ответственность за нарушения гражданского или хозяйственного законодательства, невыполнение договорных обязательств, причинение вреда. Мерами гражданско-правовой и хозяйственно-правовой ответственности являются выплата неустоек, штрафов, пени, а также возмещение причиненных убытков.

Административная ответственность наступает при совершении административного проступка. Виды и характеристика проступков, а также меры ответственности за их совершение содержатся в Кодексе Азербайджана об административных правонарушениях. Основными видами административных взысканий являются: предупреждение, штрафы, лишение специального права, конфискация, административный арест и др. Дела об административных правонарушениях рассматривают административные комиссии при исполкомах местных Советов народных депутатов, судьи, должностные лица органов внутренних дел, государственных инспекций и других органов.

Дисциплинарная ответственность наступает при совершении работником дисциплинарных проступков. За нарушение трудовой дисциплины собственник предприятия или уполномоченный им орган вправе привлечь работника к дисциплинарной ответственности. Кодексом законов о труде Азербайджана предусмотрены следующие меры дисциплинарных взысканий: выговор и увольнение.

Материальная ответственность возникает в случае причинения работником прямого действительного ущерба предприятию, учреждению, организации, с которыми данный работник состоит в трудовых правоотношениях. В зависимости от условий причинения ущерба

ответственность работника может носить ограниченный или полный размер удержаний из его заработной платы.

ТЕМА 2 : КОНСТИТУЦИОННЫЕ ОСНОВЫ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ

ПЛАН

- 1. Сущность, формы и функции государства.**
- 2. Правовое государство и гражданское общество**
- 3. Сущность власти и ее роль в обществе**
- 4. Сущность конституции как основного закона Азербайджанской Республики.**
- 5. Конституционный статус Азербайджанской Республики**
- 6. Правовой статус личности.**
- 7. Основные права и свободы человека и гражданина, их классификация.**
- 8. Понятие и принципы гражданства Азербайджанской Республики.**
- 9. Правовой статус общественных объединений.**

1. Сущность, формы и функции государства

Государство представляет собой сложное явление. Попытки дать его определение, предпринимаемые учеными, политическими деятелями, мыслителями сводились главным образом к перечислению наиболее значимых признаков государства. Считается, что термин «государство», под которым понималась определенная политическая организация общества, вошел в научный оборот во времена Н. Макиавелли (XVI в.).

Юридический подход позволяет вычленить следующие признаки государства, которые можно отнести к общепризнанным:

- 1) наличие публичной (политической) власти, располагающей специальным аппаратом управления и принуждения;
- 2) территориальная организация населения;
- 3) государственный суверенитет;
- 4) всеобъемлющий, общеобязательный характер актов, издаваемых государством;
- 5) налогообложение и взимание налогов.

С учетом перечисленных признаков государство можно определить как организацию публичной власти общества, обладающую аппаратом управления и принуждения, с помощью которого обеспечивается функционирование общества.

Сущность государства - то главное, что определяет его содержание, цели, функционирование, иными словами раскрывает социальное предназначение.

Для поддержания нормальной жизнедеятельности общества, решения задач и выполнения функций государства необходима отлаженная работа механизма государства. Механизм государства состоит из:

- 1) государственных предприятий;
- 2) государственных учреждений;
- 3) государственных органов. государственный

Все государственные органы вместе взятые образуют государственный аппарат, который является составной частью механизма государства. Государственные предприятия представляют собой хозяйствующие субъекты, деятельность которых связана с производством продукции, выполнением работ, оказанием услуг, т.е. удовлетворением запросов населения.

Государственные учреждения - это организации, занятые в социально-культурной сфере: медицина, наука, образование, культура.

Государственные органы - это организации или должностные лица, наделенные определенными полномочиями и действующие в строго очерченных рамках.

Для органов государства характерны следующие признаки, которые позволяют отличать их от других органов, например, общественных или профсоюзных:

1) правовая основа деятельности, т.е. организация, структура, функции, задачи, цели, компетенция государственных органов устанавливается действующим законодательством;

2) наличие властных полномочий, в том числе возможность применения в необходимых случаях принуждения; 3) действие от имени государства;

4) издание обязательных для исполнения актов (нормативно-правовых и правоприменительных) в пределах закрепленной за ними компетенции;

5) работа в государственных органах является для государственных служащих профессией, т.е. работой на профессиональной основе.

Все государственные органы различаются по различным классификационным признакам. Чаще всего органы государства классифицируются на основе принципа разделения властей на законодательные, исполнительные и судебные.

Разделение единой государственной власти на три ветви относится к важнейшим принципам организации и деятельности государственных органов. Учение о разделении властей имеет древнюю историю, но данная теория получила наиболее законченный и аргументированный вид благодаря учению французского юриста и политического мыслителя Ш. Монтескье. Согласно учению Ш. Монтескье, основной целью разделения властей является устранение злоупотребления государственной властью. Он полагал,

что должен быть не только четко очерчен круг полномочий и сферы деятельности каждой из ветвей власти - законодательной, исполнительной и судебной, но и предусмотрены юридические средства сдерживания властей. Принцип разделения властей исходит из того, что сама власть неделима, а должны различаться ее ветви, что выражается в дифференциации полномочий ветвей власти.

Форма государства - это способ организации государственной власти, взаимосвязанной с основными - сущностными признаками государства как особой политической, структурной и территориальной организацией общества. В юридической науке традиционно в форме государства принято выделять три взаимосвязанных блока: **форма правления, территориального (государственного) устройства и политический режим**. Совокупность этих трех элементов раскрывает форму государства.

Под формой правления понимают порядок образования и организацию верховной государственной власти. Различают **монархическую и республиканскую** форму правления.

Монархия - это преимущественно единоличное осуществление государственной власти, передаваемой, как правило, по наследству. Основные признаки монархии:

- 1) бессрочное (пожизненное) пользование властью;
- 2) занятие трона по наследству или по праву родства;
- 3) представительство во внешних сношениях не по поручительству, а по собственному желанию;
- 4) безответственность главы государства (за исключением Швеции, где монарх несет ответственность по гражданским делам). Монархия бывает: абсолютной (Саудовская Аравия, Бахрейн) и конституционной (Испания, Швеция, Япония). Конституционная монархия в свою очередь делится на дуалистическую и парламентарную.

Республика - такая форма правления, при которой верховная государственная власть осуществляется выборными на определенный срок органами власти. Специфические черты, которые присущи этой форме государственного правления:

- 1) коллективное правление;
- 2) отношения стоятся по принципу разделения властей (парламент принимает законы, правительство и его органы исполняют законы, судебные органы осуществляют контроль за исполнением законов и привлекают к ответственности за их нарушения);
- 3) все высшие органы государственной власти избираются народом либо формируются общенациональным представительным учреждением;
- 4) органы государственной власти избираются на определенный срок;
- 5) принцип ответственности.

Республики бывают: президентские, парламентские и так называемая смешанная форма республики.

Президентская республика - это форма правления, при которой президент либо совмещаая полномочия главы государства и главы правительства в одном лице (Аргентина, Бразилия, Мексика, США), либо непосредственно участвует в формировании состава правительства и назначает его главу.

Парламентская республика - это форма правления, при которой значительная роль в организации государственной жизни принадлежит парламенту (Индия, Турция, Финляндия, ФРГ и др.)

В некоторых странах (например, во Франции, Украине, Польше) иногда встречаются смешанные формы правления, которые сочетают в себе признаки и президентской и парламентской систем республиканского правления.

Форма государственного устройства представляет собой административно-территориальную и национально-государственную

организацию государственной власти, раскрывающую взаимоотношения между отдельными частями государства, в частности, между центральными и местными органами. Основными видами государственного устройства являются: **унитарное (простое) государство, федеративное государство и конфедерация.**

Унитарное государство - единое, цельное государственное образование, состоящее из административно-территориальных единиц, которые подчиняются центральным органам власти и признаками государственного суверенитета не обладают. К числу унитарных государств можно отнести: Великобританию, Японию, Нидерланды, Швецию, Украину.

Тоталитарный - это политический режим, основанный на стремлении руководства страны подчинить уклад жизни людей одной, безраздельно господствующей идее и организовать политическую систему власти так, чтобы она помогала реализации этой идеи.

Авторитаризм - это такой политический режим, который основан на личной или классовой диктатуре, государственная власть сконцентрирована в руках одного человека (группы лиц) или в одном государственном органе при снижении роли других (прежде всего представительных) институтов государства.

Демократический режим - это такая форма правления, которая основана на возможности управления делами общества и государства путем прямого или опосредованного волеизъявления народа. Демократический режим является одной из разновидностей либерального режима, под которым И/ понимают политические методы и способы осуществления власти, основанные на системе наиболее демократических и гуманистических принципов.

Под функциями государства принято понимать основные направления его деятельности, в которых выражается сущность и социальное назначение, цели и задачи государства по управлению обществом. Функции

показывают, что делает государство, чем занимаются его органы, какие вопросы они решают.

Каждая функция имеет определенное содержание, что предполагает деятельность государства в конкретной сфере общественной жизни. Формирование функций происходит в процессе становления, укрепления и развития государства: последовательность их возникновения зависит от очередности задач, которые встают перед обществом в его историческом развитии, целей, которые оно преследует. Эти задачи и цели не могут быть произвольными, а зависят от реальных условий, в которых существует общество, в том числе от экономических возможностей, потребностей и интересов населения, его нравственного и культурного уровня, национального состава, научно-технического прогресса и многих иных факторов.

Функции государства различают по :

- 1) сферам общественной жизни (политические, экономические, социальные, идеологические, экологические, юридические и др.);
- 2) территориальному признаку (внутренние и внешние);
- 3) времени исполнения (постоянные и временные).

Функции государства осуществляются в определенных правовых формах, под которыми понимается однородная по своим внешним признакам (характеру и юридическим

последствиям) деятельность государственных органов, связанная в основном с изданием юридических актов. К правовым формам реализации права относятся: **правотворческая и правоприменительная деятельность.**

Правотворческая деятельность - форма осуществления функций государства путем разработки и принятия нормативных актов, издания или санкционирования, изменения или отмены юридических норм.

Правоприменительная деятельность - это деятельность государственных органов по выполнению законов и подзаконных нормативных актов путем издания актов применения права. В правоприменительной деятельности выделяются оперативно-исполнительная (исполнительно-распорядительная работа государственных органов, связанная с повседневным разрешением разносторонних вопросов управления делами в обществе, путем издания индивидуально-правовых актов, служащих основанием для возникновения, изменения или прекращения правоотношений) и правоохранительная (форма осуществления функций государства посредством властной оперативной работы государственных органов по охране норм права от нарушений, защите предоставленных гражданам субъективных прав и обеспечению возложенных на них юридических обязанностей).

2. Правовое государство и гражданское общество

Правовое государство представляет собой такую форму организации деятельности государственной власти, при которой само государство, все социальные общности, отдельные индивиды уважают право и находятся в одинаковом отношении к нему. Право в этом случае выступает способом взаимосвязи государства, общества и индивида.

Гражданское общество не изобретение нашего времени. Идеи о гражданском обществе существовали и в Древней Греции, и в Древнем Риме. Но лишь в XVII в. английский философ

Т. Гоббс в своих трудах «О гражданине» и «Левиафан» изложил цельную концепцию гражданского общества, возникающего в процессе

перехода от состояния первозданных, необузданных страстей к культурному обществу, в котором царят порядок и мир. В дальнейшем идея гражданского общества разрабатывалась Дж. Локком, Ж. -Ж. Руссо, И. Кантом и другими мыслителями. Важными факторами становления гражданского общества являются:

- 1) экономические – многоукладная экономика, разнообразие формы собственности, регулируемые рыночные отношения;
- 2) политические – децентрализация властных полномочий, разделение властей, политический плюрализм, доступ граждан к участию в государственных и общественных делах, верховенство закона и равенство всех перед ним;
- 3) духовные – отсутствие монополии одной идеологии и мировоззрения; свобода совести, цивилизованность.

Таким образом, **гражданское общество** – это совокупность общественных отношений, формальных и неформальных структур (групп, коллективов), объединенных специфическими интересами (экономическими, этническими, культурными), обеспечивающих условия жизнедеятельности человека, удовлетворение и реализацию разнообразных потребностей и интересов личности, социальных групп вне деятельности государства.

Гражданское общество и государство взаимно дополняют друг друга и зависят одно от другого. Без зрелого гражданского общества не представляется возможным построение правового демократического государства, поскольку именно сознательные свободные граждане способны создать наиболее рациональные формы человеческого общежития.

В развитых странах Запада сложился определенный механизм взаимодействия гражданского общества и правового государства. Он включает три основных элемента:

- осуществление принципа разделения власти на законодательную, исполнительную, судебную;

- создание системы взаимодействия через партии, выборы, представительные органы власти;
- функциональное представительство, т.е. развитие каналов связи между государством и обществом в виде различного рода консультационных комитетов и комиссий при государственных структурах, в которых участвуют представители групп и объединений по интересам.

Такой механизм сложился в результате длительной эволюции государства и гражданского общества.

Для успешного функционирования политической системы из возможных вариантов взаимосвязи государства и гражданского общества предпочтение следует отдать сочетанию сильного государства и эффективно функционирующего, уравнивающего и дополняющего его гражданского общества. Преждевременное свертывание функций государства, искусственное упразднение их или неспособность эти функции осуществлять являются свидетельством слабости государства. А слишком большая независимость, неподконтрольность обществу – свидетельство слабости общества. Данная проблема особенно актуальна для нашей страны, ибо почти вся история России насыщена фактами насильственного отношения государства к народу.

3. Сущность власти и ее роль в обществе

Власть это отношение господства и подчинения, при которых воля и действия одних лиц (властвующих) доминирует над волей и действиями других лиц (подвластных).

1. Говоря очень коротко, власть - это возможность оказывать решающее воздействие на поведение, чувства, позиции людей. По словам автора Толкового словаря В.И. Даля, власть есть право, сила и воля над чем-то, свобода действий и распоряжений.

2. Определяющая черта власти - возможность одних людей, организаций господствовать над другими людьми, организациями, над их

волей и действиями, возможность властвующих *повелевать*. Отсюда потенциально негативные стороны власти - возможность злоупотребления ею, и произвольного ее использования, борьба за власть.

3. Власть призвана служить обществу, обеспечивать его целостность, организованность, надлежащее функционирование, в демократическом гражданском обществе служить личности, обеспечивать и охранять права и свободы граждан. Вместе с тем власть может приобретать значение самостоятельной силы, становиться самодовлеющим фактором, предметом острой борьбы и столкновений людей, организаций, слоев и классов.

4. В демократичном обществе власть играет огромную роль, она осуществляется на основе правовых норм, а преступное своеволие преследуется по закону.

5. Кроме того, это власть, подкрепленная *силой закона*: через законы и иные юридические механизмы она способна проводить государственные веления во всем обществе, делать их обязательными для всего населения, а в силу этого реально контролировать состояние дел, фактически осуществлять управление на территории страны.

6. Поэтому власть пользуется авторитетом, уважением, влиянием. Люди подчиняются такой власти не из страха, а по совести, т.е. из внутреннего согласия с ней.

7. Искусство управления государством издавна именуют греческим словом политика. Власть, с помощью которой управляют страной, называется политической. Государство является орудием этой власти, организация политической власти, а анархия - безвластие, беспорядок, отсутствие всякого, прежде всего, государственного управления.

8. **Государственная власть** - это способ руководства (управления) обществом для которого характерна опора на специальный аппарат принуждения (авторитет силы).

Государственная власть:

-является властью публичной (официально управляет делами всего общества в целом) и политической, т.е. она регулирует отношения между большими и малыми социальными группами и, будучи относительно обособлена от общества (социально неоднородного в лице классов, этносов, наций, национальных меньшинств и т.п.), руководит им в интересах той его части, большей или меньшей, которая овладела этой властью (служит инструментом реализации воли политических сил, стоящих у власти);

-является суверенной властью, т.е. в сфере государственных дел обладает верховенством, самостоятельностью и независимостью по отношению к какой-либо иной власти как внутри государства ,так и за его пределами;

-осуществляется на постоянной основе специальным аппаратом власти (государственным аппаратом);

-обладает монопольным правом применять принуждение на территории своего действия (территории государства);

-обладает монопольным правом налогообложения определенных лиц, находящихся на территории государства (для формирования бюджета - казны государства);

-распространяется на всех лиц (физических, юридических),находящихся на территории государства (исключение: например, иностранные дипломаты);

-издает нормативно-правовые акты.

Государственную власть и государство нельзя отождествлять, это не одно и то же (в литературе термин «публичная власть» иногда используется как синоним «государства»).Государственная власть - это способ руководства (управления) обществом, а государство - способ (форма) организации общества. Государственная власть - это атрибутивный признак государства, его необходимый элемент как системного образования, поскольку фундаментальные признаки государственно организованного

общества (государства): государственная власть (управленческая основа государства), государственный народ (социальная основа государства), государственная территория (материальная основа государства). Государство - это организация общества как единого целого, управляемого специальным аппаратом власти, распространяющейся на все население страны и ее территорию.

4. Сущность конституции как основного закона Азербайджанской Республики

В правовой системе Азербайджанской Республики важная роль принадлежит конституционному праву. Эта отрасль права представляет собой совокупность норм, регулирующих ключевые для любого государства отношения, связанные с установлением политических и социально-экономических основ общественного строя, определением места и роли личности в государстве, закреплении формы устройства государства, механизма осуществления власти и системой местного самоуправления. Ведущая роль конституционного права в правовой системе определяется тем, что среди всех законов, входящих в эту отрасль, главным источником является Конституция Азербайджанской Республики.

Сам термин «конституция» происходит от латинского слова «constitutio», что означает установление, учреждение, построение и первоначально использовался для обозначения правовых актов римских императоров.

Под конституцией в любой стране понимается Основной Закон государства, имеющий высшую юридическую силу и регулирующий наиболее важные общественные отношения: объем прав и свобод человека и гражданина, устройство общества и государства, механизм осуществления государственной власти и местного самоуправления.

Принципы Конституции Азербайджанской Республики наиболее концентрированно закреплены в ее 1-ом разделе, которая называется «Общее

положения». По сути, эти принципы и выступают в качестве основ конституционного строя Азербайджанской Республики. Будучи закрепленными в этом разделе конституции, они конкретизируются, детализируются в других разделах и статьях Основного Закона.

Одним из ключевых принципов конституции является приоритет прав и свобод человека над иными ценностями общества и государства. Конституция Азербайджанской Республики 1995-го года закрепила максимально широкий перечень прав и свобод личности в самых различных сферах общественной жизни (экономика, политика, социальная защищенность, правосудие, сфера личной свободы). В этой конституции четко подразделяются права человека и права гражданина. Первые носят универсальный характер, распространяющийся на всех лиц, находящихся на территории Азербайджанской Республики. Вторые предоставляются только гражданам Азербайджанской Республики, отражают специфику нашего государства, степень социальной поддержки им своего населения. Объем прав человека и гражданина, закрепленный Конституцией Азербайджанской Республики, отвечает международным пактам о гражданских и политических правах, социальных и экономических правах, другим общепринятым мировым стандартам в области прав человека.

Следующим важнейшим принципом конституции является народный суверенитет, полновластие народа. В ч.1 ст. 2 конституции говорится - «Свободно и независимо определять свою судьбу и учреждать свою форму правления является суверенным правом народа Азербайджана». Суверенитет народа означает его верховенство и полновластие в решении всех вопросов государственной и общественной жизни. Основным инструментом реализации воли народа является осуществление принадлежащей ему власти. В конституции закреплена система государственно-правовых институтов, механизмов, с помощью которых народ реализует принадлежащую ему власть. Это, прежде всего, институты прямого властвования народа (референдум, свободные выборы, собрания, митинги, демонстрации и др.),

деятельность формируемых народом органов государственной власти (законодательная, исполнительная), а также функционирование системы местного самоуправления.

Другим принципом конституции является экономическая свобода, многообразие форм собственности. Основной закон Азербайджанской Республики признает и защищает равным образом частную, государственную, муниципальную собственности. Экономическая свобода выражается в возможности человека использовать свои способности и имущество для предпринимательской и иной, не запрещенной законом деятельности.

Гарантирование и признание местного самоуправления - один из принципов Конституции Азербайджанской Республики. Местное самоуправление представляет собой совокупность органов и институтов, обеспечивающих самостоятельное решение населением вопросов местного значения. Местное самоуправление выступает в качестве самостоятельного канала (формы) осуществления власти народом. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти.

Конституция Азербайджанской Республики, как и любого государства, характеризуется не только принципами, но и рядом юридических свойств, отличающих ее от других законов и определяющих ее особое место в правовой системе.

Наиболее значимым из них является верховенство конституции, ее наивысшая юридическая сила. Конституция Азербайджанской Республики имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории республики. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Азербайджанской Республике не должны противоречить Конституции Азербайджанской Республики. Высшая сила конституционных норм означает, что в случае расхождения их с нормами обычных законов действуют конституционные нормы. Конституционные нормы с точки

зрения юридической силы неоднородны, сами могут быть дифференцированы, подразделены на группы:

1. Нормы, составляющие основы конституционного строя (гл. 2 Конституции Азербайджанской Республики). Они закрепляют высшие социально-политические и юридические ценности общества и имеют более высшую юридическую силу в рамках самой конституции. Они могут быть изменены в особом, по сравнению с иными нормами конституции, порядке. Никакие другие положения конституции не могут противоречить основам конституционного строя Азербайджанской Республики.

2. Конституционные нормы о правах и свободах человека (гл. 3 конституции). Их специфика состоит в прямом запрете (ст. 155 конституции) на издание законов, отменяющих или умаляющих права и свободы человека и гражданина.

3. Остальные нормы конституции, имеющие повышенную юридическую силу по сравнению с обычными законами.

Важным свойством конституции является особое юридическое содержание. Конституцию невозможно спутать с другим законом государства, именно в силу предмета правового регулирования. Она определяет основы организации государства и общества, дает целостное представление о соответствующем государстве, положении в нем личности, чего не может сделать ни один из обычных законов страны.

Юридическим свойством конституции является особый порядок ее изменения и пересмотра. Он чрезвычайно усложнен и ориентирован на поддержание стабильности конституции, исключение поспешных, необдуманных поправок.

В качестве юридического свойства конституции можно рассматривать и повышенную по сравнению с другими законами охрану, защиту конституционных предписаний со стороны государства. Эту задачу выполняет система конституционного контроля и надзора, действующая в Азербайджане. Ее главное звено - Конституционный Суд, который проверяет

соответствие законов Милли Меджлиса, нормативных актов Президента, Кабинета Министров и международных договоров. Помимо Конституционного Суда ряд функций по контролю и надзору за соблюдением конституции выполняют Президент Азербайджанской Республики, суды, а также прокуратура и иные правоохранительные органы.

Конституция - юридическая база текущего законодательства Азербайджанской Республики. Это юридическое свойство конституции проявляется в том, что ее принципы и нормы определяют содержание и направленность как отдельных законов, так и всех отраслей законодательства. Текущие законы конкретизируют, детализируют предписания конституции, обеспечивая тем самым их реализацию. Все это позволяет конституции быть ядром правовой системы Азербайджанской Республики, цементировать и обеспечивать единство и непротиворечивость законодательства.

5. Конституционный статус Азербайджанского государства

Азербайджанская Республика имеет определенный конституционный статус - совокупность его прав - определяющий место в мировом сообществе. В ч. 1 7-ой ст. Конституции Азербайджанской Республики говорится: «Азербайджанское государство - демократическая, правовая, светская, унитарная республика».

Как **демократическое государство** в Азербайджанской Республике: народ, будучи источником власти, прямо и непосредственно формирует представительные органы власти, активно участвует в управлении обществом, контролирует деятельность исполнительного аппарата; управление общественными делами осуществляется на основе принципа разделения властей.

Одним из намерений азербайджанского народа, объявленной в преамбуле Конституции Азербайджанской Республики, является:

- достичь утверждения гражданского общества;

– построить, как выражение воли народа, правовое, светское государство, обеспечивающее верховенство законов.

Правовое государство - это организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания с помощью права государственной власти в целях недопущения злоупотреблений.

Принципами правового государства является:

- наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина;
- наиболее последовательное связывание с помощью права политической власти, формирование для государственных структур режима правового ограничения;
- разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную;
- верховенство закона;
- взаимная ответственность государства и личности;
- высокий уровень правосознания и правовой культуры в обществе;
- наличие гражданского общества и осуществление контроля с его стороны за выполнением законов всеми субъектами права.

Светское государство - такая характеристика показывает то, что религия отделена от государства. Ст. 18 Конституции Азербайджанской Республики гласит: «В Азербайджанской Республике религия отделена от государства. Все вероисповедания равны перед законом. Государственная система образования носит светский характер».

Каждое государство, имея свою территорию, ставит задачу организовать максимально эффективное управление. Это достигается не только тем, как отлажен государственный механизм, но и организацией самой территории, подразделением ее на части и осуществлением

взаимодействия между центром и регионами. Таким образом, государственное устройство - это важнейший элемент государства, предоставляющий собой способ организации его территории, правовое положение частей государства и систему их взаимоотношений с центром. Государственное устройство страны зависит от множества факторов: размера территории, численности и национального состава населения и т.д. Конституция Азербайджанской Республики (ст. 7) по форме государственного устройства характеризует Азербайджанскую Республику как **унитарное государство**. **Унитарное государство** представляет собой единое, цельное, слитное государство, имеющее единую конституцию и законодательство, единое гражданство и единую систему государственных органов. Частями унитарного государства являются административно-территориальные единицы, не имеющие признаков государственности.

Унитарное (от латинского - единство) - это государство, в составе которого нет других государств либо государственных образований, а на его территории созданы административно-территориальные единицы. При этом унитарные государства могут иметь в своем составе автономные, т.е. самоуправляющиеся образования. Автономия означает предоставление какой-либо части государства самоуправления (самостоятельности) для решения вопросов, требующих учета местной специфики. Статус автономии по сравнению с обычными административно-территориальными образованиями характеризуется большей самостоятельностью и используется для самоуправления частей государства, отличающихся особым национальным составом, географическим положением.

Нахичеванская Автономная Республика является автономным государством в составе Азербайджанской Республики. Статус Нахичеванской Автономной Республики определяется Конституцией Азербайджанской Республики 1995 г. Нахичеванская Автономная Республика является неотъемлемой частью Азербайджанской Республики. Конституция и законы Азербайджанской Республики, указы Президента и

постановления Кабинета Министров Азербайджанской Республики имеют обязательную силу на территории Нахичеванской Автономной Республики. Конституция и законы Нахичеванской Автономной Республики, принятые Али Меджлисом Нахичеванской Автономной Республики, не должны противоречить соответственно Конституции и Законам Азербайджанской Республики. Конституция Нахичеванской Автономной Республики представляется в Милли Меджлис Азербайджанской Республики. Президентом Азербайджанской Республики и утверждается конституционным законом. Законодательную власть в Нахичеванской Автономной Республике осуществляет Али Меджлис Нахичеванской Автономной Республики, исполнительную власть - Кабинет Министров Нахичеванской Автономной Республики, судебную власть - суды Нахичеванской Автономной Республики. Высшим должностным лицом Нахичеванской Автономной Республики является председатель Али Меджлиса Нахичеванской Автономной Республики.

6. Правовой статус личности

Многообразные связи права и личности наиболее полно могут быть охарактеризованы через понятие правового статуса, в котором отражаются все основные стороны юридического бытия индивида: его интересы, потребности, взаимоотношения с государством, трудовая и общественно-политическая деятельность, социальные притязания и их удовлетворения. Правовой статус закрепляется в науке как юридически закреплённое положение личности в обществе. В основе правового статуса лежит фактический социальный статус, т.е. реальное положение человека в данной системе общественных отношений. Право лишь закрепляет это положение, вводит его в законодательные рамки.

Правовой статус представляет собой совокупность прав, свобод, обязанностей и законных интересов личности, признаваемых и гарантируемых государством. Слово «статус» в переводе с латинского

означает положение, состояние кого-либо или чего-либо. В данном случае речь идет о статусе личности, человека, гражданина.

Сердцевину, основу правового статуса личности составляют ее права, свободы и обязанности, закрепленные в конституции и других важнейших законодательных актах, провозглашенные в Декларации прав человека и гражданина. Это главным образом и определяет правовое положение личности в обществе, ее роль, возможности, участие в государственных делах.

Различают следующие виды правового статуса:

1. общий, или конституционный статус гражданина;
2. специальный, или родовой статус определенных категорий граждан;
3. индивидуальный статус;
4. статус физических и юридических лиц;
5. статус иностранцев, лиц без гражданства или с двойным гражданством, беженцев;
6. статус азербайджанских граждан, находящихся за рубежом;
7. отраслевые статусы: гражданско-правовой, административно-правовой и т.д.;
8. профессиональные и должностные статусы (статус депутата, министра, судьи, прокурора);
9. статус лиц, работающих в различных экстремальных условиях или особых регионах страны (оборонных объектов, секретных производств).

Набор правовых статусов велик, но в теоретическом плане наиболее существенное значение имеют первые три вида.

Общий правовой статус - это статус лица как гражданина государства, члена общества. Он определяется конституцией и не зависит от различных текущих обстоятельств (перемещений по службе, семейного положения, должности), является единым и одинаковым для всех. Содержание такого статуса составляют те права и обязанности, которые

предоставлены и гарантированы всем и каждому Основным Законом страны. Изменение этого содержания зависит от воли законодателя, а не от каждого отдельного лица.

Специальный, или родовой статус отражает особенности положения определенных категорий граждан (например, пенсионеров, студентов, военнослужащих, инвалидов, участников войны). Указанные слои, группы, базируясь на общем конституционном статусе гражданина, могут иметь свою специфику, дополнительные права, обязанности, льготы, предусмотренные текущим законодательством.

Индивидуальный статус фиксирует конкретику отдельного лица (пол, возраст, семейное положение, выполняемая работа и т.д.). Он представляет собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей гражданина. Твердое знание каждым своего личного статуса, своих прав, обязанностей, ответственности, возможностей - признак правовой культуры, юридической грамотности. Индивидуальный правовой статус подвижен, динамичен, он меняется вместе с теми изменениями, которые происходят в жизни человека.

Рассмотренные три вида статуса соотносятся между собой как общее, особенное и единичное. Они тесно взаимосвязаны и взаимозависимы, наслаиваются друг на друга, на практике неразделимы. Каждый индивид выступает одновременно во всех указанных качествах - гражданина своего государства (общий статус), он принадлежит к определенному слою (группе) и следовательно, обладает родовым статусом, и он же представляет собой отдельную, неповторимую личность, т.е. имеет индивидуальный статус. Общий правовой статус у всех один, специальных статусов — множество, а индивидуальных ровно столько, сколько граждан.

Специальные, индивидуальные и все прочие статусы не могут противоречить общему (конституционному) статусу. Напротив, они должны соответствовать ему как базовому, первичному, исходному.

7. Основные права и свободы человека и гражданина, их классификация

Положение человека, его права, свободы являются центральным объектом конституционного регулирования в Азербайджанской Республике, предметом охраны и защиты иных законов - источников конституционного права.

В регулировании деятельности человека и гражданина в нашем обществе и государстве принимают участие все отрасли права, определяющие правовой статус личности в Азербайджанской Республике, всю совокупность их прав и обязанностей. Особая роль при этом принадлежит конституции, положения которой о человеке, гражданине образуют ядро, основу всего правового статуса личности. В конституции решаются наиболее принципиальные, основополагающие вопросы, определяется суть отношения государства к человеку, его правам и свободам, определяются перечень этих прав и механизмы их защиты.

Совокупность конституционных норм, закрепляющих положение человека и гражданина в обществе и государстве, объем его прав и свобод, а также обязанностей, образует конституционный статус личности.

На территории Азербайджанской Республики находятся физические лица, имеющие различный правовой статус. Это граждане Азербайджанской Республики, граждане иностранного государства и лица без гражданства. Конституция учитывает особенности каждой из этих категорий физических лиц. Однако она исходит из того, что эти различия не являются главными, государство должно обеспечить достойные условия, уважительное отношение к любому человеку как личности, гарантировать защиту его жизни, здоровья, чести и достоинства.

Реализуя этот подход. Конституция Азербайджанской Республики закрепляет совокупность прав человека, определенный в нормах международного права и общепризнанный мировым сообществом минимум социальных благ и свобод, необходимых для обеспечения достойного существования любого лица, находящегося на территории Азербайджанской Республики.

Вся совокупность прав человека и гражданина Азербайджанской Республики может быть подразделена на **три большие группы**.

Первую, самую многочисленную, образуют гражданские (личные) конституционные права и свободы (право на жизнь; право на свободу; право на безопасное проживание; право на личную неприкосновенность; право на неприкосновенность жилища; право на заключение брака; право на жилище; право на национальную принадлежность; право пользования родным языком; право на защиту чести и достоинства; свобода мысли и слова; свобода совести, вероисповедания; свобода информации).

К этой же группе можно отнести блок прав человека в сфере правосудия. В их числе право на судебную защиту прав и свобод; право на получение юридической помощи; право на рассмотрение дела судом, к подсудности которого оно относится; право на презумпцию невиновности; право повторного обращения в суд; право не свидетельствовать против самого себя или близких родственников; право на возмещение ущерба.

Гражданские (личные) конституционные свободы являются правами человека. Они гарантируют реализацию важнейших индивидуальных жизненных потребностей человека и в своей основе осуществляются самостоятельно.

Вторую группу конституционных прав и свобод образуют политические права и свободы. В своем большинстве они принадлежат лишь гражданам Азербайджанской Республики. К указанной группе можно отнести: гарантия права на гражданство; право на участие в политической жизни общества и государства; право на участие в управлении государством; избирательное право; право на обращение.

Основное назначение политических прав и свобод - обеспечить участие граждан в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей, без чего невозможно обеспечить демократизм государственной власти.

Третью группу прав и свобод человека и гражданина образуют социально-экономические и культурные права. К их числу можно отнести: право собственности; право на труд; право на отдых; право на социальное обеспечение; право на культуру; право на охрану здоровья; право на образование; право на жилище; право жить в здоровой окружающей среде; право на свободу предпринимательства.

Основное назначение этого блока прав человека и гражданина - обеспечить достойные социально-экономические условия жизни человека и гражданина, реализовать его интеллектуальные возможности в трудовой, иных видах социально полезной деятельности, оказать поддержку малоимущим и престарелым лицам со стороны государства.

Каждое из перечисленных конституционных прав и свобод имеет собственное юридическое содержание, сумму конкретных правомочий, детально закреплённых в нормах текущего законодательства.

Конституция Азербайджанской Республики определяет основы правового положения не только граждан, но и иностранцев и лиц без гражданства.

В конституционном праве установлен национальный режим правового положения иностранцев. Это значит, что они, находясь на территории Азербайджанской Республики, пользуются теми же правами, что и граждане Азербайджанской Республики. Изъятия затрагивают главным образом конституционные политические права. Так, иностранцы не могут занимать ряд должностей в государственном аппарате, быть судьями, прокурорами, следователями, заниматься отдельными видами промыслов на территории республики. Аналогичным образом решается вопрос в отношении лиц без гражданства, статус которых совпадает с правовым положением иностранцев.

Статус иностранцев и лиц без гражданства в Азербайджанской Республике регулируется специальным законом.

Кроме того, конституция устанавливает, что Азербайджанская Республика предоставляет политическое убежище иностранцам и лицам без гражданства в соответствии с общепризнанными нормами международного права (ч. 1 ст. 70 Конституции Азербайджанской Республики).

8. Понятие и принципы гражданства Азербайджанской Республики

В науке и законодательной практике под гражданством понимается прочная, устойчивая правовая связь лица с государством, в силу которой на него в полном объеме распространяются конституционные права, свободы и обязанности.

В историческом развитии гражданство пришло на смену феодальному институту подданства, при котором человек рассматривался лишь как объект государственной власти. Гражданство, основанное на принципе юридического равенства всех лиц, им обладающих, перед законом и судом, давало возможность рассматривать личность как партнера государства в правовых отношениях, участника процесса осуществления государственной власти.

Гражданство в конституционном праве - это не только правовая связь человека и государства, но и правовой институт - совокупность взаимосвязанных юридических норм, регулирующих приобретение, восстановление и утрату гражданства. Основу этого института составляют конституционные нормы, посвященные гражданству. Большая часть вопросов гражданства регулируется Законом о гражданстве Азербайджанской Республики от 3 сентября 1998 г.

Гражданство Азербайджанской Республики построено на определенных принципах, закрепленных в конституции. В Азербайджанской Республике установлено единое гражданство. Лица, обладающие гражданством Азербайджанской Республики, пользуются равными правами на всей территории республики.

В Азербайджанской Республике гражданство является равным независимо от оснований его приобретения. Например, одинаковым объемом

прав обладают лица как ставшие гражданами Азербайджанской Республики в силу рождения, так и приобретение гражданства путем натурализации (приема) в гражданство.

Конституция Азербайджанской Республики исходит из того, что право на гражданство — одно из естественных и неотъемлемых прав человека. В конституции закреплена норма, что гражданин Азербайджанской Республики не может быть лишен своего гражданства или права изменить его.

Гражданин Азербайджанской Республики, ни при каких обстоятельствах не может быть изгнан из Азербайджанской Республики или выдан иностранному государству (ст. 53 Конституции Азербайджанской Республики). Закон о гражданстве Азербайджанской Республики детально регулирует вопросы приобретения, прекращения гражданства, особенности изменения гражданства детей, устанавливает компетенцию государственных органов, решающих соответствующие вопросы.

В соответствии с законом о гражданстве Азербайджанской Республики гражданство приобретается:

- 1) по рождению;
- 2) в результате приема в гражданство;
- 3) по основаниям, предусмотренным международными договорами.

Главным основанием является приобретение гражданства по рождению. Ст. 52 Конституции Азербайджанской Республики гласит: - Лицо, рожденное на территории Азербайджанской Республики или от граждан Азербайджанской Республики, является гражданином Азербайджанской Республики. Лицо, одним из родителей которого является гражданин Азербайджанской Республики, является гражданином Азербайджанской Республики.

Иностранные граждане и лица без гражданства могут быть по их ходатайству приняты в гражданство Азербайджанской Республики, независимо от расовой и национальной принадлежности.

Связи по гражданству являются постоянными, устойчивыми, они не расторгимы по воле самого гражданина без решения об этом государства.

Закон о гражданстве четко устанавливает основания его утраты.

Выход из гражданства разрешается по ходатайству. О выходе может быть отказано, если лицо, ходатайствующее о выходе, имеет неисполненные обязательства перед государством или имущественные обязанности, с которыми связаны существенные интересы граждан или общественных организаций.

Выход из гражданства не допускается, если лицо, ходатайствующее о выходе, привлечено к уголовной ответственности в качестве обвиняемого, либо в отношении его имеется вступивший в законную силу приговор суда, или если выход лица из гражданства Азербайджанской Республики противоречит интересам государственной безопасности Азербайджанской Республики.

Гражданство утрачивается:

- 1) если лицо, постоянно проживающее за границей не встало на консульский учет без уважительных причин в течении 5 лет;
- 2) если гражданство приобретается в результате предоставления заведомо ложных сведений или фальшивых документов.

Лишение гражданства может иметь место в исключительном случае, в отношении лица, если оно совершило действия, наносящие существенный ущерб государственным интересам или государственной безопасности Азербайджанской Республики.

Лишение лица гражданства Азербайджанской Республики не влечет изменения гражданства его супруга и детей. Решение о лишении гражданства принимает Президент Азербайджанской Республики.

9. Правовой статус общественных объединений.

В Азербайджанском обществе после ухода с политической сцены тоталитарного режима, в условиях демократизации происходит становление

политического плюрализма, многопартийности. Создаются, действуют различные общественные объединения.

Государственные органы не вмешиваются во внутреннюю жизнь общественных объединений, ассоциаций. Это, однако, не означает, что государство не может регулировать с помощью закона некоторые вопросы, связанные с их созданием и деятельностью, контролировать соблюдение ими правовых норм.

В настоящее время порядок создания общественных объединений и прекращения их деятельности, их права, контроль за законностью их деятельности регламентированы специальными Законами «О неправительственных организациях (общественных объединениях и фондах)», принятом 13 июля 2000 г., «О политических партиях», принятом 3 июня 1992г. и Основным Законом - Конституцией Азербайджана.

Статья 58 Конституции закрепляет право каждого гражданина на свободу объединения в политические партии и общественные организации для осуществления и защиты своих прав и свобод и удовлетворения политических, экономических, социальных, культурных и иных интересов. Никто не может быть принужден к вступлению в какое-либо объединение граждан, а принадлежность или не принадлежность гражданина к какому-либо объединению не может служить причиной для предоставления или непредоставления государством каких-либо льгот и преимуществ.

Согласно законодательству объединения граждан создаются и действуют на основе принципов:

- добровольности (никто не может быть принужден к вступлению в какое-либо объединение граждан);
- равноправия их членов (участников);
- самоуправления (вмешательство государственных органов и должностных лиц в деятельность объединений граждан не допускается);
- законности;

– гласности.

Они свободно выбирают направления своей деятельности. Ограничения деятельности объединений граждан может устанавливаться только Конституцией и законами Азербайджана.

Общественное объединение представляет собой добровольное формирование, возникающее в результате свободного волеизъявления граждан, объединившихся на основе общности их интересов.

К общественным объединениям относятся политические партии, профессиональные союзы, общественные организации (женские, ветеранские, молодёжные, спортивные, детские организации, творческие союзы и т.д.).

Объединения граждан имеют право на добровольных началах учреждать либо вступать между собой в союзы (союзы, ассоциации и т.), образовывать блоки и коалиции, заключать между собой соглашения о сотрудничестве и взаимопомощи.

Общественными объединениями граждан, играющими важнейшую роль в общественно-политической жизни страны, являются партии. **Политическая партия** - это зарегистрированное согласно закону добровольное объединение граждан - сторонников определенной общенациональной программы общественного развития, имеющее своей целью содействие формированию и выражению политической воли граждан, принимающее участие в выборах и других политических мероприятиях. Политические партии - один из важнейших институтов политической системы общества. Они определяют характер и направленность политического процесса, политическую стабильность общества, активно участвуют в политической жизни страны: в выборах, формировании органов государственной власти, разработке политического курса государства, принятии политических решений и их реализации.

Основными функциями политических партий являются: представительство интересов класса, социальной общности, общества в целом;

стремление к завоеванию и использованию политической власти в интересах той или иной группы населения; обеспечение связи масс с государственными структурами, участия граждан в политическом процессе; согласование собственных интересов, целей, программ с другими участниками политического процесса.

Партии различаются по организационной структуре, условиям членства в них, характеру участия в осуществлении власти, влиянию на государство, по политическим ориентирам и другим признакам. Согласно законодательству членом политической партии может быть лишь гражданин Азербайджана, который имеет право голоса на выборах. Гражданин Азербайджанской республики может находиться одновременно лишь в одной политической партии. Политические партии имеют только фиксированное индивидуальное членство. Не могут быть членами политических партий на весь период своих полномочий президент Азербайджанской Республики, председатель, заместители председателя и судьи всех судов Азербайджанской Республики, уполномоченный по правам человека (омбудсман) Азербайджанской Республики, военнослужащие, работники органов прокуратуры, юстиции, внутренних дел, национальной безопасности, пограничной службы, фельдъегерской связи, таможенных, финансовых, налоговых органов, государственных органов печати, за исключением вспомогательно-технического персонала, руководства и творческого состава Гостелерадио Азербайджанской Республики, религиозных деятелей.

Политические партии в Азербайджане равны перед законом. Они должны иметь свою программу, излагающую цели, задачи партии и пути их достижения, и устав. Название политической партии, её символика не должны совпадать с названием или символикой зарегистрированной политической партии. Решение о создании политической партии принимается на её учредительном съезде.

Закон Азербайджанской Республики «О политических партиях» закрепляет права политических партий, которые обладают правом: принимать участие в выборах в органы государственной власти и местного самоуправления; использовать государственные средства массовой информации, а также учреждать собственные; поддерживать международные связи с политическими партиями, общественными организациями других государств; идейно, материально и организационно поддерживать молодежные, женские и другие объединения граждан, оказывать помощь в их создании. Политическим партиям гарантируется свобода оппозиционной деятельности.

От любого общественного объединения политическая партия отличается, во-первых, идеологией, выраженной в политической программе; во-вторых, особыми организационными принципами; в-третьих, стремлением к реализации своих целей посредством борьбы за государственную власть. Отличительная черта партий состоит в направлении их деятельности на участие в осуществлении власти, в стремлении реализовать свои политические установки.

Помимо политических партий важным звеном политической системы являются общественные организации.

Общественные организации - это объединения граждан для удовлетворения и защиты своих законных социальных, экономических, творческих, возрастных, национально-культурных, спортивных и других общих интересов.

Общественные организации, их союзы в соответствии со своими уставами могут учреждать или вступать в международные общественные (неправительственные) организации, образовывать международные союзы объединений граждан, поддерживать прямые международные контакты и связи, участвовать в осуществлении мероприятий, не противоречащих международным обязательствам Азербайджана.

В отличие от политических партий, которые добиваются овладения самой государственной властью, общественные организации стремятся воздействовать на государство извне.

Для того чтобы объединение граждан действовало законно, оно должно быть легализовано, т.е. официально признано государством. Легализованное объединение граждан приобретает статус юридического лица. Легализация объединений граждан является обязательной и осуществляется путём регистрации или путем уведомления о создании. Деятельность тех объединений граждан, которые не легализованы или принудительно распущены по решению суда, является противоправной.

Не подлежат легализации, а деятельность легализированных запрещается в судебном порядке, если целью объединения является:

- а) насильственное изменение конституционного строя, противозаконные действия против территориальной целостности Азербайджана;
- б) подрыв безопасности государства в форме деятельности в пользу иностранных государств;
- в) пропаганда войны, насилия, жестокости, фашизма и неонацизма;
- г) разжигание национальной и религиозной вражды;
- д) создание незаконных военизированных формирований;
- е) незаконный захват государственной власти;
- ж) посягательство на права и свободы человека;
- з) посягательство на здоровье населения.

Права общественных движений отражены в их уставах. Конституция, другие законы закрепляют их. Устав объединения граждан не должен противоречить законодательству Азербайджана.

Государство обеспечивает соблюдение прав и законных интересов объединений граждан, легализованных в законном порядке. Вмешательство государственных органов и должностных лиц в деятельность объединений граждан, равно как и вмешательство объединений граждан в деятельность

государственных органов, должностных лиц и в деятельность других объединений граждан не допускается.

Государственный контроль над деятельностью объединений граждан осуществляется государственными органами в порядке, предусмотренном законодательством Азербайджана. За нарушение законодательства к объединениям граждан применяются следующие виды наказания:

- предупреждение;
- штраф;
- временное запрещение (приостановление) отдельных видов деятельности;
- временное запрещение (приостановление) всей деятельности;
- принудительный роспуск (ликвидация).

Закон Азербайджана «О неправительственных организациях» обеспечил урегулирование общественных отношений, связанных с деятельностью партий и общественных организаций. Он определил основные положения, принципы и порядок создания объединений граждан, их статус, порядок их легализации, право на судебную защиту в случае отказа в регистрации, осуществление права собственности и т.д.

Т Е М А 3. Законодательная, Исполнительная и Судебная власть в Азербайджанской Республике

П Л А Н

- 1. Органы государственной власти**
- 2. Законодательная власть в Азербайджанской Республике**
- 3. Законодательный процесс**
- 4. Исполнительная власть в Азербайджанской Республике**
- 5. Судебная власть в Азербайджанской Республике**
- 6. Прокуратура Азербайджанской Республики**

1. Органы государственной власти

Многообразная деятельность любого государства, реализуется через систему его государственных органов. Орган государства представляет собой организационно и структурно обособленную часть государственного механизма, наделенную в установленном конституцией порядке государственно-властными полномочиями, правовыми и материально-финансовыми средствами для осуществления задач и функций государственной власти Азербайджанской Республики.

В Конституции Азербайджанской Республики регулируются следующие основные стороны организации и деятельности органов государства:

- 1) закрепляется общее назначение органов государственной власти как средств, инструментов осуществления народовластия;
- 2) устанавливаются основные принципы организации и деятельности государственных органов;
- 3) учреждается структура государственных органов и правовой статус важнейших органов государственной власти республики: Президента, Милли Меджлиса, Кабинета Министров, Конституционного Суда, Верховного Суда.

Для органов государства характерны следующие черты, закрепленные в конституции и образующие элементы его конституционно-правового статуса.

Во-первых, в конституции и других нормах конституционного права находит свое закрепление особый, установленный государством порядок образования, формирования государственных органов. Помимо этого порядка орган государства появиться не может. Отступление от этого правила означало бы нарушение требований ст.6 конституции о том, что «Никакая часть народа

Азербайджана, никакая социальная группа, или организация, никакое лицо не может присвоить полномочие по осуществлению власти. Присвоение власти является тягчайшим преступлением против народа». В Конституции Азербайджанской Республики определены способы формирования практически всех основных органов государственной власти.

Во-вторых, государственный орган создается для определенных задач, функций государственной власти, реализации видов (форм) деятельности государства.

В-третьих, важнейшим конституционным признаком государственного органа является его компетенция. Конституция исходит из того, что правовой статус органа должен включать четкую, детальную регламентацию меры использования этих полномочий. Это достигается за счет наделения каждого государственного органа соответствующими правами, установления сферы этих прав и территориальных пределов их использования. Компетенция является юридическим выражением функций государственного органа.

В-четвертых, важным признаком государственного органа является особый, установленный государством порядок его деятельности, отступить от которого он не вправе. Составной частью этого порядка являются и принимаемые органом правовые акты, имеющие различную юридическую силу и функциональное назначение.

В-пятых, признаком каждого государственного органа является его структура, внутренняя организация, которая также закрепляется в конституциях, уставах, иных нормативных актах. Структура, устройство государственного органа производное от выполняемых им функций, имеющегося объема полномочий, компетенции. Чем выше место органа в вертикальной иерархии, тем, как правило, сложнее его структура.

Совокупность всех органов государства, взаимосвязанных и взаимодействующих между собой в ходе осуществления государственной власти, образует систему органов Азербайджанской Республики. Многообразие государственных дел, размер территории определяют необходимость большого количества государственных органов, специализирующихся на выполнении определенных функций, участков работы. Вся эта совокупность органов должна функционировать как единый организм, целостная система.

Система государственных органов Азербайджанской Республики организуется на основе принципа разделения властей. Для осуществления функций государственной власти ее отдельные звенья наделяются комплексом полномочий и вправе действовать самостоятельно, во многом независимо друг от друга. Разделение властей как одна из основ конституционного строя Азербайджанской Республики обуславливает выделение в государственном механизме органов законодательной, исполнительной и судебной власти. Названные виды государственных органов образуют основу конституционной системы органов государства.

2. Законодательная власть в Азербайджанской Республике

Законодательную власть в Азербайджанской Республике осуществляет Милли Меджлис Азербайджанской Республики, который состоит из 125 депутатов.

Депутаты Милли Меджлиса Азербайджанской Республики избираются на основе мажоритарной избирательной системы и всеобщих, равных и прямых выборов при свободном, личном и тайном голосовании.

Срок полномочий каждого созыва Милли Меджлиса Азербайджанской Республики - 5 лет. Выборы каждого созыва Милли Меджлиса проводятся через каждые пять лет в первое воскресенье ноября.

Каждый гражданин Азербайджанской Республики в возрасте не моложе 25 лет может быть избран в установленном законом порядке депутатом Милли Меджлиса. Не могут быть избраны депутатами Милли Меджлиса Азербайджанской Республики лица, имеющие двойное гражданство, имеющие обязательства перед другими государствами, работающие в системе исполнительной или судебной власти, лица занимающиеся иной оплачиваемой деятельностью, кроме научной, педагогической и творческой, религиозные деятели, лица, недееспособность которых признана судом, осужденные за тяжкие преступления, отбывающие наказание в местах лишения свободы по приговору суда, вступившего в законную силу.

Правильность результатов выборов проверяется и утверждается в установленном законом порядке Конституционным Судом Азербайджанской Республики.

Полномочия депутатов Милли Меджлиса завершаются в день первого заседания Милли Меджлиса нового созыва. Милли Меджлис правомочен при признании полномочий 83 его депутатов.

Милли Меджлис каждый год собирается на две очередные - весеннюю и осеннюю сессии.

Внеочередные сессии Милли Меджлиса созываются председателем Милли Меджлиса по требованию Президента Азербайджанской Республики или 42 депутатов Милли Меджлиса. Повестку дня внеочередной сессии соответственно определяют требующие ее созыва. После рассмотрения вопросов повестки дня работа внеочередной сессии завершается.

Депутат Милли Меджлиса лишается мандата в следующих случаях:

1. при выявлении неправильного подсчета голосов во время выборов;
2. при выходе из гражданства Азербайджанской Республики или принятии гражданства другого государства;
3. при совершении преступления и наличии вступившего в силу приговора суда;
4. при занятии должности в государственных органах, ставшим религиозным деятелем, при занятии предпринимательской, коммерческой или иной оплачиваемой деятельностью (кроме научной, педагогической и творческой);
7. при личном отказе.

При стойкой недееспособности депутатов Милли Меджлиса осуществлять свои полномочия и в предусмотренных законом других случаях их полномочия считаются утраченными.

Личность депутата Милли Меджлиса неприкосновенна в течение срока его полномочий. Депутат Милли Меджлиса в течение срока его полномочий не может быть привлечен к уголовной ответственности, задержан, к нему не могут быть применены в судебном порядке административные меры взыскания, он не может быть подвергнут обыску, личному досмотру, за исключением случаев его поимки на месте преступления. Депутат Милли Меджлиса может быть задержан, если он будет пойман на месте преступления. В этом случае орган, задержавший депутата Милли Меджлиса,

обязан незамедлительно сообщать об этом Генеральному Прокурору Азербайджанской Республики. Неприкосновенность депутата Милли Меджлиса может быть прекращена исключительно решением Милли Меджлиса на основании представления Генерального Прокурора Азербайджанской Республики.

Депутаты Милли Меджлиса не могут привлекаться к ответственности за деятельность, голосование и высказывания в Милли Меджлисе. Без их согласия у них не могут быть истребованы в связи с этим объяснения и показания.

Полномочия депутатов Милли Меджлиса завершаются в день первого заседания Милли Меджлиса нового созыва. Милли Меджлис правомочен при признании полномочий 83 его депутатов.

Милли Меджлис каждый год собирается на две очередные - весеннюю и осеннюю сессии.

Внеочередные сессии Милли Меджлиса созываются председателем Милли Меджлиса по требованию Президента Азербайджанской Республики или 42 депутатов Милли Меджлиса. Повестку дня внеочередной сессии соответственно определяют требующие ее созыва. После рассмотрения вопросов повестки дня работа внеочередной сессии завершается.

Милли Меджлис принимает конституционные законы, законы и постановления по вопросам, относящимся к его ведению. Право голосования депутаты осуществляют лично. В законах и постановлениях Милли Меджлиса не могут быть предусмотрены конкретные поручения органам исполнительной власти и судам.

Милли Меджлис Азербайджанской Республики устанавливает общие правила по следующим вопросам:

1. пользование правами и свободами человека и гражданина, закрепленными в Конституции Азербайджанской Республики, государственные гарантии этих прав и свобод;
2. выборы Президента Азербайджанской Республики;
3. выборы в Милли Меджлис Азербайджанской Республики и статус депутатов Милли Меджлиса Азербайджанской Республики;
4. референдум;
5. судоустройство и статус судей; прокуратура; адвокатура и нотариат;
6. судопроизводство, исполнение судебных решений;
7. выборы в муниципалитеты и статус муниципалитетов;
8. режим чрезвычайного положения, режим военного положения;
9. государственные награды;
10. статус физических и юридических лиц;
11. объекты гражданского права;
12. сделки, гражданско-правовые договоры, председательство и наследование;
13. право собственности, обязательственное право;
14. семейные отношения, опека и попечительство;
15. основы финансовой деятельности, налоги, пошлины и сборы;
16. трудовые отношения и социальное обеспечение;
17. определение преступлений и иных правонарушений, установление ответственности за их совершение;
18. оборона и воинская служба;
19. государственная служба;
20. основы безопасности;
21. территориальное устройство, режим государственной границы;
22. ратификация и денонсация международных договоров

23. связь и транспорт;
24. статистика, метрология и стандарты;
25. таможенное дело;
26. торговое дело и биржевая деятельность;
27. банковское дело, бухгалтерия, страхование.

К ведению Милли Меджлиса Азербайджанской Республики относится решение следующих вопросов:

1. организация работы Милли Меджлиса Азербайджанской Республики;
2. учреждение дипломатических представительств Азербайджанской Республики по представлению Президента Азербайджанской Республики;
3. административно-территориальное деление;
4. ратификация и денонсация международных договоров;
5. утверждение государственного бюджета Азербайджанской Республики по представлению Президента Азербайджанской Республики и контроль за его исполнением;
6. избрание уполномоченного по правам человека Азербайджанской Республики по представлению Президента Азербайджанской Республики;
7. утверждение военной доктрины Азербайджанской Республики по представлению Президента Азербайджанской Республики;
8. утверждение указов Президента Азербайджанской Республики в случаях, предусмотренных конституцией;
9. дача согласия на назначение Премьер-министра Азербайджанской Республики по представлению Президента Азербайджанской Республики;
10. назначение судей Конституционного Суда Азербайджанской Республики, Верховного Суда Азербайджанской Республики, апелляционных судов Азербайджанской Республики по представлению Президента Азербайджанской Республики;

- 11.дача согласия на назначение на должность и освобождение от должности Генерального прокурора Азербайджанской Республики согласно представлению Президента Азербайджанской Республики;
- 12.отстранение от должности в порядке импичмента Президента Азербайджанской Республики по представлению Конституционного Суда Азербайджанской Республики;
13. отстранение от должности судей по представлению Президента Азербайджанской Республики;
- 14.решение вопроса о доверии Кабинета Министров Азербайджанской Республики;
15. назначение на должность и освобождение от должности членов Правления Центрального Банка Азербайджанской Республики по представлению Президента Азербайджанской Республики;
- 16.дача согласия на привлечение Вооруженных Сил Азербайджанской Республики к выполнению задач, не связанных с их назначением, по представлению Президента Азербайджанской Республики;
- 17.дача согласия на объявления войны и заключение мира на основании обращения Президента Азербайджанской Республики;
18. назначение референдума;
19. амнистия.

Согласно ст.96 конституции право законодательной инициативы в Милли Меджлисе (право вносить на рассмотрение Милли Меджлиса Азербайджанской Республики законопроекты и другие вопросы) принадлежит депутатам Милли Меджлиса, Президенту Азербайджанской Республики, Верховному Суду Азербайджанской Республики, Прокуратуре Азербайджанской Республики и Али Меджлису Нахичеванской Автономной Республики. Проекты законов или постановлений, представленные на рассмотрение Милли Меджлиса Азербайджанской Республики в порядке законодательной инициативы Президентом Азербайджанской Республики,

Верховным Судом Азербайджанской Республики, Прокуратурой Азербайджанской Республики и Али Меджлисом Нахичеванской Автономной Республики, выносятся на обсуждение и ставятся на голосование в представленном виде.

Изменения в такие проекты законов могут вноситься с согласия органа, пользующегося правом законодательной инициативы. Проекты законов или постановлений, представленные в порядке законодательной инициативы Президентом Азербайджанской Республики, Верховным Судом Азербайджанской Республики, Прокуратурой Азербайджанской Республики или Али Меджлисом Нахичеванской Автономной Республики, ставятся на голосование в Милли Меджлисе в течение двух месяцев.

Если проект закона или постановления объявлен срочно, то этот срок составляет 20 дней.

Законы представляются Президенту Азербайджанской Республики на подпись в течении 14 дней со дня их принятия.

Законопроект которого объявлен срочным, представляется Президенту Азербайджанской Республики на подпись в течении 24 часов со дня его принятия. Закон и постановления Милли Меджлиса вступают в силу со дня опубликования, если в них не предусмотрено иное.

3. Законодательный процесс

Законодательный процесс состоит из нескольких последовательных стадий. Эти стадии обладают логической последовательностью. Можно не ошибаясь охарактеризовать законодательный процесс как процедуру принятия правовых актов. Так как законодательная деятельность Милли Меджлиса

(далее - ММ) Азербайджанской Республики обладает важным значением, потому она точно регулируется и парламент осуществляет свою деятельность в рамках указанной процедуры. Законодательный процесс также как и другие правовые процессы имеет следующие стадии:

- 1) выдвижение проекта или предложения закона (законодательная инициатива);
- 2) обсуждение проекта закона в комиссиях парламента;
- 3) принятие закона;
- 4) санкционирование, промульгация и опубликование закона.

Иногда, санкционирование, промульгация и опубликование закона сами делятся на две стадии:

- а) санкционирование главой государства (подписание)
- б) промульгация официальным опубликованием..

В юридической литературе законодательный процесс рассматривается как процесс официального прохождения проекта нормативного акта в законодательном органе. Поэтому, во многих учебниках и монографиях к стадиям законодательного процесса относят законодательную инициативу, обсуждение законопроекта, его принятие и опубликование.

Нами выше были перечислены стадии законодательного процесса и отмечено, что среди этих стадий первое место принадлежит законодательной инициативе.

Следует отметить, что законодательная инициатива - это официальное выдвижение уполномоченным субъектом законопроекта или предложения закона в уполномоченный орган парламента. Право законодательной

инициативы - это вынесение на обсуждение парламентом - органа государственной власти, уполномоченного по принятию постановления по определенным вопросам в отношении какого-либо правового акта (4, с.170). Право законодательной инициативы в АР принадлежит депутатам ММ, Президенту, Верховному Суду, Прокуратуре АР и Верховному Меджлису Нахичеванской Автономной Республики. Об этом прямо говорится в первой части статьи 96 Конституции АР. Кроме субъектов, предусмотренных в Конституции, согласно статье 1.5 Закона АР «Об Уполномоченном по правам человека (омбудсмане)», Уполномоченный может представить ММ АР предложения о принятии или пересмотре законов с целью обеспечения прав и свобод человека.

Следует отметить, что право законодательной инициативы является возможностью участия в формировании нормативной базы на уровне всей страны. ММ АР в начале каждой сессии утверждает план своей законодательной работы. Согласно статье 14 Внутреннего Устава ММ, представленные в ММ проекты законов и постановлений, регистрируются в Аппарате ММ. Председатель ММ направляет представленные в ММ проекты законов и постановлений в соответствующую постоянную комиссию и устанавливает срок рассмотрения проекта. При направлении проекта закона по нескольким постоянным комиссиям, председатель ММ назначает среди них ведущую комиссию.

Аппарат ММ по поручению постоянной комиссии проводит экспертизу проектов закона и постановления с точки зрения права и стиля языка, а также в связи с принятием законопроекта составляет список законов и иных нормативно-правовых актов, которые должны быть приняты, изменены или отменены.

Замечания и предложения депутатов ММ и иных субъектов, обладающих правом законодательной инициативы, на проекты законов и постановлений рассматриваются на заседании ведущей постоянной комиссии.

При возникновении разных мнений между несколькими постоянными комиссиями, работающими над одним проектом, в основу берется мнение ведущей постоянной комиссии. Заключение постоянной комиссии, не согласившегося с данным решением, доставляется в письменном виде депутатам на заседании ММ относительно данного вопроса. Для внесения в повестку дня на заседании ММ, подготовленный или рассмотренный проект вместе со списком лиц, приглашенных на заседание ММ, представляется председателю ММ. В ММ устанавливаются различные виды обсуждения законопроектов, что называют чтением закона. Чтение законопроектов отличается по результатам и по обсуждаемому вопросу.

В статье 16 Внутреннего Устава ММ отмечается, что законопроекты в ММ, как правило, рассматриваются тремя чтениями. Постановлением председателя ММ или постановлением, принятым ММ в протокольном порядке, законопроект может быть рассмотрен в первом чтении.

Во многих случаях, Конституции и регламенты требуют, чтобы между чтениями было определенное промежуток времени. Вообще, процедура нескольких чтений законопроектов кажется очень сложной. Это должно считаться естественным пробелом, так как работа над законопроектом движется очень медленно. Однако, торопливость здесь недопустима. Если есть намерение составить высококачественный закон, который впоследствии не нужно изменять или отменять сразу после вступления в силу, в таком случае торопиться не следует.

В ходе первого чтения законопроекта в ММ, при необходимости его принятия, обсуждаются основные положения, оценивается общая концепция

законопроекта. Обсуждение начинается с доклада его инициатора или представителя ведущей постоянной комиссии. После этого, в ходе рассмотрения проекта при возникновении у постоянных комиссий разных мнений, заключение постоянной комиссии, которая не согласилась с проектом, оглашается представителем этой же комиссии. В результате рассмотрения законопроекта на первом чтении, ММ принимает одно из следующих решений:

1) принять проект на первом чтении и продолжить работу над ним, принимая во внимание высказанные предложения и замечания (данное решение принимается в протокольном порядке);

2) проект не принимается;

3) принять закон.

Обсуждение законопроекта на втором чтении начинается с доклада представителя ведущей постоянной комиссии. Докладчик информирует о результатах рассмотрения законопроекта на постоянной комиссии.

Обсуждение проекта на втором чтении, как правило, продолжается выступлением инициатора законопроекта или его представителем. Далее, принимается решение в протокольном порядке о принятии за основу законопроекта, обсуждаемого на втором чтении. Если такое решение не будет принято, в таком случае законопроект считается не принятым. После принятия законопроекта за основу, председатель ММ выясняет у депутатов, нет ли у них возражений к внесенным изменениям в законопроекте. Если имеются такие возражения, то для их краткого обоснования каждому депутату дается время до 3-х минут. Докладчик отвечает на эти возражения и законопроект постатейно обсуждается. Если выдвинутые предложения к проекту требуют дополнительных расходов, тогда проект закона или постановления выносится на обсуждение вместе с заключением правовой и

бюджетной экспертизы. После этого, законопроект принимается на втором чтении. Принятый на втором чтении законопроект возвращается ведущей постоянной комиссии для устранения и редактирования внутренних противоречий, установленных в ходе его обсуждения. После завершения данной работы, ведущая постоянная комиссия отправляет председателю ММ законопроект, подготовленный для третьего чтения. Председатель ММ выносит на повестку дня рассмотрение законопроекта на третьем чтении. В ходе третьего чтения, законопроект в целом ставится на голосование. В ходе третьего чтения внесение в текст законопроекта изменений не допускается. Это категорическое требование законодателя и нашло свое отражение в статье 19 Внутреннего Устава ММ. В исключительных случаях, по требованию большинства депутатов, участвующих на заседании ММ, законопроект, находящийся на третьем чтении, возвращается на второе чтение. Кроме случаев, предусмотренных частями 4 и 5 статьи 96 Конституции, во всех других случаях проекты, представленные в ММ, рассматриваются, обсуждаются и принимаются решения в течение 6 месяцев.

С указанной последовательностью законопроект направляется президенту для подписания и если подтвердится возражение президента, законопроект снова рассматривается в ММ. Председатель ММ направляет закон, возвращенный президентом, на заключение соответствующей ведущей постоянной комиссии или специально созданной комиссии. В связи с рассмотрением данного вопроса для вынесения заключения на этой комиссии, законодатель установил 10-и дневный срок. В течение этого времени постоянная комиссия или специально созданная комиссия может предложить ММ принять одно из следующих решений:

- 1) принять закон с изменениями, предложенными президентом АР;
- 2) принять предложение президента о нецелесообразности закона;

3) оставить закон в принятой редакции.

Если вышеуказанные решения не будут приняты, то законы, возвращенные президентом АР в Милли Меджлис, считаются не принятыми.

Следующей стадией после принятия законов является санкционирование, промульгация и опубликование. Санкционирование закона осуществляется путем подписания его официального текста главой государства. Его сущность заключается в том, что если глава государства согласен с законом и выражает свое согласие, поставив подпись в текст закона, то принятый парламентом закон вступает в силу. В противном случае глава государства отказывается подписать закон и этим ставит над ним абсолютное вето.

Согласно статье 97 Конституции, законы представляются президенту на подпись в течение 14 дней со дня их принятия. Закон, проект которого объявлен срочным, представляется Президенту на подпись в течение 24 часов со дня его принятия. Статья 110 Конституции гласит, что Президент АР подписывает законы в течение 56 дней со дня их представления.

Опубликование закона - это последняя стадия законодательного процесса. На основании Закона АР «О нормативно-правовых актах» от 26 ноября 1999 года, кроме нормативно-правовых актов, отражающих государственную и служебную тайну, все нормативно-правовые акты вступают в силу после их официального опубликования.

Опубликование закона сразу после принятия нормативно-правового акта следует отличать от итогового объявления или издания различных актов, не связанных с правообразующим процессом. В этом смысле, В.А.Туманов различает опубликование «в узком смысле» и официальное опубликование «в широком смысле». (9, с.92). В самом деле, правовые последствия размещения текста нормативного акта в различных изданиях различны. Так, опубликование закона в газете «Азербайджан» выражает то, что с момента

издания номера газеты закон вступает в силу. Издание же текста закона в сборнике законов не приводит к каким-либо правовым последствиям.

4. Исполнительная власть в Азербайджанской Республике

В Азербайджанской Республике исполнительная власть принадлежит Президенту Азербайджанской Республики. Президентом Азербайджанской Республики может быть избран гражданин Азербайджанской Республики не моложе 35 лет, постоянно проживающий на территории Азербайджанской Республики свыше 10 лет, обладающий избирательным правом, в том числе не судимый за тяжкое преступление, не имеющий обязательств перед другими государствами, с высшим образованием, без двойного гражданства.

Президент избирается на 5-ти летний срок на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при свободном, личном и тайном голосовании.

Президент Азербайджанской Республики избирается большинством, более половины голосов избирателей, участвующих в голосовании.

Если такое большинство не набрано в первом туре голосования, то второй тур проводится во второе воскресенье после первого тура голосования. Во втором туре голосования участвуют лишь два кандидата, набравшие наибольшее число голосов в первом туре, либо два кандидата, следующие после кандидатов, набравших наибольшее число голосов и отозвавших свои кандидатуры.

Кандидат, набравший во втором туре голосования большинства голосов, считается избранным Президентом Азербайджанской Республики.

В случае, если ведение военных операций в условиях войны не позволяет провести выборы Президента, то срок полномочий Президента продлевается до окончания военных операций. Решение об этом принимается Конституционным судом на основании обращения государственного органа, обеспечивающего проведение выборов.

Итоги выборов Президента Азербайджанской Республики официально объявляются Конституционным Судом Азербайджанской Республики в течении 14 дней после дня голосования.

Лицо, избранное Президентом Азербайджанской Республики, в течении 3 дней, начиная со дня объявления итогов выборов Президента Азербайджанской Республики в присутствии судей Конституционного Суда Азербайджанской Республики приносит присягу. После этого он считается приступившим к исполнению своих полномочий со дня принесения присяги.

Президент Азербайджанской Республики обладает правом неприкосновенности. Честь и достоинство Президента Азербайджанской Республики охраняются законом.

Вопрос об отстранении Президента Азербайджанской Республики от должности при совершении Президентом Азербайджанской Республики тяжкого преступления может быть выдвинут перед Милли Меджлисом Азербайджанской Республики по инициативе Конституционного Суда Азербайджанской Республики на основании представленного в течении 30 дней заключения Верховного Суда Азербайджанской Республики.

Президент может быть отстранен от должности постановлением Милли Меджлиса, принятым большинством в 95 голосов депутатов. Это постановление подписывается председателем Конституционного Суда Азербайджанской Республики. Если в течении одной недели Конституционный Суд не выступит за подписание этого постановления, то оно не вступает в силу.

Постановление об отстранении Президента Азербайджанской Республики от должности должно быть принято в течении 2-х месяцев со дня обращения Конституционного Суда Азербайджанской Республики в Милли Меджлис Азербайджанской Республики. Если в течение этого срока указанное решение не будет принято, то выдвинутое против Президента Азербайджанской Республики обвинение считается отвергнутым.

Президент Азербайджанской Республики:

1. назначает выборы в Милли Меджлис Азербайджанской Республики;
2. представляет на утверждение Милли Меджлису государственный бюджет Азербайджанской Республики;
3. утверждает государственные экономические- и социальные программы;
4. назначает с согласия Милли Меджлиса Премьер-министра Азербайджанской Республики, освобождает от должности Премьер-министра;
5. назначает на должность и освобождает от должности членов Кабинета Министров Азербайджанской Республики, в необходимых случаях председательствует на заседаниях Кабинета Министров Азербайджанской Республики;
6. принимает решение об отставке Кабинета Министров Азербайджанской Республики;

7. формирует центральные и местные органы исполнительной власти в пределах расходов, предусмотренных для исполнительной власти государственным бюджетом Азербайджанской Республики;
8. отменяет постановления и распоряжения Кабинета Министров Азербайджанской Республики и Кабинета Министров Нахчыванской Автономной Республики, акты центральных и местных органов исполнительной власти;
9. вносит представления в Милли Меджлис Азербайджанской Республики о назначении на должность судей Конституционного Суда Азербайджанской Республики, Верховного Суда Азербайджанской Республики и апелляционных судов Азербайджанской Республики; назначает судей других судов Азербайджанской Республики; с согласия Милли Меджлиса Азербайджанской Республики назначает и освобождает от должности Генерального прокурора Азербайджанской Республики;
10. вносит представления в Милли Меджлис Азербайджанской Республики о назначении на должность и освобождении от должности членов Правления Центрального банка Азербайджанской Республики; из числа членов Правления Центрального банка Азербайджанской Республики назначает председателя Центрального банка Азербайджанской Республики;
11. представляет на утверждение Милли Меджлиса Азербайджанской Республики военную доктрину Азербайджанской Республики;
12. назначает на должность и освобождает от должности высший командный состав Вооруженных Сил Азербайджанской Республики;
13. формирует Администрацию Президента Азербайджанской Республики и

назначает ее руководителя;

14. вносит представление в Милли Меджлис Азербайджанской Республики об избрании Уполномоченного по правам человека Азербайджанской Республики;

15. вносит представления в Милли Меджлис Азербайджанской Республики об учреждении дипломатических представительств Азербайджанской Республики в иностранных государствах и при международных организациях, назначает и отзывает дипломатических представителей Азербайджанской Республики в иностранных государствах и при международных организациях;

16. принимает верительные и отзывные грамоты дипломатических представителей иностранных государств;

17. заключает межправительственные международные договоры, представляет в Милли Меджлис Азербайджанской Республики для ратификации и денонсации межгосударственные и межправительственные договоры, предусматривающие нормы, отличные от законов Азербайджанской Республики; подписывает ратификационные грамоты;

18. назначает референдум;

19. подписывает и издает законы;

20. решает вопросы гражданства;

21. решает вопросы предоставления политического убежища;

22. осуществляет помилование;
23. награждает государственными наградами;
24. присваивает высшие воинские и высшие специальные звания;
25. объявляет общую или частичную мобилизацию, а также увольняет призванных по мобилизации;
26. принимает решения о призыве граждан Азербайджанской Республики на срочную военную службу и об увольнении в запас военнослужащих срочной военной службы;
27. создает Совет Безопасности Азербайджанской Республики;
28. вносит представление в Милли Меджлис Азербайджанской Республики о даче согласия на привлечение Вооруженных Сил Азербайджанской Республики к выполнению задач, не связанных с их назначением;
29. объявляет чрезвычайное и военное положение;
30. с согласия Милли Меджлиса Азербайджанской Республики объявляет войну и заключает мир;
31. создает специальные службы охраны в пределах расходов, предусмотренных для этих целей государственным бюджетом Азербайджанской Республики;
32. в исполнительном порядке решает другие вопросы, не отнесенные

Конституцией к ведению Милли Меджлиса и судебных органов Азербайджанской Республики.

С целью организации осуществления исполнительных полномочий Президент Азербайджанской Республики создает Кабинет Министров Азербайджанской Республики, который подчиняется Президенту и ему подотчетен. В состав Кабинета Министров Азербайджанской Республики входят Премьер-министр Азербайджанской Республики, его заместители, министры и другие руководители центральных органов исполнительной власти. Полномочия Кабинета Министров Азербайджанской Республики:

- разрабатывает и представляет Президенту Азербайджанской Республики проект государственного бюджета Азербайджанской Республики;
- обеспечивает исполнение государственного бюджета Азербайджанской Республики;
- обеспечивает проведение финансово-кредитной и денежной политики;
- обеспечивает осуществление государственных экономических программ;
- обеспечивает осуществление государственных социальных программ;
- руководит министерствами и другими центральными органами исполнительной власти, отменяет их акты;
- решает другие вопросы, отнесенные Президентом Азербайджанской Республики к его ведению.

Исполнительную власть на местах осуществляют главы местной исполнительной власти, которые назначаются на должность освобождаются от должности Президентом Азербайджанской Республики. Полномочия исполнительной власти на местах определяются Президентом Азербайджанской Республики.

5. Судебная власть в Азербайджанской Республике

Судебную власть в Азербайджанской Республике осуществляют посредством правосудия только суды. Судебную власть осуществляют Конституционный Суд Азербайджанской Республики, Верховный суд Аз.Респ., апелляционные суды Азербайджанской Республики, общие и специализированные суды Азербайджанской Республики.

Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского и уголовного судопроизводства и других форм, предусмотренных законом.

В уголовном судопроизводстве участвуют Прокуратура Азербайджанской Республики и защита.

Судьями могут быть граждане Азербайджанской Республики в возрасте не моложе 30 лет, обладающие избирательным правом, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 5 лет

Судьи независимы, подчиняются только Конституции и законам Азербайджанской Республики, несменяемы в течение срока своих полномочий. Они рассматривают дела беспристрастно, справедливо, соблюдая равноправие сторон, на основе фактов и в соответствии с законом.

Прямое или косвенное ограничение судопроизводства с чьей-либо стороны и по какой-либо причине, незаконное воздействие, угроза и вмешательство недопустимы.

Правосудие осуществляется на основе равноправия граждан перед законом и судом. Производство дел во всех судах производится гласно.

Слушание дела в закрытом заседании разрешается только в случае, если суд полагает, что открытое производство может стать причиной раскрытия государственной, профессиональной или коммерческой тайны, либо устанавливает, что есть необходимость сохранения тайны личной или семейной жизни граждан.

Не разрешается заочное судопроизводство уголовных дел, за исключением случаев, предусмотренных законом

Судопроизводство осуществляется на основе принципа состязательности.

На любой стадии судопроизводства каждому гарантируется право на защиту.

Правосудие основывается на презумпции невиновности.

В Азербайджанской Республике судопроизводство ведется на государственном языке Азербайджанской Республики или на языке большинства населения данной местности.

Участвующим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, обеспечивается право полного ознакомления с материалами дела, участие в судебных действиях через переводчика и право выступать в суде на родном языке.

Судьи неприкосновенны. Они могут быть привлечены к уголовной ответственности только в предусмотренном законом порядке. Полномочия судей могут быть прекращены только в соответствии с основаниями и правилами, предусмотренными в законе. При совершении судьями

преступлений Президент Азербайджанской Республики на основе заключения Верховного Суда Азербайджанской Республики может выступить перед Милли Меджлисом Азербайджанской Республики с инициативой отрешения от должности. Соответствующее заключение Верховного Суда Азербайджанской Республики должно быть представлено Президенту Азербайджанской Республики в течение 30 дней после внесения им запроса.

Решение об отстранении от должности судей Конституционного Суда Азербайджанской Республики, Верховного Суда Азербайджанской Республики и апелляционных судов Азербайджанской Республики принимается Милли Меджлисом Азербайджанской Республики большинством в 83 голоса; решение об отрешении от должности иных судей принимается Милли Меджлисом Азербайджанской Республики большинством в 63 голоса.

Суды выносят решения от имени государства, исполнение которых обязательно.

Конституционный Суд Азербайджанской Республики состоит из 9 судей. Судьи Конституционного Суда Азербайджанской Республики назначаются Милли Меджлисом Азербайджанской Республики по представлению Президента Азербайджанской Республики.

Конституционный Суд Азербайджанской Республики по запросам Президента Азербайджанской Республики, Милли Меджлиса Азербайджанской Республики, Кабинета Министров Азербайджанской Республики, Верховного Суда Азербайджанской Республики, Прокуратуры Азербайджанской Республики, Али Меджлиса Нахичеванской Автономной Республики решает вопросы:

1. о соответствии законов Азербайджанской Республики, указов и распоряжений Президента Азербайджанской Республики, постановлений Милли Меджлиса Азербайджанской Республики, постановлений и распоряжений Кабинета Министров Азербайджанской Республики, нормативных правовых актов центральных органов исполнительной власти Азербайджанской Республики Конституции Азербайджанской Республики;
2. о соответствии указов Президента Азербайджанской Республики, постановлений Кабинета Министров Азербайджанской Республики, нормативных правовых актов центральных органов исполнительной власти законам Азербайджанской Республики;
3. о соответствии постановлений Кабинета Министров Азербайджанской Республики и нормативных правовых актов центральных органов исполнительной власти указам Президента Азербайджанской Республики;
4. о соответствии в предусмотренных в законе случаях решений Верховного Суда Азербайджанской Республики Конституции и законам Азербайджанской Республики;
5. о Соответствии актов муниципалитетов Конституции Азербайджанской Республики, законам Азербайджанской Республики, указам Президента Азербайджанской Республики, постановлениям Кабинета Министров Азербайджанской Республики (в Нахичеванской Автономной Республике - также Конституции и законам Нахичеванской Автономной Республики и постановлениям Кабинета Министров Нахичеванской Автономной Республики);
6. о соответствии не вступивших в силу межгосударственных договоров Азербайджанской Республики Конституции Азербайджанской Республики, о

соответствии межправительственньк договоров Азербайджанской Республики Конституции и законам Азербайджанской Республики;

7. о соответствии Конституции и законов Нахичеванской Автономной Республики, постановлений Али Меджлиса Нахичеванской Автономной Республики, постановлений Кабинета Министров Нахичеванской Автономной Республики Конституций Азербайджанской Республики, о соответствии законов Нахичеванской Автономной Республики, постановлений Кабинета Министров Нахичеванской Автономной Республики законам Азербайджанской Республики, о соответствии постановлений Кабинета Министров Нахичеванской Автономной Республики указам Президента Азербайджанской Республики и постановлениям Кабинета Министров Азербайджанской Республики;

8. о разрешении споров, связанных с разграничением полномочий между законодательной, исполнительной и судебной властями .

Верховный Суд Азербайджанской Республики является высшим судебным органом по гражданским, уголовным и другим делам, отнесенным к производству общих и специализированньк судов, он осуществляет правосудие в кассационном порядке, дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Судьи Верховного Суда Азербайджанской Республики назначаются Милли Меджлисом Азербайджанской Республики по представлению Президента Азербайджанской Республики.

Апелляционные суды Азербайджанской Республики являются судами вышестоящей инстанции по делам, отнесенным законам к их ведению. Судьи апелляционных судов Азербайджанской Республики назначаются Милли

Меджлисом Азербайджанской Республики по представлению Президента Азербайджанской Республики.

6. Прокуратура Азербайджанской Республики

Прокуратура Азербайджанской Республики осуществляет в предусмотренном законом порядке и случаях надзор за исполнением и применением законов; в предусмотренных законом случаях возбуждает уголовные дела и ведет следствие; поддерживает в суде государственное обвинение; возбуждает в суде иск; приносит протесты на решения суда.

Прокуратура Азербайджанской Республики является единым централизованным органом, основанным на подчинении территориальных и специализированных прокуроров Генеральному прокурору Азербайджанской Республики.

Генеральный прокурор Азербайджанской Республики назначается на должность и освобождается от должности Президентом Азербайджанской Республики по согласованию с Милли Меджлисом Азербайджанской Республики.

Заместители Генерального прокурора Азербайджанской Республики, прокуроры, осуществляющие руководство специализированными республиканскими прокурорами, прокурор Нахичеванской Автономной Республики назначаются на должность и освобождаются от должности Президентом Азербайджанской Республики по представлению Генерального прокурора Азербайджанской Республики.

Территориальные и специализированные прокуроры назначаются на должность и освобождаются от должности Генеральным прокурором Азербайджанской Республики по согласованию с Президентом Азербайджанской Республики.

Тема 4. ПРЕДМЕТ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ГРАЖДАНСКОГО ПРАВЫЕ ОТНОШЕНИИ

- 1. Понятие и система гражданского права. Гражданское законодательство**
- 2. Понятие, виды и содержание гражданских правоотношений**
- 3. Субъекты и объекты гражданских правоотношений**
- 4. Сделки**

1. Понятие и система гражданского права. Гражданское законодательство

Понятие и система гражданского права. Гражданское право, будучи важной отраслью национального права, регулирует товарно-денежные и другие имущественные отношения, а также связанные с ними личные неимущественные отношения. Эти отношения составляют предмет гражданско-правового регулирования.

Сфера применения гражданского права очень широкая. Она регулирует не только денежно-кредитные отношения, но и имущественные отношения, договорные отношения участников оборота по купле-продаже, аренде имущества, долгам, подряду, а также комиссии, поручению, хранению и другие. Сюда также относятся отношения, связанные с возмещением нанесенного вреда, интеллектуальной собственностью, наследством. Все это на данный период перехода к рыночной экономике способствует еще большему увеличению роли гражданского права.

В гражданско-правовом регулировании указанных общественных отношений есть свойственный им метод. Как известно из теории права, способы и средства воздействия права на общественные отношения называются методом правового регулирования. Метод той или иной отрасли права зависит от характера регулируемых этой отраслью права

общественных отношений, от социально-экономической и политической ситуации в обществе, состояния участников соответствующих общественных отношений. В соответствии с целями правового регулирования, совокупность этих способов, обеспечивающих необходимое поведение субъектов, характеризует метод той или иной отрасли права. Метод гражданского права - метод гражданско-правового регулирования общественных отношений.

Под методом гражданско-правового регулирования общественных отношений понимается совокупность форм, способов и приемов, предусмотренных в нормах, регулирующих гражданские отношения.

Отличие гражданского права (включая его предмет) от других отраслей права обуславливается следующими особенностями этого метода:

1. равенство сторон;
2. свобода сторон в определении содержания отношений (диспозитивизм);
3. инициативность сторон;
4. защита отношений, как правило, в исковом порядке;
5. имущественная ответственность сторон.

Гражданско-правовые нормы, основанные на праве равенства субъектов и регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения, не находятся в беспорядочной ситуации, а собраны в определенной системе. Построение в соответствующей логической последовательности гражданско-правовых институтов называется гражданско-правовой системой. Говоря гражданско-правовой институт, следует понимать совокупность правовых норм, регулирующих однородные отношения. Например, свод правовых норм, регулирующих отношения собственности, называется институтом права собственности.

Система гражданского права сформирована объективно и основывается на специфических особенностях общественных отношений, входящих в предмет гражданского права. Как и другие независимые отрасли права, система гражданского права также состоит из двух частей - общей и

специальной. Общие особенности бесчисленных общественных отношений, входящих в предмет гражданского права, определяют единство их правового регулирования, а специфические признаки конкретных видов этих отношений заранее определяют дифференциацию их правового регулирования.

В общую часть входят такие нормы и положения, которые носят общий характер и в равной степени применяются ко

всем правовым институтам или их большинству. Сюда входят разделы, определяющие предмет гражданского права, его функции и основные принципы, правоотношения по гражданским правам, а также общие положения о лицах (физических и юридических), имущественном праве, в том числе праве собственности, сделках, сроках и обязательствах. С помощью норм общей части гражданского права осуществляется одинаковое регулирование имущественных отношений между физическими и юридическими лицами, а также между ними самими, во всех отраслях деятельности - производстве, транспорте, строительстве, торговле, в быту, сельском хозяйстве, предпринимательстве, интеллектуальной и других сферах.

Специальную часть гражданского права составляют нормы, упорядочивающие отдельные виды и группы регулируемых гражданским правом общественных отношений. Специальная часть объединяет в себе различные по содержанию нормы гражданского права. Эти нормы группируются в гражданско-правовых институтах, которые объединяют в себе нормы, регулирующие только одну часть определенного вида общественных отношений.

В специальную часть включаются разделы, определяющие обязательства, исходящие из договоров - купли-продажи, обмена, дарения, аренды имущества, найма, займа, лизинга, подряда, поручения и другие; исходящие из закона - ведение чужих работ без поручения, безосновательное обогащение; из гражданских правонарушений (деликтов), а также из

наследственного права. Сюда также относятся нормы, отражающие права, являющиеся результатом творческой деятельности -авторское право, патентное право, право на открытие, рационализаторские предложения и промышленные экземпляры.

Таким образом, группирование норм гражданского права в рамках системы имеет важное практическое значение не только для теории, но и для правотворческих и правоприменительных органов. Во время принятия новых нормативных актов, состоящих по содержанию из норм гражданского права, необходимо определить соответствие их действующим нормам

права. Указанное выше группирование существенно облегчает эту работу. В противном случае создались бы трудности для определения соответствия принимаемых законов нормам. Систематизация норм гражданского права по определенным критериям существенно облегчает поиск, нахождение и применение этих норм в соответствии с конкретными случаями.

Гражданское законодательство (источники гражданского права).

Группирование гражданско-правовых норм, с учетом их единства и дифференциации, находит свое отражение в различных нормативно-правовых актах, считающихся источниками гражданского права. Совокупность актов, отражающих нормы гражданского права, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, называют гражданским законодательством.

Согласно статье 2 Гражданского Кодекса, гражданское законодательство Азербайджанской Республики основывается на Конституции Азербайджанской Республики и состоит из этого Кодекса, других законов и принимаемых на их основе нормативно-правовых актов.

Гражданское законодательство определяет правовое состояние субъектов гражданских правоотношений, основы создания и порядок осуществления права собственности и других имущественных прав, регулирует договорные и другие отношения по обязательствам, а также иные

имущественные отношения и связанные с ними личные неимущественные отношения. Семейные, трудовые отношения, связанные с использованием природных ресурсов, охраной окружающей среды, авторским правом и смежными правами отношения, регулируются гражданским законодательством и другими правовыми актами, если не предусмотрен другой порядок в семейном, имущественном, земельном, природоохранном, авторском и другом специальном законодательстве.

Самое важное и основное место среди источников гражданского права занимает Конституция Азербайджанской Республики от 12 ноября 1995 года. Здесь нашли отражение положения, определяющие собственность и ее формы, имуществ-

венное право, право на интеллектуальную собственность граждан, личную неприкосновенность и неприкосновенность жилища, охрану здоровья, защиту чести и достоинства, свободу предпринимательства, право требовать возмещения ущерба и другие права, а также гарантии их осуществления.

После Конституции, среди источников гражданского права главное место занимает Гражданский Кодекс Азербайджанской Республики, вступивший в силу с 1 сентября 2000 года. В общей части (статьи 1-566) этого Кодекса, состоящего из 74-х разделов и 1325-ти статей, закреплены общие и принципиальные положения гражданского права, а в специальной части (с 567 по 1325 статью) даются в последовательном порядке все виды обязательственного права, систематизируются нормы, регулирующие общую и специальную часть наследственного права.

Основная цель этого Кодекса, задача которого состоит в регулировании имущественных и личных неимущественных отношений субъектов гражданского права, в защите их прав и законных интересов, в защите права на охрану личной неприкосновенности и жизни, в обеспечении гражданского оборота, поддержании предпринимательской деятельности и в создании условий для развития свободной рыночной экономики, обеспечении свободы

гражданского оборота на основе равенства его участников, без нанесения ущерба правам третьих лиц.

К источникам гражданского права также относятся решения и постановления Кабинета Министров Азербайджанской Республики. Однако не все принятые акты Кабинета Министров составляют источники гражданского права, а только решения и постановления в области гражданских отношений. Эти акты, в основном, регулируют имущественные отношения между организациями. Помимо этого, акты, принятые другими государственными органами, считаются источником гражданского права и регулируют гражданские отношения. Например, инструкцией Национального Банка регулируются кредитные и расчетные отношения, правила и другие акты Министерства Транспорта упорядочивают перевозки пассажиров, грузов и

другие отношения. Нормы гражданского права также находят отражение в решениях органов местной исполнительной власти и муниципальных органов. Как и все законы Азербайджанской Республики, гражданские законы также вступают в силу со дня опубликования (если в законе не указана другая дата). У гражданских законов нет обратной силы, т.е. они применяются к отношениям, созданным до них. Согласно статье 7 Гражданского Кодекса, в прямо предусмотренных законом случаях возможна обратная сила гражданского законодательства. Если гражданское право наносит ущерб субъектам и ухудшает их положение, то обратная сила невозможна. Нормы гражданского права теряют силу с момента их отмены или изменения в законодательном порядке. Гражданские законы Азербайджанской Республики действуют на всей территории страны, а права, предусмотренные в них, обязательно должны охраняться.

Гражданское законодательство имеет силу по отношению ко всем действующим на территории Азербайджанской Республики физическим и юридическим лицам. Правила, определенные в этом законодательстве, если в

законе не предусмотрен другой случай, применяются к отношениям, в которых участвуют иностранцы, лица без гражданства и иностранные юридические лица. Большое значение в определении правового статуса иностранных граждан и юридических лиц на территории Азербайджанской Республики имеют международные договора.

Согласно общему мнению, принятому в юридической литературе, значительную роль в применении действующих гражданско-правовых норм играют решения и толкования Пленума Верховного Суда. Однако рассмотрение и разрешение гражданских правоотношений со стороны судов не является нормотворческой деятельностью. Суды применяют действующие нормы права, но не создают новых. Решение суда обязательно только по отношению к рассматриваемому делу и не служит судебным прецедентом. Ни один суд не может дать другому указание в разрешении определенного дела. Много-

численные и схожие по содержанию решения суда создают судебную практику.

Принимаемые судом акты, не создавая, не изменяя и не отменяя никаких правовых норм, также не считаются источником гражданского права. Самое большое значение этих актов заключается в том, что они заполняют пробелы в гражданском законодательстве и обеспечивают принятие решения в соответствии с законом. Пробел в гражданском законодательстве означает то, что определенный вопрос должен решаться посредством права, но в законодательстве не предусмотрено его правовое разрешение.

Суд, разрешая спорный вопрос и выявив пробел, сам не может его разрешить. В этом случае он направляет соответствующее представление в законодательный орган для принятия новой нормы. В случаях, предусмотренных в законе, суд разрешает конкретное дело на основе аналогии закона (с греческого *analogia* - соответствие, сходство) или аналогии права.

Согласно статье 11 Гражданского Кодекса, если гражданско-правовые отношения прямо не регулируются гражданским законодательством или соглашением сторон и нет деловых обычаев, применяемых к ним, то к этим отношениям, если это не противоречит их сущности, применяются нормы гражданского законодательства, регулирующие схожие отношения (аналогия закона).

В случае отсутствия гражданско-правовых норм, регулирующих схожие отношения, права и обязанности сторон определяются на основе принципов гражданского законодательства (аналогия права). Применяя аналогию права, должны учитываться требования справедливости, совести и нравственности. Не допускается применение по аналогии норм гражданского законодательства, ограничивающих гражданские права или определяющих ответственность.

2. Понятие, виды и содержание гражданских правоотношений

Понятие и особенности гражданских правоотношений. Входящие в различные нормативные акты имущественные и личные неимущественные общественные отношения, регулируемые гражданско-правовыми нормами, составляют предмет гражданского права. Важную роль в раскрытии механизма гражданско-правового регулирования общественных отношений играет понятие гражданских правоотношений.

В результате регулирования гражданско-правовыми нормами общественные отношения обретают правовую форму и возникают гражданские правоотношения. В предмет гражданского права входят и имущественные, и личные неимущественные отношения. В результате регулирования имущественных отношений гражданским правом появляются гражданские имущественные правоотношения. Личные неимущественные правоотношения также формируются как итог регулирования этих отношений гражданско-правовыми нормами.

Гражданское право прежде всего связано с имущественными отношениями, раньше находившимися в сфере экономического базиса общества. Их правовое регулирование характеризуется особенностями, отраженными в гражданско-правовых отношениях. Одна из самых существенных особенностей этих правоотношений - единство экономического базиса и правовой надстройки, отражение их взаимных связей и влияние друг на друга. Значение имущественных правоотношений, как определенного научного понятия, заключается в том, что оно дает возможность отличить часть, непосредственно связанную с характерными элементами базиса и надстройки в единстве взаимного влияния и общих связей. Весьма значительна роль экономического базиса для характеристики механизма правового упорядочения имущественных отношений. Если бы не было связи элемента правовой надстройки с входящими в экономический базис общества общественными отношениями, то не было бы влияния права на экономику. Эта

связь правовой надстройки и экономического базиса возникает в гражданских имущественных правоотношениях. Поэтому гражданские имущественные правоотношения заключают в себе специфическую форму общества. Трудно согласиться с мнениями авторов, объясняющих гражданские правоотношения в гражданском законодательстве, как существующее специальное идеологическое отношение наряду с действительными имущественными отношениями. Такое отношение к гражданским правоотношениям позволяет достоверно определить отношения идеологии и базиса, но не дает четкую картину о влиянии права на экономику. При раскрытии механизма правового регулирования имущественных отношений следует отметить, что нет противоречия между экономическим базисом и правовой надстройкой, наоборот, выявляется их взаимное влияние и единство, что находит отражение в научных понятиях гражданских правоотношений.

Общественные отношения, регулируемые нормами гражданского права, называются гражданскими правоотношениями. Такое же понятие свойственно личным неимущественным отношениям. Правовое регулирование способствует не созданию каких-либо новых общественных отношений, а приданию формы уже существующему виду гражданских правоотношений - личным неимущественным отношениям.

Существуют следующие специфические особенности, отличающие гражданские правоотношения от общественных:

1. Множество субъектов гражданских правоотношений и равенство их во взаимоотношениях друг с другом;
2. Свобода субъектов гражданских правоотношений в определении содержания отношений;
3. Множество объектов гражданских правоотношений;
4. Многообразие оснований возникновения гражданских правоотношений;
5. Имущественный характер ответственности в результате нарушения гражданских правоотношений;
6. Защита гражданских правоотношений, как правило, в исковом порядке.

Таким образом, объединяя все эти особенности, можно дать следующее широкое определение гражданским правоотношениям: совокупность имущественных и личных неимущественных отношений, субъекты которых находятся во взаимосвязи друг с другом в правах и обязанностях, опирающаяся на равенство, свободу и ответственность участников, в случае нарушения, как правило, защищаемая в исковом порядке и выражающаяся в торгово-денежной форме, называется гражданскими правоотношениями.

Классификация гражданских правоотношений (виды).

Гражданские правоотношения классифицируются по нескольким основаниям. По материальному содержанию гражданские правоотношения делятся на 2 части:

1. имущественные отношения;
2. личные неимущественные отношения.

Разделение гражданских правоотношений на имущественные и личные неимущественные характеризуется тем, что:

1. если имущественные отношения обладают экономической ценностью, то личные неимущественные отношения не имеют материальное содержание и экономическую ценность;
2. в отличие от имущественных отношений, личные неимущественные отношения служат неимущественным интересам граждан или организаций;
3. если в имущественных отношениях допускается правопреемство, то в личных неимущественных - это невозможно.

Среди гражданских правоотношений чаще всего встречаются имущественные отношения. Гражданские права и обязанности организаций и граждан во многих случаях имеют имущественный характер.

Личные неимущественные отношения делятся на 3 группы:

1. правоотношения личного неимущественного характера;
2. правоотношения, включающие в себя творческую деятельность;
3. организационные правоотношения.

Личные неимущественные отношения объединяют признаки неимущественного характера, которые связаны с человеком. Например, имя, честь, достоинство и другие.

Правоотношения, включающие в себя творческую деятельность, занимают значительное место среди этих отношений. Своеобразие этих отношений проявляется в изучении их содержания и объекта. Объект этих гражданских правоотношений - моральная, творческая деятельность личности. Сюда относятся произведения науки, литературы и искусства.

Важное место среди личных неимущественных отношений занимают организационные гражданские правоотношения, которые связаны с имущественными и личными неимущественными отношениями. Часто они служат реализации правовой связи между ними. В качестве примера этих

отношений можно указать представительство. Среди гражданских правоотношений своеобразное место занимают контролирующие отношения, согласно чему, одному субъекту предоставляется право контроля над деятельностью другого. Например, контроль заказчика над деятельностью принявшего заказ. Для надлежащей реализации указанных отношений также важны информационные отношения, примером которых может быть предоставление заказчику информации о существующей ситуации со стороны принявшего заказ.

По связи субъектов гражданские правоотношения разделяются на абсолютные и относительные. В абсолютных правоотношениях все другие лица несут ответственность перед полномочным лицом. К этим отношениям можно отнести гражданские правоотношения собственности. Например, гражданин обладает свойственными собственнику всеми правами над принадлежащим ему жилым домом, и другие лица должны воздерживаться от нарушения этих прав.

В относительных правоотношениях ответственность перед полномочным лицом несут только одно или несколько конкретных лиц. Право полномочного лица также регулируется относительными правоотношениями. Например, согласно договору о займе, полномочное лицо, т.е. кредитор, может требовать долг только с одного лица - должника.

По осуществлению прав различают вещественные и обязательственные гражданские правоотношения.

Вещественные - это отношения, связанные с обладанием теми или иными субъектами естественными объектами, производственными средствами, результатами труда. Все это, само по себе, образует, во-первых, отношение субъекта к принадлежащей ему вещи, а, во-вторых - отношение его и других лиц к этой вещи. Такая двойная природа вещественных отношений имеет принципиальное значение. Отношение лица к вещи является условием, определяющим нормальное производство. Производство тогда бывает эффективным, когда производитель обладает вещью,

использует ее и распоряжается ею. Говоря о правовом характере имущественных отношений, нужно сказать, что собственник вещи может относиться к имуществу, как к собственному, только после того, как предотвращено воздействие посторонних лиц.

Обязательственные отношения связаны с переходом имущества от одного лица к другому. Если для обеспечения интересов уполномоченного лица требуются активные действия лица, имеющего обязательства, то такие правоотношения называют обязательственными отношениями. Например, продавец может требовать с покупателя цену продаваемого товара. Здесь требуется активное действие покупателя. Эти отношения по природе многообразны. Самая большая их группа создается на основе договоров, способствующих обладанию, использованию и распоряжению имуществом, а определенная часть - без какого-либо согласия между участниками. Примером могут быть обязательства в результате нанесения вреда и другие.

По правовому содержанию гражданские правоотношения подразделяются на простые и сложные. Если с одной стороны есть право, а с другой - обязанность, то такие правоотношения называются простыми или односторонними. Например, отношения, создаваемые договором займа, и другие. Когда с обеих сторон есть права и обязанности, то такие отношения называются сложными или двусторонними. Примером будут отношения, исходящие из договоров купли-продажи, аренды имущества и другие.

Основы создания, изменения и прекращения гражданских правоотношений. Основу для появления гражданских правоотношений составляют юридические факты. Под юридическими фактами понимаются жизненные случаи, предусмотренные в правовой норме и способствующие созданию правоотношений, изменению и прекращению их. Однако не все факты, а только способствующие определенным правовым результатам юридически значимые факты, являются таковыми. Для юридических фактов характерны 3 основных момента:

1. юридический факт - независимая от нашего сознания и разума реальная действительность;
2. юридический факт предусматривается в гражданско-правовых нормах. Именно эти нормы составляют его правовую значимость.
3. юридический факт - устанавливает какие факты на основе гражданско-правовых норм приводят к определенным результатам.

Юридические факты, способствующие правовым результатам, подразделяются на 3 степени (категории):

1. создающие право;
2. изменяющие право;
3. прекращающие юридические факты. Юридические факты, создающие право, способствуют

созданию гражданских правоотношений. Пример этому - договор купли-продажи. Здесь у покупателя создается право собственности по отношению к приобретаемой вещи. Обычно в этих юридических фактах право обретается субъектом впервые.

Изменяющими право называют такие юридические факты, которые обязательно способствуют изменению правоотношений. Примером этих фактов являются льготы при требовании долга или переадресация его другому лицу. Изменение гражданских правоотношений проявляется не только в субъективном содержании этих отношений, но и в изменении содержания объектов. Например, согласно договору найма имущества, если наемщик (арендатор) потеряет вещь, он обязан возместить его цену.

Прекращающие юридические факты - это такие факты, которые отменяют гражданские правоотношения на основе действующих правовых норм. Прекращение гражданских правоотношений бывает различным в зависимости от ситуации. Например, ликвидация объекта права собственности, выход из строя, смерть одного из участников правоотношения, оплата долга должником и другие.

Для того, чтобы были гражданско-правовые результаты, необходимо определение законом условий их появления. В статье 14 Гражданского Кодекса Азербайджанской Республики говорится: «Гражданские права и обязанности происходят по основаниям, предусмотренным в гражданском законодательстве, а также из действий физических и юридических лиц (даже если это не предусмотрено законодательством), порождающих права и обязанности согласно принципам гражданского законодательства». Правовые результаты многообразны. Например, факт рождения человека создает его гражданскую правоспособность, достижение гражданином 18-ти лет означает обретение полной дееспособности, выдвижением иска прекращается срок исковой давности.

Более многочисленную группу юридических фактов составляют ситуации (основания), связанные с созданием гражданских правоотношений, их изменением или прекращением. Они перечислены во второй части выше указанной статьи Гражданского Кодекса. В эти основания входят сделки, договоры, акты, издаваемые полномочными органами, создание научных и литературных трудов, произведений искусства, нанесение ущерба другому лицу, безосновательное обогащение и другие. Закон часто связывает возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений не с одной ситуацией, а с совокупностью юридических фактов, называемых юридическим или фактическим составом. Например, согласно завещанию, наследник становится собственником наследуемого имущества при возникновении трех юридических фактов: составление завещания, смерть наследодателя, наличие разрешения на принятие наследства.

Юридические факты классифицируются в зависимости от создаваемых правовых результатов и в связи с волей людей. Гражданское законодательство различает 2 вида юридических фактов:

1. события;
2. действия.

Юридические факты, не связанные с волей людей, называются событиями. Примером таковых может быть рождение человека, его естественная смерть, землетрясение, удар молнии и другие. Правовую значимость имеют события, совершение которых способствует правовым результатам. Например, рождение человека способствует возникновению обязанности родителей по содержанию и воспитанию ребенка; смерть человека приводит к юридическому факту создания правоотношений между наследниками и другие.

В гражданском праве события также делятся на 2 группы:

1. абсолютные события или события форс-мажор
2. относительные события

Абсолютные - это такие события, создание и развитие которых непосредственно не связано с волевой деятельностью человека. Например, землетрясение, истечение времени и другие.

Относительные юридические события создаются в результате деятельности людей, но развиваются независимо от этого действия. Например, пожар, смерть человека, рождение человека и другие.

Действия являются жизненными фактами, как результат волевых действий человека, т.е. сознательной деятельности. Закон же связывает их с определенным правовым результатом. Большинство юридических фактов составляют действия. В свою очередь действия подразделяются на соответствующие и противоречащие закону.

Действия называются соответствующими закону, если они совпадают с требованиями правовых норм (закона) и никогда не противоречат закону. К таким относятся заключенные на основе закона все гражданско-правовые сделки - купли-продажи, обмена и другие договора. Среди соответствующих за-

кону действий важное место занимают правовые акты и поступки. Юридическим актом в гражданском праве называют правовую деятельность, направленную на создание, изменение или прекращение гражданских

правоотношений. Одно из основных мест в системе гражданско-правовых актов занимают сделки. К юридическим актам также относятся индивидуальные акты полномочных государственных органов, заявления, жалобы, соглашения и другие. Соглашением называется соответствующая закону деятельность, направленная на достижение определенных правовых результатов гражданами и организациями. Сфера охвата соглашений существенно широкая.

Юридические поступки - это такие соответствующие закону действия субъектов гражданского права, когда правовой результат достигается вне зависимости от желания лица. Примером может быть создание научных произведений, производство товаров на предприятиях и другие. В гражданском праве иногда и бездействие, т.е. несовершение определенных действий, предусмотренных законом, способствует правовым результатам. Например, непринятие кредитором достигшего по времени и предложенного ему исполнения или невыполнение должником действий, которые ожидаются от него для исполнения своего обязательства.

В отличие от действий, соответствующих праву, противоправные действия приводят к нарушению прав. Примером может быть неисполнение обязательств, нанесение ущерба собственности другого и иные такого рода действия. Противоправные действия являются причиной нежелательных правовых результатов для лица, нарушившего право. Эти действия, ввиду противоречия нормам права и интересам общества, создают гражданско-правовую ответственность.

Содержание и форма гражданских правоотношений. Гражданские правоотношения должны рассматриваться в структурном аспекте. Как и другие правоотношения, гражданские, по своей структуре, состоят из следующих частей:

1. содержание и форма;
2. субъекты;
3. объекты.

В процессе гражданско-правового регулирования общественных отношений определяются субъективные права и обязанности, которыми наделяются их участники, а в пределах действующих правоотношений заранее определяются будущие действия. Как и любые общественные отношения, гражданские правоотношения формируются в результате взаимной связи между людьми, которая осуществляется в соответствии с принадлежащими им субъективными правами и возложенными обязанностями. Так, по договору купли-продажи продавец в правоотношении передает в собственность покупателя продаваемую вещь по условиям и в сроки, определенные договором, а покупатель оплачивает продавцу определенную сумму денег в предусмотренные договором сроки.

Общественные отношения, входящие в предмет гражданского права, не исчезают в результате правового регулирования, наоборот, обретают правовую форму. Поэтому содержание гражданских правоотношений приводит к появлению взаимосвязи, осуществляемой в соответствии с субъективными правами и обязанностями их участников.

Субъективные права и обязанности, относящиеся к участникам гражданских правоотношений, составляют их правовую форму. Под субъективным правом понимается мера правового обеспечения возможного поведения полномочного лица. Субъективная обязанность в гражданских правоотношениях - мера юридически обусловленного необходимого поведения должностного лица. Особенности субъективных гражданских прав и обязанностей состоят в их имущественном или личном неимущественном характере. Так, право собственности является имущественным правом, определяющим возможности правового обеспечения обладания, использования и распоряжения собственником своей вещью. Право защиты чести, достоинства и деловой репутации является личным неимущественным правом, определяющим возможности правового обеспечения требований опровержения информации, посягающей на честь, достоинство и деловую репутацию должностного лица.

Невозможно полностью отнести гражданские имущественные правоотношения ни к экономическому базису, ни к правовой надстройке. Они заключают в себе диалектическое единство экономического содержания и правовой формы. Форма (субъективные права и обязанности) гражданских имущественных правоотношений находится в области правовой надстройки, а его содержание (взаимные связи участников) - в сфере экономического базиса. Личные неимущественные правоотношения, отличающиеся по форме и содержанию от имущественных отношений, существуют за пределами экономического базиса. Именно поэтому личные неимущественные правоотношения полностью относятся к надстройке.

В гражданской литературе широко распространилось такое мнение, что содержание гражданских правоотношений составляют субъективные права и обязанности его участников. Это мнение характерно для тех авторов, которые рассматривают гражданские правоотношения как существующие специальные идеологические отношения в результате урегулирования общественных отношений.

Авторы, относящиеся к гражданским правоотношениям как к общественным отношениям, регулируемым гражданско-правовыми нормами, противоречат сами себе, утверждая, что содержание только этих правоотношений состоит из гражданских прав и обязанностей. Согласно их размышлениям, субъективные права и обязанности появляются только в результате правового регулирования.

Несмотря на это, о субъективных правах и обязанностях можно говорить, как о правовом содержании отношений, состоящих из взаимных связей участников правоотношений. Поэтому и в старых, и в современных учебниках под правовым содержанием гражданских правоотношений понимаются субъективные права и обязанности, относящиеся к участникам правоотношений.

Специфические особенности гражданских правоотношений проявляются не только в их содержании и форме, но также в субъекте и объекте. (В следующем параграфе эти вопросы раскрываются более широко).

3. Субъекты и объекты гражданских правоотношений

Субъекты гражданских правоотношений. Физические лица

Участники гражданских правоотношений называются субъектами этих отношений. К ним относятся физические и юридические лица, государственные и административно-территориальные организации. Как и любые общественные отношения, гражданские правоотношения возникают между людьми. Люди в этих правоотношениях выступают как отдельные индивидуумы и как организованные коллективы. В гражданском законодательстве отдельных индивидуумов называют физическими лицами.

Правовая субъективность отражает социально-правовую возможность лица (субъекта)

быть участником правоотношений. Возникновение, изменение и прекращение правовой

субъективности, связано не только с фактом рождения, развития и смерти человека, но и с определенным комплексом социальных условий. Для обладания лицом правовой субъективностью необходимо материальное и правовое обеспечение.

Правовую субъективность составляет совокупность правоспособности и дееспособности. **Под** правоспособностью понимается способность субъекта обладать гражданскими правами и нести гражданско-правовые обязанности. Дееспособность является способностью субъекта своими действиями обретать и осуществлять гражданские права, создавать и для себя исполнять гражданские обязанности. Гражданско-правовая субъективность не одинакова для разных участников гражданских правоотношений. Для граждан она носит общий, для юридических лиц - специальный, а для государства - универсальный характер.

Правовую субъективность не следует путать с субъективным правом. Его сущность отражается не в «праве», а в способности. Разница между правовой субъективностью и субъективным гражданским правом в том, что если первое указывает способность субъекта обрести право, то второе является мерой поведения, определенной законом.

В статьях 24-42 Гражданского Кодекса говорится об одном из субъектов гражданских правоотношений - физических лицах. Под физическими лицами понимаются не только граждане Азербайджана, но и постоянно проживающие на территории Азербайджанской Республики или временно находящиеся на ней иностранцы и лица без гражданства. Характерный признак гражданской правоспособности в республике состоит в том, что она признается для всех физических лиц одинаково и обеспечивается реально.

Правоспособность физического лица возникает в момент его рождения и прекращается со смертью. Некоторые нормы предусматривают защиту прав еще не родившегося ребенка. Так, согласно статье 25.3 Гражданского Кодекса, право стать наследником возникает с момента оплодотворения, а осуществление этого права возможно только после рождения. В содержание гражданской правоспособности физического лица входят: обладание частной собственностью, выбор места жительства, право быть автором произведений науки, литературы, искусства, на открытие и рационализаторские предложения, в целом передвигаться на территории республики по своему желанию и другие случаи.

Согласно законодательству республики, лишение физического лица правоспособности недопустимо.

Для выступления физического лица в качестве субъекта гражданского права необходимо обладание, помимо гражданской правоспособности, дееспособностью. Наличие или отсутствие дееспособности не оказывает влияния на содержание правоспособности. Например, физическое лицо, признанное недееспособным, полностью сохраняет правоспособность.

Все граждане не могут обладать дееспособностью в равной степени. Закон определяет разные степени дееспособности, учитывая интеллектуальный, волевой уровень и степень совершеннолетия человека, способность понимать им свои действия и руководить ими. Разница в дееспособности физического лица в законодательстве определяется возрастом и медицинскими основаниями.

Гражданская дееспособность физического лица обретается полностью с достижением возраста совершеннолетия, т.е. 18-ти лет. Такие лица независимы в обретении и осуществлении прав, возложении на себя соответствующих обязанностей и их исполнении, а также несении ответственности за свои действия. Обладание лицом полной дееспособности зависит от нескольких социальных и психологических моментов.

Дееспособностью не обладают несовершеннолетние (малолетние) до 7 лет. Несовершеннолетние с 7 до 18 лет обладают ограниченной дееспособностью. Гражданское законодательство разделяет лиц этого возраста на следующие группы:

1. лица с ограниченной дееспособностью от 7-ми до 14-ти лет;
2. лица с ограниченной дееспособностью от 14-ти до 18-ти лет.

Согласно статье 29 Гражданского Кодекса, за исключением мелких бытовых сделок, за лиц, не достигших возраста 14-ти лет, сделки заключают только их родители, усыновители и опекуны.

За ущерб, нанесенный несовершеннолетними, не достигшими 14-ти лет, ответственность несут родители, опекуны или попечители. У несовершеннолетних с 14-ти до 18-ти лет есть право независимо распоряжаться своими заработками, стипендиями и другими доходами; осуществлять авторские права на произведения науки, литературы и искусства, на открытия; в соответствии с законом, делать вклад в кредитных учреждениях и распоряжаться им; заключать мелкие сделки бытового характера. В других случаях эти лица могут заключать сделки только с

разрешения своих законных представителей - родителей, опекунов и попечителей.

Лица от 14-ти до 18-ти лет несут ответственность в соответствии с законом за причиненный ущерб.

Характерным признаком дееспособности несовершеннолетних лиц является то, что она может быть сужена и расширена. Так, в случае, когда закон разрешает вступление в брак до 18-ти лет, физическое лицо, не достигшее этого возраста, с момента вступления в брак обретает полную дееспособность.

Согласно статье 32 Гражданского Кодекса, физическое лицо, которое, вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, либо вследствие пристрастия к азартным играм, ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничено судом в дееспособности. Над таким лицом устанавливается попечительство, и оно только с разрешения попечителя может заключать другие сделки, а также забирать заработок, пенсию и другие доходы и распоряжаться ими. Однако эти лица независимо несут имущественную ответственность по заключенным сделкам и нанесенному ущербу.

Суд отменяет ограничение дееспособности физического лица после предотвращения оснований, способствовавших его наложению. Попечительство, установленное над физическим лицом, также отменяется решением суда.

Дееспособность лица может определяться не только возрастом, но и психическим состоянием. Лица, которые в результате умственной недостаточности или душевной болезни не способны осознавать смысл своих действий или руководить ими, могут быть признаны судом недееспособными, для чего необходимы правовые и медицинские критерии. Неосознание лицом смысла своих действий и неспособность руководить ими (правовой критерий) обуславливается умственной слабостью или душевной

болезнью (медицинский критерий). Над такими лицами определяется опекунство, и от их имени сделки заключает опекун.

При выздоровлении лица суд признает его дееспособность. Определенное над ним опекунство отменяется решением суда.

В гражданском законодательстве одним из спорных вопросов, связанных с правовой судьбой физического лица, яв-

ляется пропажа его без вести или объявление умершим. Согласно общим правилам, наличие в нашем законодательстве категории объявления лица без вести пропавшим связано с необходимостью предотвращения возникающих правовых неопределенностей ввиду отсутствия мужа (жены), родственников и других у одного из субъектов гражданских правоотношений, например должника.

Согласно статье 40.1 Гражданского Кодекса, физическое лицо может быть, по заявлению заинтересованных лиц, признано судом безвестно отсутствующим, если нет сведений о месте его пребывания и в течение двух лет он не появился в месте его жительства. Факт пропажи без вести способствует определенным правовым последствиям: для постоянного управления законным имуществом этого лица определяется попечительство; за счет этого имущества оплачиваются долги, расходы на проживание лиц, находящихся на иждивении; возникает право на получение пенсии нетрудоспособными членами семьи за потерю главы семьи.

При возвращении без вести пропавшего лица или установлении его места нахождения, суд отменяет решение о признании его пропавшим, а также решение об управлении его имуществом. Физическое лицо может быть объявлено судом умершим, если нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая - в течение шести месяцев.

Согласно статье 41.2 указанного Кодекса, пропавший без вести в связи с военными действиями военнослужащий или иное физическое лицо может

быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий. В этом случае, днем его смерти считается день вступления в законную силу решения суда.

Если признанное умершим лицо вернется или станет известно его место нахождения, суд отменяет предыдущее решение; отменяется регистрация о смерти; если не заключен но-

вый брачный договор, то брак восстанавливается. Независимо от времени возвращения, лицо может потребовать возврата оставшегося от него имущества, переданного, после объявления его умершим, безвозмездно другому лицу. Имущество по заменяемым сделкам возвращается тогда, когда это лицо докажет, что получатель имущества знал о том, что он жив.

Если имущество лица, объявленного умершим, перешло к государству и продано, тогда сумма, полученная от реализации, возвращается ему.

Юридические лица, как субъекты государственных гражданских правоотношений

Субъектами гражданских правоотношений являются не только физические лица, но и организации, управления и предприятия. В гражданском законодательстве управления, предприятия и организации, в отличие от физических, называются юридическими лицами. Понятие юридического лица дается в статье 43.1 Гражданского Кодекса. Согласно этой статье, юридическим лицом признается специально созданная и в установленном порядке прошедшая государственную регистрацию организация, которая имеет в собственности обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Как видно, не всякая организация, а только обладающая перечисляемыми ниже свойствами, считается юридическим лицом:

1. Организационное единство. Это означает, что юридическое лицо создается в качестве полной и единой организации. Обладание юридическим

лицом организационным единством определяется в его уставе или положении. Устав, утвержденный учредителями юридического лица, является учредительным документом юридического лица. В уставе определяются наименование юридического лица, место нахождения, правила управления деятельностью, а также порядок его ликвидации. Бюджетные управления и предприятия, а также общественные и другие организации действуют в соответствии с общим уставом для такого рода организаций.

2. Обладание отдельным имуществом. Если организационное единство важно для объединения множества лиц в единый коллектив, то раздельность имущества создает материальную базу деятельности этого объединения. Какая-либо организация не может функционировать без собственной материальной базы - земельных территорий, технических предметов, передвижных объектов, денежных средств и других. Все это, в комплексе, составляет частную собственность юридического лица и отличает ее от других лиц.

3. Независимая имущественная ответственность. Согласно общему правилу, собственники имущества или участники юридического лица не отвечают по обязательствам последнего, в то же время юридические лица также не несут ответственность за обязательства участников. Другими словами, каждое юридическое лицо независимо несет гражданско-правовую ответственность за свои обязательства. Кредиторы юридического лица могут обращаться по требованиям, вытекающим из обязательства, только к этому юридическому лицу. Согласно этому требованию, штраф может быть получен только с имущества юридического лица в установленном законом порядке.

4. Выступление в гражданском обороте от своего имени. Это выражается в том, что юридическое лицо может обретать гражданские права и осуществлять их от своего имени, а также нести обязанности, выступать в суде в качестве истца и ответчика.

Согласно статье 49.1 Гражданского Кодекса, юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и уставом. В некоторых случаях, действия от имени юридического лица, в соответствии с его интересами, по доверенности осуществляют его представители. В пункте 3 вышеуказанной статьи указывается, что выступающий от имени юридического лица, должен действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Если в договоре не оговаривается

иное правило, то он обязан, *по* требованию учредителя, возместить нанесенный юридическому лицу ущерб.

В целом, следует отметить, что одним из самых существенных признаков является выступление юридического лица в гражданском обороте от своего имени. Этот признак словно объединяет в себе другие признаки и, образуясь на материальной и организационной основе, является окончательным выражением независимости юридического лица и его гражданско-правовой субъективности.

Важно наличие всех указанных четырех свойств вместе. Та или иная организация, управление и предприятие, не обладающие одним из указанных свойств, не может считаться юридическим лицом.

Юридическое лицо с момента государственной регистрации обладает гражданскими правами и несет гражданские обязанности. Коммерческие юридические лица могут обладать необходимыми гражданскими правами и нести гражданские обязанности для осуществления любого вида деятельности, не запрещенной законом. Некоторые виды деятельности, перечень которых определяется законодательством, возможны только на основании специального разрешения (лицензии). Правоспособность юридического лица прекращается с момента его ликвидации.

В отличие от физического лица, дееспособность юридического лица возникает одновременно с правоспособностью. Юридические лица обладают

специальной правоспособностью. Это объясняется тем, что оно действует в рамках своего положения (устава). Под дееспособностью понимается способность юридического лица выступать независимо в гражданском обороте. Согласно законодательству, дееспособность юридического лица, фактически, возникает при создании его органов, которые подразделяются на 2 группы: единоличные и коллегиальные. Государственные юридические лица организуются на основе принципа единства управления и обычно бывают единым органом. Примером единоличного управления может быть директор, начальник управления, предприятия и

организации. В отличие от коллегиальных органов, они назначаются. Кооперативы, общественные и другие юридические лица, обладают коллегиальными органами, назначаемыми общим собранием. Примером коллегиального может быть исполнительный орган, подчиняющийся вышестоящему, и учредительная комиссия, являющаяся контролирующим органом.

Орган юридического лица является его составной частью. Осуществление определяемой уставом деятельности органом расценивается как деятельность юридического лица и создает для него права и обязанности.

Дееспособность юридического лица реализуется также посредством его представительств. Представительством считается отдельное подразделение, находящееся за пределами места нахождения юридического лица, представляющее и защищающее его интересы. Филиалом считается отдельное подразделение, находящееся за пределами места нахождения юридического лица, осуществляющее все или часть его функций, в том числе, функции представительства.

Представительства и филиалы не являются юридическими лицами и действуют по положениям, утверждаемым юридическим лицом. Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основе его доверенности.

Существуют 3 способа создания юридического лица:

1. распорядительный;
2. разрешительный;
3. нормативно-представительский.

В распорядительном порядке создаются государственные юридические лица. Его сущность в том, что необходимо специальное административное распоряжение полномочных государственных органов для создания юридического лица.

Разрешительный порядок относится к инициативным организаторам создания нового юридического лица - физическим и юридическим лицам. Участие государства в создании такого юридического лица выражается в выдаче разрешения на его создание. В этом случае разрешение дается либо государственным органом, либо со стороны кооператива и общест-

венных организаций, полномочных на это. Примерами такого порядка может быть образование профсоюзов, спортивных обществ и другие.

Для нормативно-представительского порядка при создании юридического лица не нужно распоряжения или разрешения государственного органа. Их организация заранее определяется в специальных правовых нормах. Государственный орган обладает полномочием проверки соблюдения правовой нормы при создании такого юридического лица. Этот порядок широко распространился как в нашей республике, так и в иностранных государствах.

В гражданском законодательстве указываются 2 вида упразднения юридического лица:

1. реорганизация;
2. ликвидация.

Реорганизация юридического лица осуществляется на основе решения поверенного органа в соответствии с уставом или его учредителями (участниками). Упразднение юридического лица путем реорганизации бывает 5-ти видов:

1. объединение;

2. присоединение;
3. разделение;
4. отделение;
5. преобразование.

При реорганизации применяется универсальная (общая) правовая преемственность, т.е. в это время права и обязанности полностью переходят к вновь созданному юридическому лицу.

Ликвидация юридического лица является прекращением его существования и деятельности без перехода прав и обязанностей к другим в порядке правового наследования.

В юридической литературе отмечается ликвидация юридического лица в распорядительном, добровольном и принудительном порядке. В распорядительном порядке, как правило, ликвидируются государственные юридические лица, что осуществляется решением государственного органа, создавшего их. В принудительном и добровольном порядке ликвидируются кооперативы,

общественные организации и другие. В добровольном порядке ликвидация юридического лица осуществляется решением общего заседания этой организации, а в принудительном - решением полномочного на это государственного органа. Закон предусматривает принудительные меры для ликвидации юридического лица в случаях окончания периода его существования, превышения границ деятельности, осуществления деятельности, противоречащей интересам государства и другие.

В юридической литературе юридические лица разделяются на виды по нескольким основаниям. В зависимости от формы собственности они разделяются на государственные и специальные (негосударственные).

В зависимости от целей деятельности различают коммерческие и некоммерческие организации.

По составу учредителей существуют:

1. юридические лица, учредители которых состоят только из юридических лиц (союзы и ассоциации);
2. юридические лица, учредителями которых являются только государственные органы (унитарные предприятия);
3. юридические лица, учредителями которых являются любые юридические лица, исключая некоторые субъекты права (другие юридические лица)

По характеру прав участников:

А) организации, учредители которых над имуществом имеют права собственности или другое вещное право: унитарные государственные и муниципальные предприятия, а также управления;

Б) организации, участники которых в отношениях имеют обязательственное право: хозяйственные компании и общества, кооперативы;

В) организации, участники которых в отношениях обладают имущественными правами: общественные объединения, религиозные организации, фонды и союзы юридических лиц.

По объему вещного права организации:

- юридические лица, обладающие правом действенного управления имуществом: государственные управления и предприятия;
- юридические лица, обладающие правом хозяйствования над имуществом: государственные и муниципальные унитарные предприятия;
- юридические лица, обладающие правом собственности над имуществом - все другие юридические лица.

Согласно организационному порядку, юридические лица разделяются на создаваемые в добровольном порядке (воля учредителей) и распорядительном порядке (по решению собственника или органа управления).

По правовому состоянию юридические лица разделяются на национальные и иностранные. Юридические лица внутри страны создаются и действуют в соответствии с национальным законодательством. Иностранные

юридические лица создаются на основе законодательства иностранных стран, однако свою деятельность они осуществляют, основываясь на национальном законодательстве. Согласно 3-му и 4-му пунктам статьи 43 Гражданского Кодекса, Азербайджанская Республика и муниципалитеты в гражданско-правовых отношениях участвуют точно так же, как и другие юридические лица. В таких случаях полномочия осуществляются их же органами, не являющимися юридическими лицами.

Государство, как участник гражданских правоотношений, обладает правовой субъективностью, т.е. правоспособностью и дееспособностью. Однако, в отличие от других субъектов, у этой правоспособности есть своеобразные особенности. Это объясняется тем, что государство, как основной субъект общего права, является носителем власти, что, в свою очередь, выражается в его суверенитете.

Суверенитет имеет внутреннее и внешнее выражение. В пределах своей территории государство олицетворяет самую высшую власть. Никто не может вмешиваться во внутренние дела государства. Суверенные особенности государства превращают его в специальный субъект гражданского права. В этом смысле:

- государство самостоятельно принимает обязательные для всех других субъектов гражданско-правовые законы;

Объекты гражданских правоотношений

- государство, вне зависимости от воли другой стороны, принимает административные акты, создающие гражданские правоотношения;

- государство, даже участвуя в гражданских правоотношениях на основе равенства, сохраняет властные функции;

- государство использует иммунитет. Правоспособность государства не может быть такой же, как

у различных физических и юридических лиц. Она может либо расширяться, либо сжиматься. В качестве полномочий, принадлежащих только государству, можно указать обретение имущества, не переходящего

по наследству, или выпуск ценных бумаг и другие. Также разделение отношений на специальные сферы исходит из их сущности, и вход сюда для других субъектов гражданского права напрямую запрещен. Эту область называют монополией государства. В то же время государство лишено возможностей других субъектов гражданских правоотношений, например, получение имущества по наследству, заключение некоторых видов договоров (торговая концессия, договор и другие), обладание собственным именем и т.д.

Несмотря на это, государство, как и другие субъекты, своей деятельностью обретает и осуществляет гражданские права, а также создает и исполняет гражданские обязанности. В гражданском обороте от имени государства выступают всегда или государственные органы, считающиеся юридическими лицами, или должностные лица, действующие в определенных пределах. Именно их сознание и воля создают возможность для государства действовать в качестве субъекта права. Государство в гражданском обороте участвует либо непосредственно, либо с помощью своих юридических лиц, созданных в организационно-правовой форме, согласно действующему законодательству, специально с этой целью. Как субъект государственного права собственности, оно обладает всеми правами собственника - владение, пользование и распоряжение принадлежащим ему имуществом.

Объекты гражданских правоотношений

Одним из основных элементов гражданских правоотношений являются также объекты этих отношений. Под объектом гражданских правоотношений следует понимать то, на что направлены эти правоотношения. Объектами гражданских правоотношений называются материальные и духовные ценности, способствующие вхождению субъектов гражданского права в правоотношения. Круг этих ценностей существенно широк и многообразен. Согласно статье 4 Гражданского Кодекса, объектами гражданско-правовых отношений могут быть не исключенные из гражданского оборота

материальные или нематериальные блага, имеющие имущественную или неимущественную ценность.

К этим объектам относятся:

1. вещи;
2. результаты творческой деятельности;
3. работы и услуги;
4. нематериальные ценности.

Особое место среди объектов гражданских правоотношений занимают вещи. Это связано с более широким распространением их в гражданском обороте и участием в создании правоотношений собственности.

Вещи являются видимыми, материальными предметами в отношениях между людьми. Согласно статье 135.1 Гражданского Кодекса, только физические объекты считаются вещью. Они, как предмет материальной или духовной культуры, являются продуктом человеческого труда или состоят из созданных самой природой и используемых людьми в своей жизнедеятельности - земля, полезные ископаемые, растения и другие. Основной признак вещей, как объектов гражданских правоотношений, проявляется в удовлетворении тех или иных потребностей людей.

В юридической литературе вещи по своему назначению, экономическому характеру и признакам классифицируются следующим образом:

1. производственные средства и предметы потребления;
2. движимые и недвижимые вещи
3. ограниченные в обороте, изъятые и не изъятые из оборота;
4. потребляемые и непотребляемые вещи;
5. определяемые индивидуально и по роду;
6. делимые и неделимые;
7. основные и вспомогательные;
8. парные и непарные;
9. плоды, доход и продукт.

Хотя в гражданско-правовой литературе встречается разделение вещей на живые и неживые, в статье 135.3 Гражданского Кодекса Азербайджанской Республики указывается, что растения и животные не являются вещью. Их правовое положение определяется специальными законами. Правовое положение вещей распространяется также и на растения и животных, если иное не предусмотрено законодательством.

В общем, при классификации вещей определяется своеобразное правовое положение каждой из них. Под правовым положением понимается совокупность правовых норм, регулирующих владение, пользование и распоряжение вещами, как объектами гражданских правоотношений.

Особую группу вещей составляют деньги и ценные бумаги. Основная особенность и отличительная черта денег, как объекта гражданских правоотношений, состоит в использовании их в качестве общего эквивалента. Другими словами, если закон не запрещает, или кредитор не против этого, то практически любой имущественный долг можно оплатить деньгами.

Деньги по своей природе относятся к вещам, определяемым по роду как заменимые и делимые. Они отличаются от других вещей, определяемых по роду, не по своим природным особенностям и специальной товарной ценности, а по выражаемой в них денежной сумме.

Официальная денежная единица Азербайджанской Республики - манат, который определяется на всей территории республики по номинальной ценности и является законным средством оплаты. Право выпуска денег в оборот или изъятия из оборота, принадлежит только Национальному Банку Азербайджанской Республики. Приобретение и использование на территории страны иностранной валюты возможно только в порядке, определяемом в законодательстве.

Важное место среди материалов, используемых в гражданском обороте, занимают также ценные бумаги, т.е. ценные документы, отражающие в себе важные условия имущественных прав, подтверждаемые

выполнением в определенной форме и реализуемые только при предъявлении.

В гражданском праве выделяются 3 вида ценных бумаг:

1. на предъявителя (безымянные);
2. именные;
3. ордерные.

Под ценными бумагами на предъявителя понимаются бумаги, исполняемые при предъявлении и в которых не указывается, кому принадлежат права. К ним относятся акции, лотереи, безымянные облигации, приватизационные чеки.

Именные - это ценные бумаги, выписанные на имя определенного человека, т.е. предусмотренные здесь права могут быть реализованы только в случае представления бумаги самим лицом или его представителем. Примером могут быть сберегательные книжки, именные облигации и другие.

В ордерных ценных бумагах указывается, для кого осуществляется исполнение. Это векселя, коносаменты и другие.

Большая часть гражданских правоотношений возникает в связи с созданием и использованием результатов творческой деятельности - наука, литература, произведения искусства, открытия, производственные экземпляры. Эти продукты творческой деятельности составляют объекты интеллектуальной собственности, которая, будучи условным обобщающим понятием, находит выражение в совокупности специальных прав, прежде всего, по результатам творческой деятельности, используется в законодательстве большинства стран, в том числе Азербайджана, и международных конвенциях.

Результаты творческой деятельности, в отличие от вещей, отражают в себе нематериальные ценности. Так, произведения науки, литературы, искусства отражают совокупность новых идей, образов, понятий; открытие, полезный образец и рационализаторское предложение - техническое решение вопросов; производственные экземпляры - художественно-конструкторское

решение внешнего вида изделия и т.д. Они тогда могут быть объектами гражданских правоотношений, когда обеспечение их доступности другими лицами выразится в какой-либо объективной форме. Так, произведения литературы могут быть в письменной форме, записаны на магнитную ленту; чертежи открытий могут выражаться в форме схем.

Материальные носители (письменная, магнитная лента записи, чертеж) творческой деятельности, как и вещи, могут передаваться в собственность других лиц, использоваться. Эти результаты, являясь нематериальными ценностями, могут использоваться (за исключением случаев, предусмотренных в законе), на основе согласия их авторов, другими лицами с сохранением авторства.

К объектам гражданских правоотношений, помимо результатов творческой деятельности, относятся также итоги других видов деятельности. Так, предметом договора подряда являются результаты исполненной работы для заказчика. В договорах подряда и других документах такого типа результат обретает материальную форму, т.е. материализуется во вновь созданных, отремонтированных, приготовленных вещах и в отрыве от этой деятельности может считаться независимым объектом гражданских правоотношений.

Эффективные результаты деятельности могут выражаться не только в их материализации, но и в них самих. Так, нет материального результата у поручителя, комиссионщика, хранителя. Эта деятельность осуществляется только для юридически значимых интересов доверителя, комитента, передающего груз. Действия, которые невозможно отделить от результатов деятельности и используемые в процессе этой работы, называются услугами. Услуги - часто встречаемый и независимый

объект гражданских правоотношений. Среди услуг широко распространились посреднические, правовые, вспомогательные, социально-культурные и другие.

Особую группу гражданских правоотношений составляют нематериальные ценности. Под ними понимаются предусмотренные и охраняемые действующим законодательством ценности и свободы, обладающие экономическим содержанием, и которые невозможно отделить от личности. К ним относятся жизнь и здоровье, честь и достоинство, личная неприкосновенность, деловая репутация, личная и семейная тайна, имя, авторское право и другие.

4. Сделки

Понятие сделок и признаки

Сделки являются одним из самых распространенных видов юридических фактов, которым в статье 324.1 Гражданского Кодекса Азербайджанской Республики дается следующее понятие:

«Сделками признаются одно-, двух- или многостороннее волеизъявление, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских правовых отношений».

Они характеризуются следующими признаками:

1. сделка, будучи волевым актом, заключает в себе действия людей;
2. сделка является действием, соответствующим закону;
3. сделка является действием, специально направляемым на создание, изменение и прекращение гражданских правоотношений;
4. сделка является действием, приводящим к определенным правовым результатам

Каждая сделка, как волевой акт, связана с несколькими психологическими моментами. Для ее заключения, прежде всего, необходимо желание и интерес сторон. В гражданском праве это называется внутренней волей. Однако наличия толь-

ко внутренней воли недостаточно для заключения сделки. Для этого нужно также доведение до сведения и объявление внутренней воли другим людям. Это называется выражением воли. Значит, сделка объединяет в себе и

субъективный элемент -волю, и объективный - выражение воли. Правовые результаты связаны с выражением воли, благодаря чему сделки проясняются и уточняются.

В гражданском праве способы выражения внутренней воли делятся на 3 группы:

1. выражение воли напрямую. Это выполняется в устной или письменной форме. Например, заключение договора, выражение согласия на возмещении ущерба и другие

2. косвенное выражение воли. Если в действиях лица невозможно определить его волю, то это является косвенным выражением воли.

В гражданском праве обычно это называют конклюдент-ным (с латинского *concludere* - делать вывод, приходить к результату) выражением воли (покупка билета для проезда в электропоезде или положенные на прилавки магазинов товары отражают желание лиц заключить сделку).

3. выражение воли молчанием. Этот способ используется только в случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон. Например, молчание в ответ на выдвинутое предложение об изменении условий договора участником означает согласие другой стороны.

Одним из психологических элементов, представляющих очень важное значение для сделок, является мотив, который следует отличать от основания сделки. Основу сделки составляет правовая цель, правовой результат. Например, цель договора купли-продажи заключается в передаче вещи в собственность покупателя. Кстати, следует отметить, основа сделки не преследует случайную цель, а несет типичный и постоянный характер. Основание сделки должно быть осуществимо и законно. В противном случае она не имеет правовой значимости.

Сделка, заключенная не с целью получения результата, а только для вида, считается недействительной.

Мотив является психологическим фактором для заключения договора лицом в любом случае. Поэтому мотивы сделки многочисленны, а основной -

один. Они остаются за пределами сделки, не находят отражение в ее содержании и не несут значение юридического факта. Например, если лицо на день рождения для подарка покупает какую-либо вещь, тогда этот мотив не включается в правовое содержание договора купли-продажи.

Виды сделок

В гражданском праве сделки классифицируются по разным основаниям. В зависимости от количества участников они разделяются на односторонние, двусторонние и многосторонние. Согласно гражданскому законодательству или соглашению сторон, односторонней является сделка, для заключения которой необходимо и достаточно выражение воли одной стороны. Примером может быть составление завещания, выдача доверенности и другие. Обычно односторонняя сделка заключается одним лицом, а воля может выражаться несколькими лицами. Например, выдача общей доверенности.

Иногда для создания правовых результатов по односторонней сделке нужно принятие воли со стороны лица, которому оно адресовано. Если это лицо не знает о существовании такого волеизъявления, тогда односторонняя сделка не имеет правовой значимости. Так, если предупреждение о нарушении договора не дошло до другой стороны, тогда оно не создает правовых результатов.

Сделки, осуществляемые по согласованию взаимного волеизъявления сторон, называются двусторонними сделками, а также договором и являются самым распространенным видом сделки. Примером могут служить договоры купли-продажи, аренды имущества, страхования и другие.

Сделки, происходящие по согласованию выражения воли трех и более сторон, называются многосторонними. Например, заключение договора несколькими юридическими лицами для постройки новых зданий.

Сделки делятся на возмездные и безвозмездные. В первом случае одна сторона, взамен совершенных действий или переданного имущества другой стороной, совершает определенные действия или оплачивает стоимость

имущества. Например, обязанность продавца в договоре купли-продажи состоит в передаче вещи, а покупателя - оплате обусловленной договором стоимости. Большинство правовых сделок возмездные.

В противоположность этому, в безвозмездных сделках стороны не берут друг на друга взаимные гарантии (договоры дарения и безвозмездного пользования имуществом). Некоторые сделки бывают как возмездными, так и безвозмездными. Договор хранения может быть примером этих сделок. Безвозмездные сделки в основном заключаются между физическими лицами, а договора между юридическими лицами, как правило, возмездные.

В гражданском праве различаются консенсуальные и реальные сделки. Для заключения сделки консенсуса (с латинского *consensus* - соглашение, договоренность) достаточно выражение воли и согласия участвующих сторон. Следует отметить, что сделки, заключаемые в гражданском обороте, носят характер консенсуса. Например, договор купли-продажи и подряда.

Для заключения реальной сделки недостаточно существование согласия. Здесь обязательно необходимы передача вещи и наличие предмета сделки перед глазами (договор займа, договор дарения).

В зависимости от правовой основы, сделки подразделяются на каузальные и абстрактные. Те из них, в основе которых стоит действительность, называются каузальными (с латинского *causa* - причина). В гражданском праве большинство сделок носит каузальный характер. Их основной признак - преследование какой-либо правовой цели. Например, цель до-

говора аренды - в выставлении вещи для пользования, цель договора займа - в передаче денег или вещи. Действительность каузальной сделки исходит из ее цели. Сделки, основа которых не зависит от действительности, называют абстрактными. Абстрактность, от латинского слова «*abstract*», означает «отрыв», «отделение». Такая сделка бывает оторвана от своей цели. Примером этих сделок может быть вексель.

В гражданском законодательстве сделки делятся на срочные и условные. Во многих случаях в них указывается срок. Тогда правовые результаты сделки связаны с истечением определенного времени. Срок имеет 3 смысла. Начальный срок указывает на момент образования прав и обязанностей сторон, срок исполнения - на время выполнения сделки, а окончательный - на ее прекращение.

Срок в сделке может быть определенным и неопределенным. Если время точно не указывается, тогда должностное лицо (кредитор) в любое время может требовать исполнения сделки. Если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от происхождения или непроизхождения неизвестных случаев, сделка считается заключенной с условием. Могут быть следующие условия:

1. позитивное;
2. негативное;
3. откладывающее;
4. отменяющее.

Под позитивным условием понимается то, что сделка заключена с условием наступления какого-либо события в определенный срок. Если этот срок истек и событие не произошло, условие считается утратившим свою силу. В случае, если срок не определен, условие может быть выполнено в любое время. Если выясняется невозможность наступления события, условие может считаться утратившим свою силу (статья 328.4 Гражданского Кодекса).

Под негативным понимается то, что сделка заключена с условием ненаступления какого-либо события в определенный срок. Если событие не произошло до истечения данного срока, или невозможность наступления данного события стала из-

вестна до истечения срока, условие считается выполненным. В случае, если срок не определен, условие считается выполненным только при ненаступлении события (статья 328.5 Гражданского Кодекса).

Если возникновение прав и обязанностей, предусмотренных в сделке, зависит от ожидаемых в будущем или неизвестных событий, либо неожиданных, но уже свершившихся событий, сделка считается совершенной при откладывающем условии (статья 328.6 Гражданского Кодекса).

Сделка считается совершенной при отменяющем условии, если его наступление становится причиной прекращения договора и восстанавливает состояние, существовавшее ранее (статья 328.7 Гражданского Кодекса).

Определенную группу сделок составляют фидуциарные сделки (с латинского «fiducia» - доверие, вера), которые носят характер доверенности. Так, основывающееся на личное доверие сторон поручение связано с передачей комиссионного имущества по доверенности. Особенность такой сделки состоит в том, что изменение взаимоотношений сторон, потеря доверия друг к другу способствует прекращению этих отношений в одностороннем порядке. Например, в договоре поручения поверенный и доверитель в любое время могут расторгнуть договор.

Формы сделок

Способ выражения воли при заключении сделки называется формой сделки. Для достоверности сделки необходимо соблюдение формы, установленной в законе. Если такой формы нет, стороны сами могут ее определить. Сделки заключаются в устной или письменной форме. Сделка может считаться состоявшейся устно, если воля к заключению сделки лицом известна из его отношения.

Согласно статье 330 Гражданского Кодекса, сделка, для которой настоящим Кодексом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма, мо-

жет быть совершена устно. Если в соглашении сторон не предусматривается иной порядок, все исполняемые при заключении сделки могут заключаться устно, однако исключение составляют сделки по

соответствующе определенной нотариальной форме и способствующие, при несоблюдении простой письменной формы, недействительности договора.

Письменная сделка должна заключаться путем подписи представляющими стороны лицом или лицами, или надлежаще уполномоченными лицами документа, выражающего содержание сделки.

Заключение сделки в письменной форме имеет следующие положительные признаки:

1. более широкое раскрытие содержания сделки;
2. создаются возможности четкого выражения своей воли участниками гражданского оборота и точного исполнения договора;
3. упрощает работу суда по предотвращению случаев невыполнения обязательств одной из сторон.

Письменные сделки бывают 2 типов: простые сделки и нотариально подтверждаемые сделки. В первом случае должны указываться все необходимые для договора реквизиты -имена сторон, содержание сделки, подписи участников. Для достоверности таких сделок обязательно должны быть подписи участвующих лиц. Если физическое лицо, ввиду физической недостаточности, болезни или неграмотности, самостоятельно не может подписать сделку, то по его просьбе это может сделать другое физическое лицо, чья подпись, с указанием причин неподписания самим заключающим сделку, подтверждается нотариусом или должностным лицом, полномочным совершать нотариальные действия.

Есть такие государственные юридические лица, заключаемые сделки которых подтверждаются двумя подписями -руководителя (директора, управляющего) и главного бухгалтера. Подтверждение принятия заказа, путем обмена письмами или телеграммами также относится к простым письменным сделкам

Несоблюдение простой письменной формы лишает стороны права ссылаться на показания свидетеля для подтверждения сделки и ее условий при спорах, но не ограничивает возможности представления письменных и

других документов. В случаях, предусмотренных законодательством, несоблюдение простой письменной формы сделки может привести к ее недействительности.

Отличие нотариальной формы от письменной заключается в том, что для подтверждения сделки в нотариальном порядке требуется подтверждающая запись в письменном документе нотариуса или другого должностного лица, уполномоченного на это.

Согласно статье 334.3 Гражданского Кодекса, нотариальное удостоверение сделок обязательно:

1. в случаях, указанных в настоящем Кодексе;
2. по требованию одной из сторон, если даже данная форма сделки не предусмотрена настоящим Кодексом.

Прежде всего, соблюдение этих правил требуется при заключении договора купли-продажи жилого дома и другой недвижимости, а также при составлении завещания.

Несоблюдение нотариальной формы сделки является причиной ее недействительности. Такая сделка считается ничтожной.

В некоторых случаях, помимо соблюдения письменной формы, требуется регистрация сделки в соответствующем государственном органе, что, прежде всего, имеет целью проверить законность содержания сделки, а также зарегистрировать возникающие из нее права. Несоблюдение требования государственной регистрации прав, возникающих из сделки, приводит к ее недействительности. Такая сделка признается ничтожной.

Если сделка совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от регистрации возникающих прав, суд вправе принять решение о регистрации по требованию другой стороны. В этом случае права, возникающие из сделки, регистрируются в соответствии с решением суда (статья 336.2 Гражданского Кодекса).

Сторона, необоснованно уклоняющаяся от государственной регистрации прав, возникающих из сделки, должна возместить другой стороне

убытки, вызванные задержкой в совершении сделки (статья 336.3 Гражданского Кодекса).

Недействительность сделки.

По гражданскому законодательству для признания сделки недействительной, необходим недостаток по одному из следующих элементов:

1. по субъективному составу;
2. по содержанию;
3. по форме;
4. по воле и волеизъявлению. Недействительность сделки по субъективному составу

обусловлено тем, что она не соответствует правоспособности и дееспособности заключающих ее лиц. Недействительность таких сделок часто объясняется заключением их недееспособными лицами или лицами с ограниченной дееспособностью. Согласно статье 342.1 Гражданского Кодекса, недействительна сделка, совершенная физическим лицом, признанным недееспособным вследствие психического расстройства. Каждая из сторон такой сделки обязана возвратить другой все полученное в натуре, а при невозможности - возместить его стоимость в деньгах. Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если она знала или должна была знать о недееспособности другой стороны.

Сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя физическим лицом, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, а также вследствие пристрастия к азартным играм, может быть признана судом недействительной по иску попечителя. Этот же порядок распространяется на сделки, заключенные несовершеннолетними лицами, которые только в предусмотренном законом порядке могут осуществлять самостоятельно мелкие бытовые сделки.

Сделки, заключенные юридическими лицами, признаются недействительными по следующим основаниям:

1. сделки заключены за пределами правоспособности юридического лица;
2. сделки заключены органом юридического лица с превышением своих полномочий.

Сделка, совершенная юридическим лицом в нарушение определенных в его уставе целей деятельности, либо не имея специального разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана судом недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или органа, осуществляющего контроль или надзор за его деятельностью, если доказано, что другая сторона сделки знала или должна была знать о ее незаконности (статья 349 Гражданского Кодекса).

Недействительность сделки по содержанию определяется несоответствием ее условий требованиям закона. Под законом здесь подразумеваются республиканские законы и подзаконные акты, в особенности, гражданское законодательство. Такие недействительные сделки характеризуются объективными и необъективными признаками. Объективным признаком является противоправный (противозаконный) характер сделки, а субъективным - побуждения сторон к заключению и исполнению сделки при осознании ее противоправности (противозаконности).

Недействительность сделок по форме обуславливается тем, что не соблюдается определенная законом форма, и они признаются недействительными в случаях, прямо предусмотренных законом.

Недостатки в воле и волеизъявлении проявляются в следующих случаях:

1. наличие только волеизъявления, но отсутствие внутренней воли. Сюда относятся сделки, заключенные с применением насилия и под угрозой,

а также лицами, не способными понимать значение своих действий или руководить ими;

2. неправильное отражение волеизъявлением внутренней воли. Например, сделки, заключенные в результате соглашения сторон с плохими намерениями, и другие;

3. формирование внутренней воли под воздействием ненормальных условий. Примером являются сделки, заключенные в результате обмана, заблуждения и попадания в тяжелую ситуацию;

4. наличие воли и волеизъявления только для вида. Сюда относятся: мнимая и притворная сделки.

Согласно статье 340 Гражданского Кодекса, мнимая - это сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. Мнимая сделка ничтожна. Притворная - это сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку. Притворная сделка ничтожна. К притворной сделке, с учетом ее существа, применяются правила, относящиеся к сделке, которую стороны действительно имели в виду.

В целом, недействительность сделки означает то, что действия, осуществляемые в форме сделки, не обладают признаками юридического факта. Недействительная сделка, за исключением результатов, связанных с ее недействительностью, не способствует правовым результатам и она недействительна с момента заключения. Сделки, не соответствующие правовой норме, считаются недействительными с момента заключения, вне зависимости от того, подается ли по этому поводу иск и признается она или нет недействительной судом. Каждое заинтересованное лицо может выдвинуть требование о применении результатов таких недействительных сделок. Суд имеет право на применение таких результатов по своей инициативе.

Сделки, создающие с момента заключения для сторон права и обязанности, но в результате протеста признанные в судебном порядке

недействительными, называются спорными. Эти сделки, если они не оспорены в суде и не признаны недействительными, остаются в силе. Если подразумевается возможность заключения сделки без этой части, то это не способствует признанию одной части сделки недействительной, а другой - действительной.

Следует отметить, что право оспорить спорную сделку принадлежит заинтересованному лицу. Однако в случаях, пре-

дусмотренных законодательством, другие лица также могут воспользоваться этим правом.

Если спорную сделку суд признает недействительной, то она считается таковой с момента заключения, а судебное решение имеет обратную силу. Первым результатом признания сделки недействительной является недопущение исполнения ее.

Вопрос немного усложняется, если одна или обе стороны уже исполнили сделку. В таких случаях применяется реституция (с латинского *restitutio* - восстановление).

В гражданском праве реституцией называется восстановление состояния участников до сделки, если она признается недействительной.

Признание сделки недействительной приводит к следующим результатам:

1. применение двусторонней реституции;
2. применение односторонней реституции;
3. отклонение реституции.

Согласно статье 337.5 Гражданского Кодекса, при недействительности сделки, если настоящим Кодексом не предусмотрены отдельные последствия ее недействительности, каждая из сторон обязана возвратить другой все, полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или оказанной услуге) -должна быть оплачена её стоимость в денежной форме. Одним словом, стороны возвращаются к

состоянию до заключения договора. Такие результаты называются двусторонней реституцией, что допускается по сделкам, заключаемым несовершеннолетними, недееспособными, а также ограниченными в дееспособности физическими лицами. Как правило, в гражданском праве применяется двусторонняя реституция.

Если одна сторона умышленно наносит ущерб другой стороне, совершает действия, наносящие ущерб ее правам и законным интересам и противоречащие интересам государства и общества, то применяется только односторонняя реституция. Такая реституция разрешается по отношению к пострадавше-

му от ущерба. Односторонняя реституция предусматривается для сделок, заключаемых в результате злоупотребления властью, обмана, насилия, угрозы, договоренности представителя одной из сторон с другой с плохим намерением или попадания лица в тяжелое состояние. В это время только виновная сторона возвращает все полученное и оплачивает понесенные расходы, а полученное пострадавшим - удерживается в пользу государства.

Особым результатом признания сделки недействительной является отклонение реституции и недопущение ее. Под отклонением реституции понимается невозврат ни одной из сторон к прежнему состоянию. В это время все исполненное или подлежащее исполнению обеими сторонами переходит в пользу государства. Это правило, в основном, применяется тогда, когда в действиях обеих сторон присутствует умысел.

В некоторых случаях признание сделки недействительной приводит к образованию обязательства возмещения виновным в недействительности сделки понесенного другой стороной ущерба.

Как видно, признание в гражданском праве недействительности сделки имеет существенное значение и, направленное на защиту правовых правил и предотвращение возникновения противоправных прав и обязанностей, создает условия для нормального развития гражданского оборота.

5. Исковая давность

Особую группу сроков в гражданском праве составляют сроки защиты гражданских прав. Под сроком защиты гражданских прав понимается такой срок, в пределах которого лицо, чьи права нарушены, может требовать защиты или осуществления их в принудительном порядке. Так как основным способом защиты нарушенных гражданских прав является иск, указанные сроки называются исковой давностью.

Исковой давностью признается срок для защиты по иску лица, право которого нарушено. Она определена законом для таких случаев, когда нарушается материальное право конкрет-

ного лица, для защиты которого необходимо применение принудительных мер в отношении правонарушителя. Эти меры применяются со стороны полномочных для защиты гражданских прав органов (суд и другие). Применение их по требованию заинтересованной стороны разрешается не всегда, а только в пределах срока исковой давности. Возможность принудительного осуществления нарушенных субъективных гражданских прав называется правом на иск в материальном смысле, а право на обращение в суд для защиты этих прав - правом на иск в процессуальном смысле. Пропуск исковой давности не лишает права на обращение с иском в суд. Сколько бы времени ни прошло с момента нарушения субъективного гражданского права, заинтересованное лицо в любое время может возбудить иск. Независимо от истечения исковой давности, требование о защите нарушенного права принимается для рассмотрения судом. Таким образом, даже если право иска в материальном смысле утрачено, то право на иск в процессуальном смысле сохраняется.

Согласно статье 373 Гражданского Кодекса, общий срок исковой давности устанавливается в десять лет, по требованиям договора - три года, а по требованиям договора, связанного с недвижимым имуществом, - шесть лет; срок исковой давности по требованиям, возникающим из обязательств, подлежащих выполнению время от времени, составляет три года.

Для отдельных видов требований может определяться особая, по отношению к общему сроку, уменьшенная или увеличенная исковая давность.

Течение исковой давности начинается со дня возникновения права на иск, которое возникает в день, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Бывают случаи, когда истец не по своей вине не может подать иск в определенные законом сроки. В этих случаях применяется приостановление исковой давности, сущность чего состоит в том, что отрезок времени, в течение которого лица ограничиваются в возможности подать иск или защитить свои права по причинам, указанным в законе, не включается в исковую дав-

ность. Отрезок времени, когда существуют обстоятельства, являющиеся основой для приостановления исковой давности, не включаются в пределы исковой давности. После предотвращения указанных обстоятельств исковая давность продолжает свое течение.

Согласно статье 379.1 Гражданского Кодекса, течение исковой давности приостанавливается в следующих случаях:

1. если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);
2. если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;
3. определение соответствующим органом исполнительной власти отсрочки исполнения обязательств (мораторий);
4. отсутствие законного представителя недееспособного лица;
5. приостановление действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Течение срока исковой давности может быть приостановлено с тем условием, что указанные в этой статье случаи продолжаются в течение последних шести месяцев исковой давности, если же этот срок равен или

меньше шести месяцев, эти случаи возникают в течение срока исковой давности или продолжаются. Со дня устранения обстоятельств, послуживших основанием приостановления давности, течение ее срока продолжается, а оставшаяся - продлевается до шести месяцев. Если же срок исковой давности равен шести месяцам или меньше, то этот период доводится до срока давности.

Течение срока исковой давности прерывается предъявлением иска в установленном порядке, а также совершением должником действий, свидетельствующих о признании долга. После перерыва течение срока исковой давности начинается заново. Время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок.

Должник или иное обязанное лицо, исполнившее обязанность по истечении срока исковой давности, не вправе требо-

вать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо и не знало об истечении давности.

Истечение исковой давности до подачи иска является основанием к его отклонению. Если суд признает причину пропуска исковой давности уважительной, то нарушенное право должно защищаться. К уважительным причинам относятся тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и другие. Если ситуация носит объективный характер, что является препятствием подаче иска вовремя, то тогда они считаются уважительными причинами. Если в пропуске исковой давности виновно само заинтересованное лицо ввиду бесхозяйственности, невнимательности, халатности, то исковая давность не восстанавливается и иск отклоняется. Исковая давность применяется ко всем имущественным требованиям, за исключением требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ; требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов; требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью физического лица; требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права; других подобных требований.

Тема 5. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ

- 1. Понятие и содержание права собственности**
- 2. Формы и виды права собственности**
- 3. Приобретение и утрата (прекращение) права собственности**
- 4. Защита права собственности и других имущественных прав**

1. Понятие и содержание права собственности

Собственность относится к таким понятиям, вокруг которых на протяжении веков сталкивались размышления людей. Однако дело не заканчивается только битвами теорий. Изменение отношений собственности людей, борьба за появление новых отношений в этой сфере всегда во всем мире способствовали социальным переменам. Эта борьба приводила иногда к успешным, а иногда и очень неудачным результатам. Было и так, что общество действительно поднималось к более высокой, новой ступени своего развития. Однако в результате разрушения отношений собственности были случаи, когда об-

щества отбрасывались далеко назад и долго не выходили из этого упадка.

В XX веке в нашей стране процесс разрушения отношений собственности происходил дважды. В первый раз это произошло в апреле 1920 года, закончившись трагедией и навредив нескольким поколениям. Во второй раз это происходит и в наши дни. Основная цель нынешних преобразований - возвращение отношений собственности к их сущности, создание широкого слоя частных собственников, способных быть социальной опорой сегодняшнего режима. Итак, что такое собственность?

В первую очередь, это понимается как выражение лицом или коллективом отношения к принадлежащему имуществу, как к собственному. Собственность основывается на различии «мое» и «твое».

В независимости от того, какая форма собственности или ее вид находится выше в какой-либо конкретный момент, она выходит на первый план тогда, когда кто-то сможет относиться к результатам и условиям производства, как к «собственному» и «чужому». Без этого, в целом, собственности нет. С этой точки зрения, от того, какая идеология служит цели, та или иная форма собственности считается особенной.

Из элементарного разъяснения этого понятия можно прийти к одному результату, который означает, что собственность - это отношение человека к имуществу. Однако этого недостаточно для раскрытия содержания собственности. Так, собственник, наряду со своей вещью, находится в отношениях с другими, посторонними лицами. Поэтому собственность проявляется не только в отношении человека к вещи, а в отношениях между людьми по поводу этой вещи. С одной стороны отношений находится собственник, относящийся к вещи, как к собственной, а с другой выступают третьи лица, обязанные выражать постороннее отношение к этой вещи. Это означает то, что все третьи лица, по отношению к чужой вещи, в том числе к воле собственника, проявляющейся в этой вещи, должны отказаться от какого-либо посягательства.

Определение собственности означает то, что она является материальной подпиткой сущности в виде вещи. В то же время собственности свойственно волевое содержание, так как именно суверенная воля собственника определяет бытовое назначение принадлежащей ему вещи.

Собственность - общественное отношение. Если бы у посторонних лиц к вещи собственника не было бы отношения «чужое», то не было бы и отношения владельца - «собственное». Содержание собственности, как общественное отношение, раскрывается в неизбежных связях и отношениях с

другими людьми в процессе производства, разделения, обмена и использования материальных ценностей. Собственность является общественным отношением, обладающим материальным и волевым содержанием и занимающим основное место в имущественных отношениях. Однако это не может считаться достаточным для характера собственности. Для этого необходим волевой акт собственника, выражаемый в какой-либо конкретной форме по отношению к принадлежащему ему имуществу. По поводу своего имущества собственник входит в любое отношение с одним условием, чтобы по законодательству это не было запрещено или не противоречило социальной природе собственности. Воля собственника выражается во владении, пользовании и распоряжении принадлежащим ему имуществом. Конкретный акт собственника в отношении вещи (имущества), в конечном счете, ограничивается этим.

Под владением понимается фактическое обладание собственником имуществом (вещью), т.е. господство в хозяйствовании. Во владении отражается равновесие отношений собственности, связь имущества с индивидуумом и коллективом. Добыча из имущества его полезных естественных свойств, а также получение выгоды называется пользованием. Выгода от использования может быть в виде дохода, увеличения, прибыли, плодов, производной и другой формы. Под распоряжением понимается определение собственником правовой участи, что может быть в виде отчуждения имущества, аренды, залога и т.д. В пользовании и распоряжении имуществом выражается уже динамика отношений собственности.

Собственность, как экономическая категория, существовала во всех исторических периодах, конечно же, за исключением первобытного общества, когда человек еще не отделился от природы и потребности удовлетворялись простыми способами. В различные периоды общественного развития были различны и имущественные отношения. В соответствии с общественной формацией можно отделить друг от друга различные типы собственности - первобытно-общинный, рабовладельческий, феодально-

крепостной и капиталистический. В качестве типа собственности без каких-либо достаточных оснований указывалась в прошлом социалистическая собственность. Ни в одной стране мира, входящей в социалистический союз, в действительности, социализм так и не был построен. Производители непосредственно подвергались эксплуатации, а средства производства в действительности производителям не передавались. Тоталитарные режимы этих стран утвердили такой тип собственности, который полностью был чужд ее характерным признакам. Несмотря на наличие различных отношений, и экономическая, и правовая наука рассматривает собственность как специальную и изменяющуюся экономическую категорию.

Таким образом, под собственностью в экономическом смысле понимаются экономические отношения между людьми, сложившимися на протяжении истории по поводу присвоения владения, пользования и распоряжения материальными ценностями, прежде всего, средствами производства.

Когда эти отношения защищаются правом, они превращаются в право собственности, которое, посредством своих норм, укрепляет и защищает собственность, т.е. экономические отношения. Согласно статье 152.1 Гражданского Кодекса, **право собственности - это признаваемое и защищаемое государством право субъекта на владение, пользование и распоряжение по своему усмотрению принадлежащим ему**

имуществом (вещью).

В науке гражданского права право собственности понимается в 2-х смыслах: объективном и субъективном.

Под объективным смыслом понимается совокупность правовых норм, регулирующих отношения собственности, а **под субъективным** - право владения, пользования и распоряжения собственником определенным имуществом по своему усмотрению, независимо ни от кого и в пределах, определенных законом. Таким образом, содержание права собственности

составляет совокупность прав собственника на владение, пользование и распоряжение имуществом.

Право владения" - является юридически обеспеченной возможностью осуществления фактического владения имуществом (вещью). Если речь идет о фактическом владении, то это не означает наличие непосредственного контакта собственника с вещью. Например, лицо, находящееся в долгосрочном отпуске, остается собственником имущества, находящегося в его доме. Значит, фактическое владение вещью, по сущности, не отменяет владение вещью при временной отстраненности или беспомощности.

Если владелец передал другому осуществление ограниченного вещного или личного права владения, то каждый из них является владельцем. Среди них первый владеет непосредственно, а другой опосредованно.

Владение передается вместе с передачей самой вещи. Передача не происходит, если волей предыдущего владельца можно осуществлять фактическое владение приобретаемой вещью. Если третье лицо или само лицо, отчуждающее вещь, продолжает владение вещью на основании специальных правовых отношений, право владения вещью может быть приобретено и без передачи вещи. Такая передача владения становится действительной для третьего лица только в случае извещения его об этом лицом, отчуждающим вещь. Третье лицо вправе отказаться от передачи вещи лицу, приобретающему вещь, по тем же основаниям, на которые он ссылается при отказе от ее передачи лицу, отчуждающему (статья 163 Гражданского Кодекса).

Владение имуществом может быть законным и незаконным. Если есть какая-либо правовая основа владения вещью,

то такое владение называют законным или титульным владением. Владение без правовых основ называется незаконным или безтитульным. Имущество находится в общем владении тех людей, у которых есть для этого те или иные права. В таких случаях, спорные вопросы рассматриваются посредством презумпции законности фактического владения. Другими сло-

вами, владельцем признается фактически владеющий имуществом, если не будет доказано обратное

Лишение и нарушение права владения против воли владельца считается запрещенным самоуправством и каждый владелец вправе применять силу для защиты. При этом он, оценивая обстановку, должен воздерживаться от необоснованных силовых действий. Лицо, лишенное права владения, может требовать от незаконного владельца возвращения этого права. Если лишение права владения является ошибочным шагом в отношении фактического владельца или его правопреемника, и если право владения получено в году, предшествующем лишению, то предъявление иска исключается (статья 164 Гражданского Кодекса).

Незаконное владение делится, в свою очередь, на 2 части: владение добросовестное и недобросовестное (об этом более широко говорится в 4 параграфе этого раздела). В статье 166 Гражданского Кодекса говорится о вероятности наличия права собственности на основании права владения. В соответствии с этой статьей, предполагается, что владелец движимого имущества владеет вещью на правах собственника. Вероятно также, что какой-либо предыдущий владелец во время своего владения был собственником. Владелец движимого имущества, не желающий быть его собственником, может предположить, что эта вещь находится в собственности лица, у которого она приобретена. Владелец, знающий или обязанный знать об отсутствии права владения, является недобросовестным владельцем. Предполагается, что у владельца движимого имущества, претендующего на ограниченное имущественное право или личное право над движимым имуществом, имеется такое право. Но он не вправе предполагать наличие такого права у лица, продавшего ему вещь.

Недобросовестный владелец должен вернуть вещь ее собственнику, возместить весь ущерб, связанный с хранением вещи, а также отдать собственнику полученную выгоду.

Добросовестный владелец вещи, в соответствии со своим предполагаемым правом, не обязан возмещать полномочному лицу ущерб, связанный с получением им дохода от вещи и с ее использованием. Он не обязан возмещать вещь, исчезнувшую или поврежденную во время возмещения.

Право пользования является обеспеченной, с правовой точки зрения, возможностью добычи полезных естественных свойств имущества (вещи), а также получения пользы от него. Бывает так, что иногда вещь используется и для личных, и для хозяйственных целей. Например, швейной машиной можно сшить одежду не только для членов семьи, но и с оплатой стоимости для других лиц. Право пользования обычно опирается на право владения. Однако пользоваться вещью можно и без владения. Это осуществляется на основе договора или закона. Например, по договору аренды имущества арендатор считается не только временным владельцем вещи, а также и пользователем имущества.

В право пользования входит возможность лица не использовать свою вещь. Если применение вещи или ее служение посягает на общественные устои, то могут быть определены обязанности по использованию или обслуживанию и хранению. В этом случае на собственника может быть возложена обязанность исполнять эти функции самостоятельно или на платной основе отдать вещь в пользование других лиц.

Как и владение, пользование тоже бывает законным и незаконным.

Право на распоряжение - обеспеченная, с правовой точки зрения, возможность определять правовую участь имущества (вещи). Собственник, по своим соображениям, принимает решение о продаже имущества, сдаче его в аренду, под залог и дарении. Как правило, распоряжение имуществом при-
суще собственнику, а несобственник имеет такую возможность только в случаях, предусмотренных законом. Это прояв-

ляется в принудительной продаже кредитором имущества собственника с целью покрытия долга и в других случаях. Например, граждане

сдают в ломбард принадлежащее им то или иное имущество с целью получения ссуды. Если в течение определенного времени они не вернут деньги, то ломбард продаст заложенное имущество. Затем изымается взятая ссуда, оставшаяся часть передается собственнику. При пользовании определенным имуществом, оно теряет свою ценность, исчезает, в связи с чем прекращается право собственности. Значит, уничтожение собственности владельцем тоже считается распоряжением. Однако достаточно трудно правоупорядочить деятельность собственника, уничтожающего имущество. Если собственник уничтожает или выбрасывает имущество, он осуществляет распоряжение имуществом путем совершения сделки в одностороннем порядке, и в этом случае воля собственника направляется на прекращение или отмену права собственности, но если право собственности прекращается одноразовым использованием имущества (например, поедание фрукта и др.), тогда воля владельца направляется не на прекращение права собственности, а на извлечение полезных свойств имущества. В приведенном примере происходит осуществление не права распоряжения, а права пользования.

Раскрытие понятия права собственности не заканчивается определением полномочий, которыми обладает собственник. Дело в том, что одинаковыми полномочиями могут обладать и собственник, и другие лица (например, лицо, обладающее правом полного хозяйствования имуществом собственника). Для этого должны быть установлены специфические признаки, отражающие полномочия именно собственника. Эти признаки состоят в том, что собственник осуществляет свои полномочия согласно своим побуждениям. В это время собственник реализует свои права или распоряжается имуществом по своему убеждению в независимости от воли других лиц над этим имуществом, непосредственно основываясь на законе.

Право других лиц над имуществом опирается не только на закон, но и в то же время зависит от воли собственника и ею обуславливается.

Право собственности является обязательным правом. Согласно закону, оно защищается от любого, т.е. должно охраняться от неопределенного круга

лиц, потому что право собственности может нарушить каждый. Поэтому закон дал право собственнику преодолевать любые препятствия, не позволяющие осуществлять его полномочия. В это время он может использовать меры самообороны.

Однако владение собственника имуществом нельзя считать бесконечным. Согласно закону, осуществление права собственности не должно наносить ущерб окружающей среде, нарушать права третьих лиц и законы, противоречить интересам общества, особенно охраняемым законом, не допускать злоупотребление правом.

Для осуществления собственником прав над имуществом, находящимся во владении и пользовании, достаточно, чтобы третьи лица не посягали на это имущество. Однако так бывает не всегда. Распоряжаясь имуществом (продавая, сдавая в аренду или под залог и др.), собственник входит в правоотношение с конкретным лицом (например, с покупателем имущества, с берущим в аренду или под залог и др.). В это время, даже если собственник реализует свои права, регулирование этих прав иногда выходит за пределы права собственности, а сам он выступает как продавец, арендатор. В этом случае, если нарушено право собственности, все зависит от сохранения или несохранения права. В первом случае восстановление нарушенных прав происходит через нормы института права собственности. Если право собственности не сохранилось (скажем, имущество уничтожено), тогда восстановление нарушенных прав возможно другими правовыми нормами (например, обязательства, создаваемые в результате нанесения ущерба или страховое право). Таким образом, нормы права собственности находятся в постоянной связи и взаимодействии с другими правовыми нормами.

2. Формы и виды права собственности

Особую значимость вопросы формы и вида права собственности имеют не только с теоретической, но и с практической точки зрения. К какой форме и виду права собственности относится имущество, принадлежащее

конкретному лицу, определяет правовой режим имущества и спектр возможностей владения собственником этим имуществом.

В Конституции Азербайджанской Республики закреплены 3 формы собственности - государственная, муниципальная и частная. Субъектами права собственности всех видов движимого и недвижимого имущества могут быть физические и юридические лица, муниципалитеты и Азербайджанская Республика.

Государственное право собственности

В странах с развитой рыночной экономикой государственная собственность в структуре производственных фондов имеет существенный вес. Основная часть материальных ресурсов (продукты, топливо и другие средства), создающих основные жизненные потребности, находится в руках государства. Присутствие большей части производственных, социально-культурных объектов и объектов другого направления в собственности государства связано с двумя факторами. Во-первых, каждое государство должно задумываться о своей безопасности в мире, полном непредсказуемости. Под безопасностью подразумевается не только военная безопасность, но, в то же время, экономическая и санитарно-эпидемиологическая угроза, голод и другие опасности. Во-вторых, это исходит из выполняемой государством социальной функции. Государство должно решать вопросы обеспечения минимального уровня жизни населения, повышения жизненного уровня малообеспеченных семей, социальной защиты пенсионеров, студентов и других неимущих слоев населения. Для этого оно должно обладать соответствующей материально-технической и финансовой базой. До перестройки 90% основных производственных

фондов в нашей стране находились в руках государства. Государственная собственность была бюрократизирована и недостаточно отражала достижения научно-технической революции.

Сейчас в стране полным ходом идет приватизация, государственные объекты переходят в частную собственность юридических и физических лиц. По мнению специалистов, проводящих приватизацию, по её результатам произойдет объединение работников производства с производственными средствами, и собственность обретет свое истинное содержание.

Полученный опыт говорит, что нормальное развитие общества возможно там, где есть свободная конкуренция различных форм собственности и где жизненные способности каждого проявляются при объединении труда и капитала.

Согласно статье 155.1 Гражданского Кодекса, государственной собственностью является имущество, принадлежащее Азербайджанской Республике на праве собственности.

Под государственной собственностью понимается определяемое законом право владения, пользования и распоряжения принадлежащим государству имуществом. Как и другие субъективные права, государственное право собственности также создается в пределах определенных правоотношений, характеризуется конкретными полномочиями в области управления материальными ценностями. Полномочия государственного собственника осуществляются как со стороны единоличного субъекта гражданских прав, так и обладающим частью государственного имущества государственным юридическим лицом. Здесь между собственником и государственным юридическим лицом не образуются обязательственные правоотношения.

С экономической точки зрения государственная собственность считается формой общенародного присвоения. Государству, как крупному собственнику, для управления имуществом, а в отдельности для создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, очень важен контроль над распределением соответствующего имущества и его использованием между ними. Во многих случаях, это осуществляется принятием нормативных актов со стороны органов государственного управления.

Государственная собственность носит общий оборотный характер. Государство может обретать и обретает гражданские объекты, не принадлежащие другим собственникам.

В статье 155.2 Гражданского Кодекса отмечается, что земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности физических, юридических лиц либо муниципальных образований, являются государственной собственностью. Широкий круг этих объектов указан в Законе Азербайджанской Республики «О собственности в Азербайджанской Республике» от 9 ноября 1991 года. В законе говорится, что земля, недра, внутренние и территориальные воды, материковый шельф, мир флоры и фауны, воздушное пространство в пределах территории республики является исключительно собственностью Азербайджанской Республики, которая может передавать землю в частную собственность своим гражданам.

Азербайджанская Республика обладает правом владения, пользования и распоряжения ресурсами экономической зоны Каспийского моря в пределах, утвержденных международным правом.

К государственной собственности Азербайджанской Республики относятся все предприятия хозяйственной отрасли на территории страны, энергетические, транспортные сети и системы связи, государственный жилищный фонд, имущество государственных управлений, культурные богатства и исторические памятники, объекты инфраструктуры, в том числе туристического, курортного направления, другие основные фонды, созданные за счет средств государства, государственные банки, финансовые и кредитные резервы, ценные бумаги и другое имущество для осуществления обязанностей, стоящих перед республикой, как суверенным государством. Государственной собственностью Азербайджанской Республики считаются также предприятия или их филиалы на территории других государств, созданные за счет государственных финансовых запасов Азербайджанской Республики.

Право частной собственности

Важной формой права собственности в нашей республике является право частной собственности. Понятие права частной собственности было дано в Законе Азербайджанской Республики «О собственности в Азербайджанской Республике». Согласно этому закону, право частной собственности является совокупностью прав отдельных лиц, охраняемых законом, на производственные средства, предметы непроизводственного пользования и ресурсы, денежные средства и ценные бумаги, владение результатами от пользования и распоряжения ими. В соответствии с законодательством республики, право частной собственности, в свою очередь, делится на право собственности граждан и юридических лиц.

Кстати, следует отметить, что в период, называемый в прошлом «социализмом», основной принцип общества был определен как «каждому по труду», а трудовое право было закреплено законом как социально-экономическое право, являющееся одним из основных прав граждан. Была запрещена «эксплуатация человека человеком», безраздельно господствовала социалистическая форма собственности над производственными средствами. Основным источником собственности граждан, называемой личной собственностью, являлся труд. Часть совокупного общественного продукта, поступающего к гражданам по принципу разделения по труду, в основном направлялась на удовлетворение потребностей. Помимо этого, одним из источников личной собственности были выплачиваемые из общественных фондов потребления пенсии, пособия и стипендии. К удовлетворению потребностей граждан, в то же время, можно отнести бесплатные медицинские, квартир-но-коммунальные, транспортные услуги и др.

Действующая Конституция Азербайджанской Республики, отражая реальность, не берет за основу ни право на труд, ни принцип разделения по труду. Никто не может быть принужден к труду. В то же время, каждый имеет право свободно выбирать, на основе своей способности к труду, вид деятельности, профессию, занятие и место работы (статья 35 Конституции Азербайджанской Республики). Государство дает гарантию охраны права

интеллектуальной собственности, т.е. авторского права, патентного права и других.

В соответствии с этим, как и формы проявления права собственности граждан, существенным изменениям подверглись его источники происхождения. Сейчас основу права собственности граждан составляют их труд, как работников по найму, а также независимая экономическая деятельность. В экономической деятельности, в свою очередь, следует отметить занятость (зарегистрировавшись в соответствии с законом) независимой предпринимательской деятельностью путем использования имущества, продажи товаров, выполнения работ и оказания услуг. Предпринимательская деятельность осуществляется путем применения или неприменения наемного труда.

Учитывая вышеуказанное, можно сказать, что право частной собственности граждан выражается в следующих формах:

предложенный собственнику производственных средств, независимо от того, кем он является, наемный труд - как источник собственности граждан;

личная экономическая деятельность, не служащая приобретению прибыли - как источник собственности граждан;

предпринимательская деятельность, основывающаяся на личном труде - как источник собственности граждан;

предпринимательская деятельность с использованием наемного труда - как источник собственности граждан.

Последний вид деятельности может осуществляться с созданием юридического лица и без создания.

Закон не устанавливает ограничений при переходе от одного вида частной собственности к другому. Наоборот, государство побуждает к привлечению труда и капитала в отрасль, которая дает больший экономический и социальный эффект.

Следует отметить, что частная собственность одного лица может создаваться не из одного источника, а нескольких.

Например, гражданин, как пенсионер, может получать пенсию, как наемный работник - заработную плату, как акционер - дивиденд и т.д.

Право частной собственности граждан является институтом, закрепляющим индивидуальную принадлежность материальных благ.

В понятие права частной собственности входят полномочия собственника по владению, пользованию имуществом и распоряжению результатами его использования по своему усмотрению. Каждое из них обеспечивает конкретные возможности собственнику в правоотношениях с третьими лицами.

В период рыночной экономики отношение к определению круга объектов частной собственности существенно изменилось в законодательстве. Согласно действовавшему ранее законодательству, собственность граждан распространялась по своему потребительскому назначению, в основном, на продукты потребления. Что касается средств производства, то гражданин мог владеть только мелкими производственными средствами, и в это время использование наемного труда запрещалось. Сейчас ситуация полностью изменилась. Начиная с закона «О собственности в Азербайджанской Республике», и другие нормативно-правовые акты предотвратили все препятствия, сдерживающие развитие частной собственности.

Однако, несмотря на большую ёмкость понятия права частной собственности, все же и она имеет свои границы, что исходит из принципов допустимости гражданско-правового регулирования и свободы.

Первый принцип означает, что гражданину, осуществляющему право собственности, разрешается все, не запрещенное законом.

Принцип свободы означает решение вопроса осуществлять или не осуществлять гражданином право собственности по своему усмотрению, самостоятельно определять цели и средства реализации этого права.

Расширение границ целей субъективного права собственности и средств его осуществления вовсе не означает вседозволенности.

В период использования объектов права собственности граждан, в основном по потребительскому назначению, при осуществлении этого права на первый план выдвигались полномочия владения и пользования. Собственник в очень редких случаях обращался к осуществлению права распоряжения. Однако позже, в связи с переходом к рыночной экономике, произошли коренные изменения в этой ситуации с собственником, и он стал чаще использовать полномочия распоряжения. Так, чаще всего при производстве товара или его приобретении предусматривается его продажа с целью получения прибыли. Оборачиваемость объектов права собственности, в соответствии с рыночной экономикой, постоянно увеличивается.

Гражданское законодательство для объектов права частной собственности определило общий и специальный режим. Если в законе или другом нормативном акте не предусмотрен специальный режим в отношении объектов, находящихся в частной собственности граждан, то такие объекты подпадают под общий режим.

Недвижимое имущество прежде всего является имуществом со специальным режимом (земельные участки, жилые дома, многолетние насаждения и др.). Вещные права на указанное имущество, а также сделки, заключаемые по их поводу, подлежат государственной регистрации.

Для приобретения земельных участков также предусматриваются специальные правила. Например, отделение земельного участка для покупки проходит регистрацию. Для строительства на этой земле дома, помимо отделения земли и регистрации, требуется утверждение проекта строительства, получение разрешения на постройку, соблюдение ряда правил землеустройства, санитарных, экологических норм. После приобретения недвижимого имущества в порядке, определенном законом, собственник должен выполнить ряд обязанностей. Одним из них является налог на имущество.

Специальный правовой режим может относиться и к имуществу, не считающемуся недвижимым. Приобретение транспортных средств, огнестрельного оружия и другие объек-

ты могут находиться под этим специальным режимом, который выражается в содержании и регистрации таких объектов, соблюдении правил безопасности и др.

Муниципальное право собственности

Как форма собственности, муниципальная собственность впервые отделилась от государственной согласно закону «О собственности в Азербайджанской Республике». Впоследствии муниципальная собственность была закреплена в новой Конституции Азербайджанской Республики (статья 13).

Существенную роль в формировании муниципальной собственности, помимо вышеперечисленных, сыграли Законы Азербайджанской Республики «О статусе муниципалитетов» от 2 июля 1999 года, «О передаче имущества в муниципальную собственность» от 7 декабря 1999 года, «О территориях и землях муниципалитетов», «Об основах финансов муниципалитетов», «О местных (муниципальных) налогах и выплатах» от 27 декабря 2001 года и другие, в том числе Гражданский Кодекс Азербайджанской Республики.

Согласно статье 156.1 Гражданского Кодекса, имущество, принадлежащее муниципальным образованиям на правах собственности, является муниципальной собственностью.

Источники образования муниципального имущества следующие:

« государственное имущество, передаваемое в муниципальную собственность согласно законодательству;

- имущество, приобретаемое и создаваемое в результате деятельности муниципалитетов;

- имущество, переданное муниципалитетам физическими и юридическими лицами, международными организациями и фондами в качестве добровольной материальной помощи;

- имущество, приобретаемое путем перехода к муниципалитету имущества, не имеющего преемника;
- имущество, завещаемое муниципалитетам;
- имущество, приобретаемое в других случаях, предусмотренных законодательством.

Муниципалитеты обладают правом собственности над своим имуществом, т.е. свободно владеют, пользуются и распоряжаются им. В соответствии с законодательством республики о муниципалитетах, в состав муниципальной собственности входят средства местного бюджета, формируемого за счет местных налогов и выплат, внебюджетные финансовые фонды, муниципальное имущество, в том числе муниципальные земли, предприятия и организации, жилые фонды и нежилые здания, дороги, не входящие в государственную и частную собственность, муниципальные, образовательные, здравоохранительные, культурные и спортивные предприятия, другое движимое и недвижимое имущество.

Муниципалитеты управляют этой собственностью. Право собственности на имущество, входящее в муниципальную собственность, осуществляют муниципалитеты, а в случаях, предусмотренных законами Азербайджанской Республики, непосредственно население.

Согласно законодательству, муниципалитеты могут отдавать объекты муниципальной собственности во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, в аренду, отчуждать в порядке, определенном в законе, а также заключать другие сделки по поводу имущества, определять в договорах и соглашениях условия использования приватизируемых или переданных для использования объектов.

Правила и условия приватизации муниципальной собственности определяются непосредственно населением или независимо муниципалитетом. Средства, получаемые от приватизации объектов муниципальной собственности, полностью поступают в местный бюджет.

Местный бюджет - финансовые средства, формируемые и используемые для реализации принципов самоуправления, в соответствии со статусом муниципалитета, осуществления муниципальных полномочий, установленных в Конституции и законами Азербайджанской Республики. Будучи муниципальным, местный бюджет не является составной частью государственного бюджета.

К доходам местного бюджета относятся земельный и имущественный налоги физических лиц; промысловый налог на строительные материалы местного значения; налог с прибыли находящихся в муниципальной собственности предприятий и организаций; плата за уличную рекламу, размещенную на землях, зданиях и других объектах муниципальной собственности; курортная и гостиничная пошлины, за стоянку автомобилей и другие установленные законом местные налоги и выплаты; дотации и субвенции из Государственного бюджета Азербайджанской Республики; доходы, поступающие в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики от приватизации и передачи в аренду муниципального имущества, средства, вырученные от реализации лотерей, а также другие доходы, получаемые от деятельности муниципалитетов; финансовая помощь и гранты физических и юридических лиц, международных организаций и фондов; финансовые средства для оплаты расходов, возникающих в результате мероприятий государственного значения и решений государственных органов.

Значительную часть муниципальной собственности составляют муниципальные земли. Земли, за исключением остающихся в пределах соответствующей административной территории в государственной собственности и в порядке, определенном законодательством, переданных в частную собственность, являются муниципальными. В соответствии с особенностями пользования, эти земли делятся на определенные законодательством Азербайджана земли общего пользования, арендуемые и используемые по закону физическими и юридическими лицами, а также земли резервного фонда.

Согласно законодательству о муниципалитетах, они, в пределах своей административной территории и в области регулирования земельных отношений, имеют полномочия владеть, пользоваться и распоряжаться землями, находящимися в муниципальной собственности, отдавать их в общее пользова-344ние, аренду или пользование физическими и юридическими лицами, в собственность граждан и юридических лиц республики; собирать земельный налог и арендную плату с пользователей муниципальных земель; в случае возникновения необходимости возвращать их в порядке, определенном земельным законодательством республики; подготавливать, утверждать и осуществлять программы защиты и улучшения муниципальных земель; контролировать рациональное пользование и охрану муниципальных земель; другие, определенные законодательством республики, полномочия.

В муниципальной собственности также могут быть объекты водного хозяйства. Находящиеся на муниципальных землях в государственной собственности объекты водного хозяйства местного значения передаются в муниципальную собственность в порядке, определенном соответствующими органами исполнительной власти Азербайджанской Республики.

Муниципальная собственность над объектами водного хозяйства образуется при следующих условиях:

- передачей, в установленном законом порядке, в муниципальную собственность объектов водного хозяйства, находящихся в государственной собственности;
- созданием муниципалитетами новых объектов водного хозяйства;
- покупкой в муниципальную собственность на основе сделок объектов водного хозяйства, находящихся в собственности физических и юридических лиц;
- на других условиях, предусмотренных законодательством.

Находящиеся в муниципальной собственности, эти объекты используются, в основном, для охраны жизни и здоровья населения и

создания необходимых санитарных условий, обеспечения людей питьевой водой, удовлетворения хозяйственно-бытовых потребностей, а также для массового отдыха (рекреации), лечения, туризма, спорта и других целей.

Виды права собственности

Формы права собственности, в свою очередь, подразделяются на виды. Например, в составе соответствующей формы собственности, как вид, можно рассматривать собственность граждан и юридических лиц.

Причины разделения собственности на виды могут быть разными. Виды могут и не выходить за пределы одной формы собственности (государство - муниципалитет), в то же время могут не зависеть от формы собственности. Например, два вида общего права собственности - долевая и совместная, принадлежат двум и более лицам. Тут в качестве пайщиков может выступать и государство, и частные собственники. Разделение собственности на виды может зависеть и от конкретного имущества. С этой точки зрения право собственности можно разделить по движимому и недвижимому имуществу.

В то же время виды права собственности можно разделить на подвиды. Например, собственность юридического лица, как вида частной собственности, в свою очередь, можно разделить на собственность хозяйственных товариществ и обществ, производственных и потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций и др.

В гражданском законодательстве широкое место уделяется особому виду права собственности - общему.

Общей называется собственность двух и более лиц (собственников) над одним и тем же имуществом. Под общим правом собственности понимается совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих принадлежность одного имущества нескольким лицам, регулирующих совместно распоряжение, владение и пользование этим имуществом. Общее право собственности характеризуется следующими признаками:

1. основывается на множестве субъектов, количество которых всегда бывает больше двух;
2. единство своего объекта.

Право собственности участников совместной собственности осуществляется согласием всех собственников. Никто из них не вправе без согласия других собственников распоряжаться

имуществом. Совместное право собственности может возникнуть из закона, договора, завещания и других оснований.

По содержанию выделяются 2 вида общей собственности:

1. с известными долями (долевая собственность)
2. с неизвестными долями (совместная собственность). Разница между видами общей собственности состоит в

том, что в первом случае для каждого собственника его доля заранее известна. В совместной общей собственности доля участников неизвестна.

В общем праве собственности с известными долями доли участников бывают равными и неравными. Согласно статье 214 Гражданского Кодекса, если доли участников в долевой собственности не могут быть определены на основании настоящего Кодекса и не установлены соглашением всех ее участников, то доли считаются равными. Соглашением всех участников долевой собственности может быть установлен порядок определения и изменения их долей в зависимости от вклада каждого из них в образование и приращение общего имущества.

Участник долевой собственности, осуществивший за свой счет, с соблюдением установленного порядка использования общего имущества, неотъемлемые улучшения этого имущества, имеет право на соответствующее увеличение своей доли в праве на общее имущество.

Владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляются по соглашению всех ее участников, а при недостижении согласия - в порядке, устанавливаемом судом.

Участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю. Однако при этом остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки. Участник долевой

собственности имеет право требовать выделения из общего имущества его доли, а при невозможности этого - без нанесения ущерба, взамен доли выплачиваются деньги.

Второй вид общей собственности - совместная собственность. Под совместной собственностью понимается собственность над имуществом, доли которого неизвестны. Совместная собственность тоже разделяется на 2 вида:

1. совместная собственность мужа-жены;
2. совместная собственность членов сельского (фермерского) хозяйства.

Муж-жена или члены сельского (фермерского) хозяйства осуществляют право собственности - владение, пользование и распоряжение, на основе согласия между собой. Совместное право собственности прекращается отчуждением вещи (имущества) или окончанием существования единства, являющегося основанием создания такой собственности.

3. Приобретение и утрата (прекращение) права собственности

Право собственности относится к таким субъективным правам, которые обретаются при наличии определенных юридических фактов или при их совокупности. Такие юридические факты называются основаниями (способами) приобретения права собственности, которые, в свою очередь, делятся на первичные и производные. Что касается критерия разделения на

первичные и производные, то в первом случае за основу берется волевой критерий, а во втором - правопреемственность.

Сторонники волевого критерия считают, что к способам приобретения права собственности относятся те, при которых право собственности обретается независимо от воли. В производных же право собственности приобретается в зависимости от воли предшественника.

Сторонники способа правопреемственности к первичным относят такие способы, в основе которых правопреемства нет, а к производным - опирающиеся на правопреемство.

Эти споры имеют как теоретическое, так и практическое значение. Например, сторонники волевого критерия национа-

лизацию, безусловно, относят к первичным способам приобретения права собственности. В это время государство, в ущерб воле предыдущего собственника, становится собственником. Наоборот, сторонники правопреемства считают приобретение права собственности национализацией производным способом. Первичные и производные способы приобретения права собственности прямо не закреплены в действующем законодательстве. Однако они нашли отражение в комментарии к закону.

Обретение имущества первичным способом означает то, что право собственности на вещь раньше никому не принадлежало и приобретается впервые. К первичным способам относятся: приобретение права собственности над новой приготовленной вещью; переработка; приобретение имущества, которое может собрать каждый; право собственности над бесхозным имуществом; находка; бесхозные животные; клад; приобретательская давность; приобретение права собственности над постройкой, возведенной самовольно (без разрешения)

и другие.

К производным способам приобретения права собственности относятся: национализация; приватизация; приобретение права

собственности на имущество юридического лица во время его ликвидации или реорганизации; реквизиция и конфискация; приобретение права собственности на основе наследственного права.

Среди этих способов некоторые (например, реквизиция, конфискация и др.) относятся и к способам утраты (прекращения) права собственности, потому что в период рыночной экономики увеличение перемещения вещей в гражданском обороте обуславливает частую смену права владения ими. Это способствует приобретению права собственности одним и утрате его другим лицом.

Есть такие способы приобретения права собственности, которые выступают и как первичные, и как производные. Например, право собственности на плоды и доход и др.

Способы приобретения права собственности могут быть свойственны всем видам права собственности или только одному. Например, договор купли-продажи может быть основанием для приобретения любого вида права собственности. Есть и такие способы, которые способствуют приобретению только одного вида права собственности. Например, национализация, конфискация и другие являются основанием для приобретения права только государственной собственности. К таким способам можно отнести сбор с физических и юридических лиц в случаях, определенных законом, налогов, пошлины, и другие.

Рассмотрим отдельные способы приобретения права собственности. Приобретение права собственности над вновь созданной или приготовленной вещью является первичным способом, потому что право собственности создается над имуществом, ранее не существовавшим. Создатель или изготовитель (законным путем) имущества считается ее собственником. Такое имущество может быть движимым и недвижимым. Право собственности на недвижимое имущество приобретается с момента государственной регистрации.

Способ приобретения права собственности переработкой и спецификацией характеризуется тем, что имущество создается в результате труда какого-то лица над материалом другого. Если в договоре не предусмотрен иной случай, то право собственности над вещью приобретает владелец материала. Бывают такие случаи, когда лицо осуществляет переработку и спецификацию, используя чужой материал без соответствующего договора с собственником. В это время переработчик становится владельцем нового созданного имущества в трех случаях:

1. если стоимость труда значительно выше стоимости материала;
2. если переработчик добросовестный, т.е. до окончания работы он не знал о принадлежности материала другому;
3. если спецификатор (переработчик) сделал вещь не для коммерческих целей, а для себя лично.

При отсутствии какого-либо из этих признаков собственник становится владельцем материала.

Если в договоре не предусмотрено иное, то собственник материала, владеющий имуществом, должен оплатить заработок спецификатора (мастера и др.); если собственник является спецификатором, то он должен заплатить стоимость материала. Такой порядок применяется и тогда, когда нет договора.

Одним из первичных способов является приобретение в собственность имущества, которое может быть собрано каждым. В случаях, допустимых законом, разрешением собственника или местными обычаями в части сбора плодов, ловли рыбы, охоты на животных и другой вид деятельности для всех, умеющих это делать, право на соответствующую собственность имеет собравшее, выловившее эту продукцию лицо.

Имущество, находящееся в гражданском обороте как объект права, одновременно принадлежит субъекту - владельцу. Бывает так, что в результате тех или иных юридических фактов имущество остается без владельца. Под таким имуществом понимается собственность без владельца

или когда он неизвестен. Движимая вещь, от которой собственник отказывается, считается также бесхозной. Согласно статье 185 Гражданского Кодекса, движимые вещи, брошенные собственником или иным образом оставленные им с целью отказа от права собственности на них (бросовое имущество), могут быть обращены другими лицами в свою собственность.

Лицо, в собственности, владении или пользовании которого находится земельный участок, водоем или иной объект, где находится брошенная вещь, стоимость которой явно ниже суммы, соответствующей пятидесятикратному минимальному размеру оплаты труда, либо лом металлов, бракованная продукция, отходы и сливы, образуемые при добыче полезных ископаемых, и другие, имеет право обратить эти вещи в свою собственность, приступив к их использованию или совершив иные действия, свидетельствующие о переходе вещи в его собственность.

Другие брошенные вещи поступают в собственность лица, вступившего во владение ими, если по заявлению этого лица они признаны судом бесхозными.

Первичным способом приобретения права собственности является находка. Находкой считаются те вещи, которые вышли из владения собственника или лица, осуществлявшего его полномочия, по причинам, не зависящим от их воли, и которые кем-то найдены.

Нашедший потерянную вещь обязан немедленно уведомить об этом лицо, потерявшее ее (собственника вещи), или полицию, если собственник не известен, и возвратить найденную вещь.

За исключением случаев, когда собственник известен лицу, нашедшему вещь, или заявление собственником в полицию о своем праве на неё, нашедший вещь приобретает право собственности на нее спустя год с момента заявления о находке. Одновременно с приобретением права собственности все другие права на указанную вещь прекращаются. Нашедший вещь вправе потребовать при передаче её собственнику вознаграждение за находку в размере до пяти процентов от её стоимости.

Определенное сходство есть между находкой и кладом. И то, и другое является неожиданной находкой чужого имущества. Наряду с этим, клад имеет свои особенности. Это - зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен или он утратил право собственности на эти вещи согласно закону. В отличие от находки, потерянной не по воле собственника, кладом можно считать ценную вещь, спрятанную в обдуманном порядке.

Способы обнаружения клада различны. Если невозможно установить собственника, то клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (земельный участок, строение и т.п.), где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях. Если находка клада не вытекает из трудовых или служебных обязанностей лица, то оно имеет право на вознаграждение в размере 50% от стоимости ценной вещи, переданной государству.

В статье 192 Гражданского Кодекса говорится о правовом режиме способа приобретения права собственности над бесхозными животными. В соответствии с этой статьей, лицо, задержавшее безнадзорный или пригульный скот, или других безнадзорных домашних животных, обязано возвратить их собственнику, а если собственник животных или место его пребывания неизвестны, не позднее трех дней с момента задержания заявить об обнаруженных животных в полицию, которая принимает меры к розыску собственника.

Если в течение шести месяцев с момента заявления о задержании безнадзорных домашних животных, их собственник не будет обнаружен или сам не заявит о своем праве на них, лицо, у которого животные находились на содержании и в пользовании, приобретает право собственности на них. При отказе этого лица от содержавшихся у него животных они поступают в государственную собственность.

В случае возврата безнадзорных домашних животных собственнику, лицо, у которого они находились на содержании и в пользовании, имеет

право на возмещение их собственником необходимых расходов, связанных с содержанием животных, с зачетом выгод, извлеченных от пользования ими. Лицо, задержавшее безнадзорных домашних животных, имеет право на вознаграждение в размере до пяти процентов их стоимости. Если лицо, поймавшее животных, не сообщает об этом или пытается скрыть, право на вознаграждение не возникает.

Первичным способом приобретения права собственности является также приобретательская давность. Право собственности приобретающего по сроку создается независимо от воли предыдущего собственника. Право собственности по сроку может приобретаться и для физических, и для юридических лиц. Для приобретения этого права по сроку необходимо наличие определенных условий (реквизитов), предусмотренных в законе.

Во-первых, должен истечь срок приобретения, предусмотренный в законе. В это время приобретение права собственности на движимое (например, автомобиль) и недвижимое (дом и др.) имущество отличаются друг от друга. Физическое или юридическое лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно в течение десяти лет владеющее им, как своим собственным, приобретает право собственности на это имущество (статья 179.1 Гражданского Кодекса).

Во-вторых, при приобретении имущества в качестве своего лицом, обретшим имущество временно, он должен учитывать отсутствие другого собственника, в противном случае сведутся на нет реквизиты приобретательской давности, а также будет под подозрением добросовестность владения и открытость.

В-третьих, имущество должно приобретаться добросовестно. Это означает, что приобретающий имущество не знает и не может знать о наличии права собственности над этим имуществом. Так, отсутствие документов, подтверждающих право (например, на жилой дом), еще не означает недобросовестность приобретающего.

В-четвертых, приобретающий имущество должен приобретать его открыто, не скрывая. В противном случае, будут подозрения к наличию реквизитов, требуемых по закону и добросовестности имущества.

В-пятых, приобретательская давность, отвечая требованиям, указанным выше, должна быть постоянной (беспрерывной). Течение срока создания права собственности по приобретательской давности прерывается признанием обязательства возврата приобретающим имущества владельцу или иском, предъявленным со стороны полномочного лица о возврате имущества.

Гражданское законодательство относит к первичным способам приобретения права собственности самовольную постройку и ее последствия. Самовольной постройкой является

жилой дом, другое строение, сооружение или иное недвижимое имущество, возведенное на земельном участке, не отведенном для этих целей, либо созданное без получения на это необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил. Лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее право собственности. Оно не вправе распоряжаться постройкой - продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать другие сделки. Такие самовольные постройки на основании постановления суда могут быть изъяты и переданы в муниципальный фонд или на основании решения местных органов могут быть разрушены со стороны лица, построившего их, или за его счет. Право собственности на самовольную постройку может быть признано судом за лицом, осуществившим постройку на принадлежащем ему земельном участке. Право собственности на самовольную постройку не может быть признано за указанными лицами, если сохранение постройки нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц, либо создает угрозу жизни и здоровью граждан (статья 180.3 Гражданского Кодекса).

Важным способом приобретения права собственности является производный способ, под которым понимается производное право собственности на имущество от права предыдущего собственника.

В свое время в нашей стране в результате социалистической революции большую роль в создании господствующего вида собственности сыграла национализация, т.е. принудительный переход в нормативном порядке и безвозмездно в пользу государства производственных средств.

Для национализации свойственны:

1. принудительный переход в пользу государства основных производственных средств;
2. переход имущества в государственную собственность безвозмездно;
3. переход материальных благ в нормативном порядке, другими словами, решением руководства.

К сожалению, в нашей стране национализация проводилась безвозмездно, и предыдущим собственникам никакие компенсации не выплачивались. Десятилетия доказали, что государство, объединив в своих руках большой производственный потенциал, уже не смогло справиться с его управлением.

Возможности государства по конфискации принудительным путем имущества физического и юридического уже подверглись существенным изменениям. Так, в статье 23 Закона Азербайджанской Республики «О собственности» указывается, что ущерб, нанесенный собственнику в результате принятия законодательных актов Азербайджанской Республики и Нахи-чеванской Автономной Республики, способствующих утрате права собственности, возмещается в полном объеме собственнику по решению суда со стороны Азербайджанской Республики и Нахичеванской Автономной Республики.

В нашей стране сейчас идет процесс приватизации, т.е. передачи государственного имущества в собственность физических и юридических лиц. В это время прекращение государственной собственности на основе

такого приобретения права собственности физическим и юридическим лицом происходит в порядке правопреемства.

К производным способам относятся приобретение права собственности во время ликвидации и реорганизации юридического лица.

Имущество юридического лица во время реорганизации переходит к правопреемнику. При ликвидации предприятия оставшаяся после расчета с кредиторами часть имущества делится между правопреемниками. В это время учитывается учредительный договор предприятия. Если ликвидируемое юридическое лицо является общественной организацией, то с его имуществом обходятся в порядке, предусмотренном в уставе. Все спорные в этой сфере вопросы решаются в судебном порядке.

Среди производных способов следует отметить обращение выплат по обязательствам на имущество собственника. С первого взгляда нет прямой связи между прекращением права собственности у одного лица и приобретением его другим.

Однако право собственности на имущество, на которое направлено требование кредитора по оплате, считается утраченным собственником с того времени, когда над этим имуществом другое лицо приобретет право собственности.

Реквизиция и конфискация также являются производными способами приобретения права собственности.

Конфискацией называются принудительное, безвозмездное изъятие государством имущества в качестве санкции за правонарушение. В этих случаях государство не ответственно за обязательства по этому имуществу собственника.

Уголовное право рассматривает конфискацию, как дополнительное наказание за тяжелое и особо тяжелое преступление с корыстной целью. Конфискация применяется только со стороны суда и в случаях, предусмотренных в законе. Она не может направляться на имущество

обвиняемого, которое необходимо для жизни или находящееся под его попечением. Список такого имущества определяется законодательством.

Гражданско-правовая конфискация применяется как санкция во время недействительности сделки.

Есть сходства конфискации с национализацией: в каждом из действий имущество принудительно, безвозмездно поступает в государственную собственность. Разница между ними в том, что изъятие имущества при национализации осуществляется в нормативном порядке, а конфискация - за конкретное правонарушение.

Изъятие имущества в интересах общества по решению государственных органов с выплатой собственнику его стоимости в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, называется реквизицией.

Реквизиция отличается от конфискации следующими признаками:

1. переход имущества в государственную собственность при реквизиции возможен только с оплатой его стоимости;

2. изъятие имущества в государственную собственность на определенный период. Например, во время природной катастрофы

местные органы исполнительной власти и муниципальные органы могут вынести решение о важности пользования транспортными средствами, принадлежащих населению;

3. изъятие имущества при реквизиции осуществляется не из-за правонарушения, а с целью обеспечения государственных и общественных интересов.

Лицо, имущество которого подверглось незаконной реквизиции и конфискации, может выдвигать иск в суде о возмещении ущерба за счет государства.

Одним из производных способов является приобретение права собственности по договору. Если другой случай не предусмотрен законом или договором, это право собственности создается с момента передачи вещи.

В статье 181 Гражданского Кодекса указаны основания обретения права собственности движимым имуществом. Согласно этой статье, для передачи приобретающему лицу права собственности на движимое имущество собственник должен передать ему право владения имуществом на основании действительного права. Передачей имущества признается: передача имущества в прямое владение приобретателя; передача косвенного владения имуществом по договору, при котором прежний собственник может остаться прямым владельцем; передача собственником приобретателю права на требование от третьего лица права на владение.

Право собственности на новое имущество, созданное или изготовленное при соблюдении требований законодательства лицом для себя, приобретается им самостоятельно. Право собственности на плоды, продукцию и доход, полученные в результате использования имущества, принадлежит собственнику этого имущества.

Право собственности на имущество собственника может приобретаться другим лицом на основании договоров купли-продажи, обмена, дарения или других сделок по отчуждению имущества. Если физическое лицо умерло, то право собственности на принадлежащее ему имущество переходит к его-правопреемникам, а если юридическое лицо реорганизовано, то переходит к правопреемнику реорганизованного предприятия.

Гражданское законодательство определяет несколько правил приобретения права собственности на недвижимые вещи. Одно из этих правил - регистрация в государственном реестре сделок о продаже (передаче) недвижимого имущества. Так, на подобное имущество право собственности переходит к приобретающему с момента регистрации в государственном реестре. Если собственник, чья регистрация в государственном реестре недвижимого имущества безосновательна, не знает об этом и непрерывно и без протеста владеет им в течение 10 лет, то в этой области ему не может быть предъявлен протест.

Приобретение недвижимого имущества, у которого нет собственника, происходит с соблюдением срока приобретения, определенного законодательством.

Отражение неприкосновенности права собственности в Конституции и гражданском законодательстве не означает обеспечение подтверждения права собственности физических и юридических лиц над тем или иным имуществом во всех случаях.

Нами было приведено множество примеров утраты права собственности у одного лица, в результате чего это право собственности возникало у другого. Однако возможно, что прекращение права собственности у одного лица приведет к обретению права собственности другим. Это, помимо случаев пользования вещью собственником, может быть при уничтожении имущества собственником. Например, уничтожение большого крупного рогатого скота, когда он не нужен или по поручению полномочных государственных органов и др.

Иногда указанные причины, в целом, не требуют правового регулирования (когда собственник, уничтожая свое имущество, своими действиями не затрагивает интересы других), а иногда - подпадают под воздействие не только норм права собственности, но и других правовых норм. Например, страхование, обязательства, образующиеся в результате нанесения Ущерба и др.

Согласно гражданскому законодательству, выделяются следующие виды утраты (прекращения) права собственности:

1. ликвидация регистрационной записи в государственном реестре недвижимого имущества, а также полное уничтожение недвижимого имущества;

2. отказ собственником от права собственности на движимое имущество, уничтожение вещи или приобретение права собственности на эту вещь впоследствии каким-либо другим

лицом;

3. обращение взыскания на имущество по обязательствам;
4. отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу;
5. отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием участка;
6. выкуп бесхозной содержащихся культурных ценностей;
7. реквизиция;
8. конфискация.

Имущество, находящееся в собственности государства, в порядке, предусмотренном в законодательстве о приватизации, отчуждается в собственность физического и юридического лица. Отчуждение имущества, находящегося в собственности физического и юридического лица для нужд государства и общества, может допускаться только с условием предварительной справедливой оплаты его стоимости.

4. Защита права собственности и других имущественных прав

Защита права собственности является основной проблемой науки гражданского уголовного права и других правовых наук. Известно, что в обществе с государственно-правовым устройством собственнически-экономические отношения всегда связаны с правовым обеспечением. Это нашло отражение в новой конституции республики. Закрепляя принципы неприкосновенности собственности, недопущения самовольного вмешательства в личные дела граждан, беспрепятственного осуществления гражданских прав, равенства всех форм права собственности, основной закон считает защиту права собственности одной из основных обязанностей нашего государства.

Под защитой права собственности и других вещных прав понимается совокупность предусмотренных в гражданском законодательстве средств, направленных на предотвращение нарушения прав, восстановление и защиту

этих прав. Эти способы по своей правовой природе делятся на несколько групп.

Среди них прежде всего следует отметить вещные правовые иски. Это способы, которые не связаны с конкретными обязанностями, а должны либо восстановить владение, пользование и распоряжение вещью собственником, устранить препятствия или сомнения при осуществлении этих полномочий. Соответственно, это вещественно-правовые иски по истребованию собственником имущества, которым незаконно владеет другой (иск виндикации), иски о восстановлении своих прав, не связанных с отстранением от владения (негатор-ные иски) и, наконец, иски о признании права собственности. Точнее, право собственности, как конкретное субъективное право, защищается указанными исками.

Вторую группу гражданско-правовых способов защиты права собственности составляют средства обязательственно-правового характера. К ним относятся, например, иски о возмещении нанесенного собственнику ущерба, о возвращении безосновательно приобретенного имущества и другие. Для всех них характерный признак в том, что требования, составляющие их, вытекают не из права собственности, а из других правовых институтов и соответствующих им субъективных прав. К примеру, при передаче имущества собственником в аренду его права защищаются нормами договорного права.

Составляющие третью группу гражданско-правовых способов защиты права собственности средства не носят ни вещ-но-правового, ни обязательственно-правового характера, а происходят из различных институтов гражданского права. К ним относятся защита имущества без вести пропавшего лица, защита интересов сторон в сделках, не соответствующих требованиям закона.

Наконец, к четвертой группе относятся способы, направленные на защиту интересов собственника при прекращении права собственности в порядке, определяемым в законе.

Ущерб, нанесенный собственнику в результате принятия законодательных актов Азербайджанской Республики или На-хичеванской Автономной Республики, решением суда полностью возмещается Азербайджанской Республикой.

Акты, не соответствующие закону, принятые органами государственного управления или местными органами, приведшие к нарушению права владения, пользования и распоряжения собственным имуществом, могут признаваться недействительными судом на основании иска собственника или лица, чье право нарушено.

Прекращение права собственности по решению государственного органа, направленного на непосредственное изъятие имущества у собственника, разрешено в случаях и порядке, определяемых только в законодательных актах Азербайджанской Республики. В этом случае собственнику дается имущество, имеющее одинаковую стоимость, или возмещается нанесенный ущерб полностью.

При несогласии собственника с решением о прекращении права собственности, оно не может быть исполнено до разрешения спора в суде.

Как способ гражданско-правовой защиты права собственности можно указать истребование собственником имущества, незаконно принадлежащего другому лицу - иск виндикации.

Под иском виндикации (с латинского *Vim dicere* - предупреждение о применении силы) понимается внедоговорное требование возвращения имущества в натуре собственником, не владеющим им, от фактического владельца. Согласно действующему законодательству, для выдвижения иска виндикации необходимо наличие одновременно нескольких условий:

1. прежде всего, собственник должен быть лишен фактического владения своим имуществом. Если имущество находится у собственника, но другие присваивают права владения и распоряжения им или препятствуют осуществлению этих прав, то применяются другие средства защиты права собственности (на конкретном примере, признание права собственности или

защита от нарушений, не связанных с лишением прав владения собственностью).

2. важным условием для выдвижения иска виндикации является нахождение имущества, вышедшего из владения собственника, в натуре во владении другого лица.

Если имущество уничтожено, приведено в другое состояние или использовано, то тогда право собственности прекращается. В этом случае собственник обладает правом выдвижения требования о возмещении нанесенного ему ущерба. Иск виндикации, в соответствии с его сущностью, может быть направлен только по отношению к индивидуально определяемому имуществу, т.е. вышедшему из рук собственника и в связи с возвращением.

В это время нужно помнить, что разница между вещью, определяемой индивидуально или по роду, относительна и зависит от конкретных условий гражданского оборота. Поэтому иск виндикации может выдвигаться в отношении всех вещей, обладающих общими чертами этого вида, например, хлеб, строительные материалы и др.

Если невозможно отделить собственность, находящуюся в фактическом владении, от имущества, определяемого по роду, тогда выдвигаться должен не иск виндикации, а иск о не-

основательном приобретении имущества или по обязательствам, происходящим из хранения.

3. наконец, иск виндикации не исходит из договорных обязательств, а защищает право собственности, как абсолютное субъективное право.

Иском виндикации обладает собственник, утративший владение имуществом. Помимо этого, требование виндикации может принадлежать если даже не собственнику, то, согласно договору и закону - владеющему имуществом. Обычно, такие лица, владеющие имуществом в титульном порядке, выступают в роли арендатора, комиссионщиков, подрядчиков и др. Тут требование может выдвигать не собственник, имущество которого

находится в незаконном владении, а лицо, временно владеющее имуществом. Оно должно доказать временное владение имуществом на основе закона или договора, а поданный этим лицом иск, как виндикации, так и негаторный, должен соответствовать также интересам собственника.

Во время иска виндикации в качестве ответчика выступает лицо, чьё незаконное владение имуществом должно быть доказано.

В юридической литературе существуют различные мнения и суждения о предмете иска виндикации. Некоторые правоведы отмечают, что предмет иска виндикации составляет спорное имущество. Однако нельзя согласиться с этим мнением. Так, в связи с тем, что имущество считается объектом гражданского права, спорное имущество тоже составляет только объект иска виндикации. Предметом иска виндикации является требование возвращения имущества из незаконного владения.

Если истец выдвинет требование выплаты денежной компенсации в размере стоимости имущества, то он может обеспечить свои права посредством иска за нанесенный ущерб.

Собственник, помимо предмета иска, должен указать основания юридических фактов, связанные с требованиями против ответчика. Основания иска по требованию имущества составляют причины выхода его из владения, условия оставления имущества ответчику, наличие спорного имущества в на-

туре и связей обязательственного характера между истцом и ответчиком по поводу истребованного имущества. Указанными причинами подтверждаются возможности требования решения спорного вопроса правом иска и иском виндикации.

Следует отметить, что выдвигающий иск виндикации должен доказать не только лишение имущества и возможности владения, но и, одновременно, основанность этой юридической возможности на конкретном субъективном праве.

Большое теоретическое и практическое значение в истребовании собственником имущества из незаконного владения является определение вопроса владения ответчиком добросовестно или недобросовестно.

Согласно статье 157.3 Гражданского Кодекса Азербайджанской Республики, при возмездном приобретении имущества у лица, не имеющего права на его отчуждение, когда покупатель не знает или не может знать об этом (добросовестный владелец), собственник может потребовать имущество у покупателя только в том случае, если имущество потеряно самим собственником или лицом, получившим право владения от собственника, или украдено у одного из них, или иным образом вышло из владения независимо от их воли. Если имущество безвозмездно приобретено у лица, не имеющего права на его отчуждение, то собственник вправе требовать это имущество в любом случае. В отличие от этого, вопрос истребования собственником имущества от добросовестного владельца является несколько затруднительным. Собственник может истребовать имущество у лица, владеющего имуществом добросовестно, при наличии одного из трех условий:

1. если имущество, переданное во владение лица со стороны собственника или по его согласию, утеряно;
2. если имущество у каждого украдено;
3. если имущество вышло из владения не по их воле другими путями.

Если существует одно из указанных условий, собственник может истребовать имущество от добросовестного владельца. Несколько усложняется вопрос возвращения имущества, вышедшего из владения собственника в результате грубой невнима-

тельности. Если собственник передал свое имущество на хранение другому лицу и оно, злоупотребив доверием собственника, продает его добросовестному покупателю, то в этом случае иск виндикации не может выдвигаться в отношении добросовестно приобретающего имущество, а

закон защищает права последнего, и он становится собственником имущества, приобретаемого на основе сложных юридических процедур.

В случае, когда имущество уходит из рук собственника по его воле, добросовестно приобретающий имущество возмещает нанесенный собственнику ущерб. В это время; приобретающий имущество, в отличие от собственника, больше похож на продающего имущество, поэтому, имущество возвращается собственнику, а приобретающий имущество в виде обмена имеет возможность выдвинуть требование возмещения нанесенного ему ущерба со стороны продавца.

Таковы общие условия виндикации имущества, вне зависимости от формы и вида собственности.

Однако законодательство предусматривает особый случай виндикации имущества. Согласно статье 157.3 Гражданского Кодекса, деньги, а также ценные анонимные бумаги не могут быть потребованы обратно у добросовестного покупателя.

При истребовании имущества, находящегося в незаконном владении другого, часто между сторонами возникают споры по поводу созданного этим имуществом дохода.

Закон тут различает приобретение имущества добросовестным и недобросовестным путем. Требуя возвращения имущества из незаконного владения другого лица, собственник вправе требовать возвращения или возмещения всех доходов, которые были получены или могли быть получены -этим лицом в течение всего времени владения имуществом, если он знал или должен был знать о незаконности своего владения имуществом (недобросовестный владелец); а от добросовестного владельца может быть потребовано возвращение или возмещение всех доходов, которые были получены или могли быть получены им со времени, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего владения имуществом, или со вре-

мени получения повестки об иске собственника относительно возвращения имущества.

Речь может идти о том доходе, который получен от имущества, находящегося в незаконном владении. Иски, подаваемые по этому поводу, должны быть обоснованы собственником.

Как добросовестный, так и недобросовестный владелец, в свою очередь, вправе требовать от собственника возмещения необходимых затрат на имущество, произведенных после времени, начиная с которого доход от имущества принадлежит

собственнику.

Под необходимыми расходами понимаются расходы на охрану, хранение, текущий и капитальный ремонт имущества.

Помимо учета доходов и расходов, законодательство решает судьбу дополнений, сделанных для улучшения имущества.

Добросовестный владелец может сохранить у себя произведенные им улучшения, которые могут быть отделены от имущества без его повреждения. В случае невозможности отделения улучшения, добросовестный владелец вправе требовать возмещения средств, затраченных на улучшение имущества, с условием, что размер требования не должен превышать стоимости самого имущества.

Помимо права истребовать имущество, находящееся в незаконном владении другого, собственник может требовать защиты всех своих нарушенных прав, даже не связанных с лишением владения, нарушенными правами. Такое право обеспечивается негаторным иском. Под негаторным иском понимается внедоговорное требование против третьего лица о предотвращении нарушений, препятствующих осуществлению собственником полномочий пользования и распоряжения принадлежащим ему имуществом. Как иск виндикации, негаторный иск является вещно-правовым способом защиты права собственности. Такой иск выдвигается при отсутствии обязательства и других отношений между собственником и третьим лицом по поводу оспариваемой вещи, и когда произошедшее

правонарушение не способствует прекращению субъективного права собственности.

Собственник обретает право выдвижения негаторного иска даже при владении имуществом в качестве титульного владельца, однако при лишении возможности пользования и распоряжения имуществом.

Лицо, препятствующее своими противозаконными действиями осуществлению права собственности, выступает в качестве ответчика.

Предметом негаторного иска является требование истца о предотвращении нарушения, не связанного с лишением владения. Во многих случаях третье лицо своими противозаконными действиями или бездействием препятствует собственнику в осуществлении полномочий пользования имуществом. Например, воспрепятствование ведущемуся строительству со стороны соседа, незаконно огораживающего земельный участок, или посадка деревьев в непосредственной близости от строительных амбаров и др.

Возможны случаи, когда препятствия не дают возможности осуществления собственником полномочий распоряжения имуществом. Например, при наложении ареста на имущество должника возможно, что в этом имуществе присутствует вещь, принадлежащая третьему лицу, и в это время он не может осуществлять полномочия распоряжения этой вещью.

Негаторными исками считаются также иски предприятий о снятии ограничений, наложенных на имущество финансовыми, налоговыми органами.

Негаторный иск может выдвигаться и при существовании возможности опасности препятствия для осуществления права собственности. Например, такой иск может выдвигаться собственником против проектирования строительства, которое может воспрепятствовать его полномочиям пользования имуществом.

Основу негаторного иска составляют основания пользования истцом имуществом, прав распоряжения и условия, подтверждающие возникновение

деятельностью третьих лиц препятствий по осуществлению этих полномочий.

Право иска может выдвигаться в период, когда нарушение продолжается и его результаты не предотвращаются. По-

еле устранения препятствия для осуществления права собственности отпадают и основания для негаторной защиты.

Значит, в отличие от иска виндикации, правоотношения по негаторному иску не подвергаются воздействию исковой давности. Здесь не имеет значение время совершения правонарушения, потому что иск может выдвигаться в любой момент продолжения этого нарушения.

Если третье лицо докажет соответствие своих действий праву, то удовлетворение негаторного иска отклоняется.

Помимо исков виндикации и негаторного, защита права собственности может обеспечиваться еще одним вещественно-правовым способом - иском о признании права собственности. Следует отметить, что иски под этим названием больше используются в судебной практике, и их подавляющее большинство либо носит обязательственно-правовой характер, либо возникает из относительных правоотношений сторон. Такие отношения регулируются договорными обязательствами, нормами наследственного права и другими. Встречаются направляемые на третьих лиц иски, не связанные с относительными правовыми нитями. Пример, требование владельца стройки к местным органам управления о выдаче правоопределяющего документа, подтверждающего признание его права собственности на строительство.

В литературе правовая природа таких требований расценивается по-разному. Иногда, по мнению авторов, гражданское законодательство не признает независимый иск о признании права собственности. Они считают, что такое требование подтверждения права собственности выступает в составе исков виндикации и негаторного.

Другие авторы вполне оправданно рассматривают этот иск, как независимый вещественно-правовой способ.

Действительно, непризнание этого иска, как независимого, делает невозможным во многих конкретных случаях дать правовую формулировку требованию собственников. Например, собственник, с целью оказания материальной помощи, передает временно свою вещь другому, чтобы тот положил её безвозмездно в ломбард. Стороны приходят к соглашению, что после оплаты долгов по ссуде, эта вещь возвращается собственнику.

Этот договор, хотя и не относится к какому-либо типу договора, тем не менее создает обязательства. Допустим, лицо, забирающее вещь у собственника, умирает раньше оплаты долгов по ссуде. Как может собственник защитить свои права на эту вещь? В этом случае было бы неправильно выдвижение требования иска виндикации, так как нельзя считать незаконным владение вещью ломбардом, учитывая, что заложивший действовал по воле собственника. Таким образом, собственник может выдвинуть только независимое требование, иск о признании права собственности.

Таким образом, под иском о признании права собственности понимается внедоговорное требование истца о подтверждении и признании перед третьими лицами факта его права собственности над спорным имуществом.

Иск может выдвигаться со стороны собственника против третьего лица, не находящегося с ним в обязательственных и других правоотношениях по поводу спорной вещи, разделяющего права собственника над этим имуществом, отрицающее и не признающее их. Право на выдвижение указанного иска, в то же время имеют субъекты титульного владения имуществом, в особенности, осуществляющие полное хозяйствование и оперативное управление.

В качестве ответчика в этих случаях выступают третьи лица, заявляющие свои права на вещь или, не заявляя о них, не признающие право собственности истца к этой вещи.

Предметом иска о признании права собственности считается подтверждение факта признания только права собственности и других вещных прав истца, не требующее исполнения какого-либо обязательства ответчиком. Признание права собственности разрушает сомнения, обеспечивает необходимую веру в праве, вносит ясность в правоотношения между сторонами, служит основанием осуществления полномочий владения, пользования и распоряжения имуществом.

Основу иска составляют случаи, подтверждающие право собственности над имуществом и другие вещные права истца.

Основным условием обеспечения защиты права собственности путем его признания является подтверждение истцом

своих прав на имущество. Это может исходить из документов о существовании его права собственности на имущество, а также других средств, подтверждающих принадлежность оспариваемой вещи ему.

Как и в негаторном иске, на правоотношения по иску о признании права собственности исковая давность не распространяется.

Так, вне зависимости от истечения исковой давности, требование о защите нарушенного права принимается судом для рассмотрения в любое время.

Исходя из вышеуказанного, можно прийти к выводу, что законодательством определены необходимые и действенные средства защиты права собственности и других вещных прав. Эти средства служат укреплению и развитию в нашей стране форм собственности, закрепленных в конституции.

ТЕМА 6. ОСНОВЫ ТРУДОВОГО ПРАВА

- 1. Понятие и источники трудового права**
- 2. Коллективный договор и соглашение**
- 3. Обеспечение занятости и трудоустройства**
- 4. Трудовой договор: понятие, стороны и содержание**
- 5. Порядок заключения трудового договора**
- 6. Основания расторжения трудового договора**
- 7. Понятие и виды рабочего времени**
- 8. Понятие и виды времени отдыха**
- 9. Трудовая дисциплина**

1. Понятие и источники трудового права

Как известно из теории общего права, подразделение права на отрасли и институты осуществляется с учетом предмета и методов правового регулирования. Определение данного предмета подразумевает установление общественных отношений, регулируемых нормами этой отрасли права, и классификацию их по соответствующим группам.

Трудовое право - одна из ведущих отраслей национального права. Оно, независимо от форм собственности и хозяйствования, играет важную роль в регулировании трудовых отношений найма между работниками и работодателем. Каждый гражданин, который осуществляет свое конституционное право на труд, вступает в трудовые правовые отношения с момента заключения трудового договора.

Основное место среди отношений, составляющих предмет трудового права, занимают трудовые отношения найма между работниками и работодателем. Согласно трудовому законодательству, эти отношения включают в себя взаимные социальные отношения, возникающие на предприятиях при организации труда работников.

В настоящее время указываются 2 основные группы трудовых отношений: трудовые отношения найма работников по трудовому договору и отношения, в которых принимают участие собственники имущества предприятия с целью участия в трудовых процессах.

Трудовые отношения найма на основе трудового договора возникают со вступлением гражданина (работника) в трудовой коллектив предприятия с целью выполнения трудовой функции по соответствующей специальности, профессии и должности, подчиняясь внутренним трудовым правилам, трудовому режиму и другим особенностям организации труда.

В связи с регулированием этих отношений возникают трудовые правовые отношения, содержание которых составляют конкретные права и обязанности субъектов (сторон), приобретаемые с момента возникновения правовых отношений.

Право одной стороны (работника) соответствует конкретной обязанности другой стороны (руководства) или наоборот. Например, право работника на оплату труда осуществляется обязанностью руководства выплачивать работнику заработную плату.

Однако предмет трудового права состоит не только из трудовых отношений. Сюда относятся также тесно связанные с трудом и называемые производными следующие общественные отношения:

1. в связи с занятостью и трудоустройством;
2. организационно-управленческие;
3. в связи с профессиональной подготовкой кадров и повышением квалификации;
4. связанные с выплатой материального ущерба, нанесенного сторонами трудового договора друг другу;
5. по охране труда и здоровья работников;
6. по рассмотрению трудовых споров и т.д.

Таким образом, определив сферу охвата социально-общественных отношений, регулируемых трудовым законодательством, можно дать

следующее определение: **трудовое право, как одна из самостоятельных отраслей национального права, представляет собой совокупность правовых норм, упорядочивающих трудовые, а также тесно связанные с ними другие производные отношения.**

Трудовое право занимает особое место в азербайджанской системе права. Оно определяет порядок приема на работу, перевода на другую работу и увольнения, систему и нормы оплаты труда, поощрение за достижения в труде, правила применения мер административного наказания за нарушение дисциплины и рассмотрения индивидуальных и коллективных трудовых споров.

Нормативные правовые акты, отражающие трудовые правовые нормы, называют источниками трудового права.

Источники трудового права в первую очередь являются формой выражения трудового законодательства в соответствующих нормативных актах. Таким нормативным актам могут быть присущи как трудовые, так и комплексные правовые нормы.

Основное место среди источников трудового права занимает Конституция Азербайджанской Республики от 12 ноября 1995 года. Обладая высшей правовой силой, она составляет основу законодательства, поэтому все законы и другие акты государственных органов принимаются на её основе и в соответствии с ней. В Конституции определены основополагающие принципы правового регулирования труда. Эти принципы, отраженные в статье 35 (право на труд), статье 36 (право на забастовку), статье 37 (право на отдых), статье 38 (право на социальное обеспечение), статье 41 (право на защиту здоровья), статье 59 (право на свободное предпринимательство) и других статьях основного закона, составляют основное значение и содержание национального трудового законодательства.

После Конституции, в системе источников трудового права основополагающее место занимает Трудовой Кодекс Азербайджанской Республики. Утвержденный законом Азербайджанской Республики от 1

февраля 1999 года и вступивший в силу с 1 июля 1999 года, этот кодекс состоит из 13 -ти разделов, 48-ми глав и 317-ти статей.

Трудовой Кодекс Азербайджанской Республики является законодательным актом, объединяющим и систематизирующим правовые нормы, упорядочивающие трудовые отношения на территории республики. Первый раздел Трудового Кодекса, названный «Общие нормы» (статьи 1-21, первая и вторая главы) относится к общей части трудового права. Другая часть Кодекса состоит из соответствующей последовательности всех институтов специального раздела трудового права.

Данный Кодекс, регулирующий возникающие между работниками и работодателями трудовые отношения, а также правовые отношения с соответствующими органами государст-

венной власти и другими юридическими лицами, определяет минимальные нормы трудовых прав и порядок, обеспечивающий претворение их в жизнь. Согласно части 3 статьи 2 этого закона, Трудовой Кодекс Азербайджанской Республики в трудовых отношениях основывается на следующие принципы:

- обеспечение правового равенства;
- защита интересов верховенством закона и справедливостью;
- обеспечение свободного использования умственных, физических и финансовых возможностей с целью удовлетворения материальных, моральных, социальных, экономических и других жизненных потребностей;
- создание правового обеспечения исполнения обязанностей по трудовому договору (контракту).

Трудовой Кодекс Азербайджанской Республики, в период перехода нашей республики к рыночной экономике, способствует повышению производительности труда, улучшению качества работы, увеличению в эффективной степени общественной производительности и на этой основе повышение материального и морального уровня жизни работников, укрепле-

нию трудовой дисциплины и превращению труда в жизненную потребность каждого трудоспособного человека.

Среди источников трудового права особое место занимают законы, указы и распоряжения Президента Азербайджанской Республики, постановления и распоряжения Кабинета Министров, нормативные акты Министерства Труда и Социальной Защиты Азербайджанской Республики, а также других министерств, главных управлений, комитетов.

В урегулировании трудовых отношений большое значение имеют локальные нормативные акты - коллективные договора, внутренние дисциплинарные правила предприятий и т.д. В настоящее время, в условиях перехода к рыночной экономике, в связи с расширением хозяйственной самостоятельности предприятий, отказом от административно-принудительных методов управления экономикой роль и удельный вес локальных нормативных актов в значительной степени возрастает.

2. Коллективный договор и соглашение

Коллективный договор и соглашение сейчас выступают как основные правовые формы договорных методов регулирования трудовых отношений.

По статье 3 Трудового Кодекса **коллективный договор** - это договор, регулирующий трудовые, социально-экономические, бытовые и другие отношения, заключаемый в письменной форме между работодателем, трудовым коллективом или профсоюзной организацией.

В период перехода к рыночной экономике коллективный договор выступает правовым актом, определяющим условия труда, а также вопросы, тесно связанные с обеспечением трудовой обстановки для работников предприятия.

Право ведения коллективных переговоров занимает основополагающее место при заключении коллективного договора. Любая из сторон этого договора может быть инициатором коллективных переговоров. Сторона-инициатор извещает другую сторону в письменном виде о начале

переговоров. Извещенная сторона не позднее 10-ти дней обязана начать переговоры. Если на предприятии нет профсоюзной организации, то трудовой коллектив для ведения переговоров создает специальную полномочную комиссию.

Согласно статье 26 Трудового Кодекса, для проведения переговоров в целях подготовки проекта коллективного договора и соглашения или изменений к нему стороны создают комиссию, состоящую из равного числа представителей, с соответствующими полномочиями. Состав комиссии, повестка переговоров, место и сроки проведения определяются совместным решением сторон, которые самостоятельны в выборе и обсуждении вопросов о содержании коллективного договора и соглашения.

По требованию комиссии, стороны в течение 5-ти дней должны представить сведения, необходимые для ведения коллективных переговоров. В случае, если стороны во время переговоров не пришли к согласию, составляется протокол о разногла-

сиях, где указываются итоговые предложения сторон об устранении разногласия, а также срок начала новых переговоров.

Стороны коллективного договора - это организации работодателей и профессиональных союзов. На предприятиях, где нет профсоюзной организации, стороной выступает трудовой коллектив.

После рассмотрения проекта коллективного договора комиссией, состоящей из равного числа представителей сторон, он передается на обсуждение общего собрания (конференции) профсоюзной организации (трудового коллектива) для утверждения. Общее собрание (конференция), где участвует более 50-ти процентов работников, считается полномочным.

Содержание и структуру коллективного договора определяют стороны. Как правило, в коллективный договор включаются взаимные обязательства сторон по следующим вопросам:

- определение порядка и размера заработной платы, денежных премий, пособий, надбавок и других выплат;

- занятость, подготовка кадров и повышение квалификации, условия высвобождения работников;
- механизм регулирования заработной платы с учетом повышения цен, уровня инфляции;
- время работы и отдыха, условия продолжительности отпусков;
- определение работникам и членам их семей культурных и бытовых услуг, социальных гарантий и льгот;
- улучшение условий труда женщин, работников, не достигших 18-ти лет;
- определение дополнительных гарантий для улучшения охраны труда;
- возмещение ущерба, причиненного работникам в связи с выполнением ими своих трудовых обязанностей;
- соблюдение экологической безопасности и охраны здоровья работников;
- ответственность сторон за нарушение условий коллективного договора и т.д.

В конце 2004 года этот раздел был дополнен еще двумя пунктами, касающимися защиты работников от враждебных, оскорбительных действий, а также от сексуальных домогательств на рабочем месте или в связи с работой.

В коллективном договоре, с учетом экономических возможностей предприятия, могут быть предусмотрены и другие, более льготные трудовые и социально-экономические условия. Например, дополнительные отпуска, надбавки к пенсиям, оплата транспортных и командировочных расходов и другие льготы и компенсации.

Коллективный договор заключается на срок от одного года до трех лет и вступает в силу со дня подписания или со дня, указанного в нем.

Контроль над выполнением коллективного договора осуществляют стороны и соответствующий орган исполнительной власти.

Профсоюзные организации не несут материальной ответственности за нарушение коллективного договора. По этому поводу должностные лица предприятия (управления) привлекаются к административной ответственности. В случаях, предусмотренных законодательством, виновные должностные лица могут быть оштрафованы в административном порядке, а в соответствующих случаях - привлечены к уголовной ответственности.

Соглашения в значительной степени отличаются от заключаемых на предприятии коллективных договоров по своему содержанию, охвату участников, месту в системе нормативных актов о труде, значимости в урегулировании трудовых отношений, являясь правовым актом, они отражают в себе обязательства по занятости, социальной защите, созданию трудовой обстановки для работников определенных отраслей, профессий.

В зависимости от сферы регулирования отношений могут заключаться 3 основных вида коллективных соглашений.

Самое расширенное из них - Генеральное Коллективное Соглашение. Оно определяет общие согласованные принципы

осуществления в респуболике социально-экономической политики и заключается между осуществляющим полномочия соответствующего органа исполнительной власти Кабинетом Министров Азербайджанской Республики и *общестрановым (страновым) (ранее: республиканским) объединением профсоюзов.*

Второй вид соглашения называется отраслевым либо тарифным коллективным соглашением. Отраслевое (тарифное) коллективное соглашение определяет направления социально-экономического развития соответствующей отрасли, условия труда и заработную плату для профессиональных групп, работников отрасли.

Оно, в основном, заключается между осуществляющими полномочия соответствующего органа исполнительной власти министерствами, государственными комитетами, концернами, компаниями и управлениями

Азербайджанской Республики и объединением профсоюзов по профессиям, отраслям.

Третий вид соглашения - называемое специальным, территориальное (районное) коллективное соглашение, определяющее условия решения отдельных социально-экономических проблем, связанных с территориальными особенностями.

Территориальное коллективное соглашение заключается в основном между осуществляющими полномочия соответствующих органов исполнительной власти местными органами исполнительной власти и территориальными объединениями профсоюзов.

Генеральное, отраслевое и территориальное коллективные соглашения могут заключаться между тремя сторонами -соответствующим органом исполнительной власти, объединением профсоюзов и представительными органами (объединениями) работодателей.

Содержание коллективного соглашения определяется по взаимному соглашению сторон. Оно заключается на срок от одного года до трех лет и вступает в силу со дня подписания или со дня, указанного в соглашении.

3. Обеспечение занятости и трудоустройства

Закон Азербайджанской Республики «О занятости» от 2 июля 2001 года имеет важное значение в области претворения прав граждан на территории Азербайджанской Республики, связанных с трудом, и урегулировании проблем занятости. Однако республиканское законодательство о занятости состоит не только из этого закона, но также и Конституции Азербайджанской Республики, Трудового Кодекса, других соответствующих нормативно-правовых актов и международных конвенций, к которым присоединилась наша страна.

Законодательство республики о занятости проводит политику сбалансированности спроса и предложения на рабочую силу на рынке труда.

Оно способствует усилению правовой защиты граждан и обеспечению предприятий необходимыми кадрами.

В условиях перехода к рыночным отношениям в законодательстве о занятости появляются новые понятия, а они, в свою очередь, находят отражение в вышеперечисленных актах. Знание этих норм и понятий позволяет более правильно и эффективно применять соответствующее законодательство. Однако наиболее часто встречающиеся термины - это занятость, безработный, подходящая работа, уволенные работники, трудоустройство. Рассмотрим эти понятия.

Под «занятостью» понимается любая, не противоречащая законодательству Азербайджанской Республики, деятельность граждан республики, постоянно проживающих на её территории, лиц без гражданства и иностранцев, связанная с удовлетворением их личных и общественных потребностей и, как правило, приносящая им заработок (доход).

Гражданам принадлежит исключительное право распоряжаться своими способностями к производительному и творческому труду. Принуждение к труду не допускается, за исключением случаев, особо установленных законодательством. Незанятость граждан не может служить основанием для их привлечения к административной, уголовной и иной ответственности.

К занятым лицам относятся следующие:

- 1) работающие по найму, в том числе выполняющие работу по трудовому договору (контракту) за вознаграждение, на условиях полного либо неполного рабочего времени, а также имеющие иную оплачиваемую работу (службу);
- 2) предприниматели, занятые индивидуальной трудовой деятельностью, обладающие земельным участком в собственности;
- 3) избранные, назначенные или утвержденные на оплачиваемую должность;

4) проходящие службу в Вооруженных Силах Азербайджанской Республики и в других вооруженных соединениях, созданных в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики;

5) временно отсутствующие на рабочем месте в связи с нетрудоспособностью, отпуском, повышением квалификации, забастовкой, приостановкой производства или иными причинами;

6) иностранцы и лица без гражданства, занятые на законных основаниях оплачиваемой трудовой деятельностью на территории Азербайджанской Республики;

7) граждане Азербайджанской Республики, занятые на законных основаниях трудовой деятельностью за её пределами.

Безработными признаются трудоспособные граждане в трудоспособном возрасте, которые не имеют работы и заработка, готовые приступить к работе, зарегистрированные в соответствующем органе исполнительной власти (Главное Управление Занятости Министерства Труда и Социальной Защиты Населения и его местные органы) в качестве лиц, ищущих работу. В этом случае не принимаются во внимание работники, которым выдана заработная плата за выполнение общественных работ по линии службы занятости, а также пособие по увольнению с работы и выплаты в размере среднемесячной зарплаты в связи с ликвидацией, реорганизацией и сокращением штатов предприятий, управлений и организаций.

Для получения статуса безработного гражданином должны быть соблюдены определенные условия : он должен быть

трудоспособным, в трудоспособном возрасте (для мужчин - до 62-х лет, женщин - до 57-ми лет), пройти регистрацию в органах государственной службы занятости как лицо, ищущее работу. Гражданин, представляя в соответствующий орган исполнительной власти по месту жительства (Главное Управление Министерства Труда и Социальной Защиты Населения и его местные органы) документ, удостоверяющий личность, трудовую

книжку (либо заменяющий её документ), документ, подтверждающий профессию или специальность (в необходимых случаях), регистрируется как ищущий работу. Впервые ищущие работу представляют документ, удостоверяющий личность, и документ об образовании (в необходимых случаях).

Орган службы занятости в течение 11 -ти дней принимает решение о присвоении статуса безработного гражданину, зарегистрированному с момента представления соответствующих документов как ищущий работу, если ему не была предложена подходящая работа. Порядок регистрации безработных в органах службы занятости утверждается Кабинетом Министров Азербайджанской Республики. Необходимо отметить, что статус безработного не выдается пожизненно, при нахождении подходящей работы он ликвидируется.

К гражданам, не имеющим права на получение статуса безработного относятся: не достигшие 15-ти лет; заработавшие право на пенсию (за исключением пенсий, назначенных по потере кормильца для детей); не пришедшие без уважительной причины в соответствующий орган исполнительной власти (Главное Управление Министерства Труда и Социальной Защиты Населения и его местные органы) в течение 10-ти дней после регистрации с целью поиска подходящей работы или отказавшиеся за этот период от предложенных двух таких работ (одна и та же работа не может быть предложена повторно гражданину); впервые ищущие работу; лица, отбывшие срок лишения свободы.

В случае, если ищущему работу в определенном порядке не выдаётся статус безработного, у него есть право по истечении 1 месяца повторно обратиться в орган службы занятости по месту жительства для получения этого статуса.

Для ищущих работу подходящей считается работа с учетом их специальности, опыта по прежней профессии, состояния здоровья, транспортной доступности нового рабочего места.

Подходящей не может считаться работа, если она связана с переменой места жительства без согласия гражданина, условия труда не соответствуют нормам по охране труда.

Высвобожденные с работы лица - это лица, состоящие в соответствующих трудовых правовых отношениях с предприятием, освобожденные с работы в связи с прекращением (ликвидацией, реорганизацией) деятельности предприятия, с сокращением штатов или численности работников. Поэтому лица, освобожденные от работы по другим причинам, не могут считаться высвобожденными, и на них не распространяются соответствующие льготы и гарантии.

Трудоустройство, являясь субъективным правом граждан, носит общий характер. Это право осуществляется непосредственным обращением лица в орган трудоустройства. В результате создается правовая взаимосвязь между центром занятости и гражданином. После выдачи назначения по поводу работы на предприятии эта взаимосвязь возникает между гражданином и этим предприятием. Решающая роль в этой сфере в республике принадлежит Главному Управлению Занятости Министерства Труда и Социальной Защиты Населения Азербайджанской Республики и его местным органам. Это обуславливается следующим:

Во-первых, указанные органы осуществляют важную функцию по отношению к населению и работодателям - обеспечение спроса и предложения на рабочую силу, трудоустройство населения и другие функции;

Во-вторых, сети Главного Управления Занятости широко распространены. Его деятельность охватывает практически все население и предприятия республики;

В-третьих, по масштабу претворяемых функций и сфере охвата услугами.

Гражданам, постоянно проживающим на территории республики, предоставляются гарантии свободного выбора вида занятости, в том числе работ с различными видами режима, правовой помощи за безосновательное увольнение с работы и т.д.

Необходимо отметить, что государство дает безработным гражданам гарантии: получения бесплатного специального образования и повышения квалификации по направлению службы занятости, получения денежных пособий в связи с материальными затратами по переезду на другое место при обеспечении, в соответствии с законодательством, службой занятости работой, заключения срочного трудового договора для деятельности на общественных работах с учетом возраста и других особенностей граждан.

Кроме того, законодательство предусматривает дополнительные гарантии занятости отдельным категориям граждан.

4. Трудовой договор: понятие, стороны и содержание

Труд в Азербайджанской Республике свободен. Каждый гражданин при осуществлении способности к труду свободен в выборе вида деятельности и профессии. Запрет на принудительный труд - основное достижение. Это отражено в статье 35 Конституции Азербайджанской Республики.

В республике граждане могут осуществлять трудовые права в следующих формах:

заключением трудового договора;

избранием на выборную должность;

направлением на работу по назначению молодых специалистов после окончания соответствующего образовательного учреждения;

собственной и частной предпринимательской деятельностью.

Основной формой осуществления трудовых прав граждан считается трудовой договор.

Трудовой договор - это письменный договор, заключаемый в индивидуальном порядке между работодателем и работником и

отражающий основные условия трудовых отношений, права и обязанности сторон.

Можно указать следующие основные особенности, отличающие трудовой договор от других договоров:

- Во-первых: трудовой договор подразумевает выполнение работником лично определенного вида работ (в рамках соответствующей специальности, профессии и должности);
- Во-вторых: определяет подчинение работника соответствующим правилам дисциплины предприятия, управления, организации;
- В-третьих: работодатель должен создать нормальную рабочую обстановку, отвечающую нормам безопасности и гигиены, организовать работу.

Совокупность перечисленных признаков создает возможность отличать трудовой договор в каждом конкретном случае от, в основном очень схожего, гражданско-правового договора.

В соответствии со статьей 42 Трудового Кодекса, любое лицо, достигшее возраста 15-ти лет, может стать стороной трудового договора. С согласия родителей или заменяющих их лиц, для подготовки молодежи к производству допускается прием на работу, с выполнением легких работ учеников средних общеобразовательных школ, профессиональных училищ, лицеев и средних специальных учебных заведений, достигших 14-ти лет.

Выступающий второй стороной трудового договора работодатель - это собственник или назначенный (уполномоченный) им руководитель предприятия, полномочный орган, а также физическое лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, обладающие полной дееспособностью и правом заключать трудовой договор (контракт) с работниками либо правом его расторжения или изменения его условий. В содержании всех договоров указываются права и обязанности сторон, а в содержании тру-

договора указываются условия трудового договора, которые бывают 2-х видов:

а) необходимые условия, определяемые действующим законодательством;

б) дополнительные условия при заключении трудового договора на основе согласия сторон.

К необходимым условиям относится информация о работнике и работодателе, месте работы работника, его должность, срок договора, условия трудовой обстановки и т.д.

Эти условия не могут быть изменены без согласия сторон (если в законодательстве не предусмотрены другие случаи) и этим законом не может быть снижен уровень прав и гарантий, определенных для работников.

При заключении трудового договора сторонами, помимо основных, могут устанавливаться дополнительные условия, в числе которых: установление испытательного срока при принятии работника на работу, выдача внеочередных мест в дошкольных учреждениях, предоставление жилищного участка и т.д. Если стороны пришли к согласию о дополнительных условиях, они в принудительном порядке обязаны выполнять их.

5. Порядок заключения трудового договора

Трудовое законодательство определяет некоторые правила правовых гарантий права на труд и при приеме на работу.

В первую очередь, необходимо отметить, что запрещается безосновательный отказ в приеме на работу.

При приеме на работу не допускается любая дискриминация прав и свобод работников прямо или косвенно в зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, религиозной принадлежности, взглядов, принадлежности к общественным организациям и по другим причинам, если это не связано с качествами знания работы лицом.

Трудовой договор заключается в письменной форме. Он оформляется в двух экземплярах и хранится у каждой из сторон. В необходимых случаях прием на работу по усмотрению работодателя может быть оформлен приказом. Запрещается оформление трудовых отношений приказом работодателя без заключения трудового договора в письменной форме.

Фактически, под началом работы, независимо от оформления при приеме на работу в нужном порядке или нет, понимается заключение трудового договора. Работнику не может быть отказано в заключении трудового договора при смене места работы по согласованию с руководством предприятия.

По действующему законодательству не допускается требовать дополнительных документов, кроме предусмотренных законом (трудовая книжка, документ, удостоверяющий личность, *свидетельство о государственном социальном страховании (за исключением впервые начинающих трудовую деятельность)*), в некоторых случаях документ об образовании (диплом), справка о состоянии здоровья). В соответствии со статьей 45 Трудового Кодекса Азербайджанской Республики, трудовой договор может заключаться:

1. без предварительного установления срока (бессрочный);
2. сроком до 5-ти лет (срочный).

Если в трудовом договоре не указан срок, на который он заключен, то этот договор считается бессрочным, и он не может быть заменен на срочный трудовой договор в одностороннем порядке без согласия обеих сторон.

Трудовой договор может заключаться без установления срока в случаях, когда по условиям выполнения трудовых функций заранее известен постоянный характер работы или оказываемых услуг.

В статье 47 Трудового Кодекса перечисляются случаи заключения срочного трудового договора. В связи с характером выполняемой работы, трудовой функции, работодатель для замещения некоторых должностей может в установленном порядке объявить конкурс.

Работодатель по своему усмотрению заключает с победителем конкурса, объявленного для замещения соответствующей должности, срочный или бессрочный трудовой договор.

Трудовой договор может заключаться с установлением испытательного срока в целях проверки профессионального уровня работника, его умения выполнять соответствующие трудовые функции. Испытательный срок устанавливается при условии непревышения 3-х месяцев. Он состоит из рабочего времени, в течение которого работник фактически исполняет трудовую функцию. В этот срок не включаются периоды временной потери трудоспособности, а также отсутствия на работе с сохранением рабочего места и средней заработной платы.

Трудовой договор, в котором не указан испытательный срок, считается заключенным без установления испытательного срока.

Трудовой договор работника, не оправдавшего себя в течение испытательного срока, может быть расторгнут мотивированным приказом работодателя.

Порядок приема на работу устанавливается внутренними упорядочивающими правилами предприятия. По требованию этих правил лицо, поступающее на работу, обязано предъявить трудовую книжку и паспорт.

Трудовая книжка - документ, подтверждающий трудовую деятельность и стаж работы работника. Она открывается работодателем на основном месте работы для всех работников, проработавших более 5-ти дней.

Записи о принятии на работу, переводе на другую постоянную работу, либо об увольнении с работы делаются работодателем в трудовой книжке не позднее 5-ти дней после издания приказа (распоряжения), а при освобождении от должности - в день увольнения. Все записи должны соответствовать содержанию приказа (распоряжения).

В трудовую книжку включаются:

а) сведения о работнике: фамилия, имя, отчество, день, месяц, год рождения, образование, профессия, специальность;

б) сведения о принятии на работу работника, перевод с одной работы на другую и увольнение с работы.

Выданные работнику награды, поощрения, взыскания за нарушение трудовой дисциплины, не записываются в трудовую книжку.

Причины увольнения с работы должны указываться в трудовой книжке кратко и ясно согласно соответствующим статьям и пунктам закона.

При назначении пенсии в разделе сведений о назначении пенсии трудовой книжки районными (городскими) центрами социальной защиты населения ставится штамп «назначена пенсия».

При заполнении всех страниц соответствующих разделов трудовой книжки к ней выдается дополнительный вкладыш, который без трудовой книжки - недействителен. Увольняемым работникам трудовые книжки выдаются в день расторжения договора.

Согласно пункту 3.10 Положения о порядке применения трудовых книжек, при потере трудовой книжки работник должен обратиться к работодателю по последнему месту работы о выдаче трудовой книжки и дополнительного вкладыша к ней. Работодатель, рассмотрев это обращение, в течение 15-ти дней должен принять решение. В верхней правой стороне страницы сведений о работнике новой трудовой книжки пишется крупными буквами слово «Дубликат».

Допускается возложение на работника выполнение не предусмотренных в трудовом договоре функций по другой профессии, специальности и должности, перевод на другую работу, а также заключение нового трудового договора.

В связи с производственной необходимостью и в целях предотвращения простоев работник может быть временно переведен на другую работу без его согласия на срок до одного месяца. При этом работник не может быть переведен на работу, отрицательно влияющую на здоровье, а

также низкооплачиваемую. При переводе на другую работу труд работника оплачивается исходя из выполняемой работы, но не ниже прежнего среднего заработка.

Выполнение трудовой функции работника, отсутствующего на работе по определенной причине более 15-ти дней, Допускается по соглашению сторон.

Выполнение трудовой функции по вакантной должности допускается с согласия работника. Если работник одновременно выполняет работу как по своей, так и по замещаемой вакантной должности, то ему должен быть выплачен дополнительный заработок в размере не менее половины заработной платы (должностного оклада), предусмотренного по вакантной должности.

Выполнение трудовой функции по вакантной должности может быть возложено на работника на срок не более 3-х месяцев. По завершении этого срока или замещающий работник, с его согласия, переводится на эту должность, или путем объединения обеих должностей с замещающим работником заключается новый трудовой договор в связи с расширением его трудовой функции, либо на вакантную должность принимается новый работник.

6. Основания расторжения трудового договора

Основания расторжения трудового договора можно классифицировать на общие и дополнительные.

Общие основания расторжения трудового договора нашли свое отражение в статье 68 Трудового Кодекса Азербайджанской Республики:

- а) инициатива одной из сторон;
- б) истечение срока трудового договора;
- в) изменение условий труда;
- г) смена собственника предприятия;
- д) обстоятельства, не зависящие от воли сторон;

е) обстоятельства, установленные сторонами в трудовом договоре.

Работник может расторгнуть трудовой договор, предупредив об этом работодателя в письменной форме за один календарный месяц (статья 69).

В случае ухода работника на пенсию по возрасту, инвалидности, при поступлении в соответствующее учебное заведение для продолжения образования, при переезде на новое

место жительства, заключении трудового договора с другим работодателем и в других, предусмотренных законодательством случаях, трудовой договор может быть расторгнут в день, указанный в его заявлении.

Работник, используя право на отпуск, может подать работодателю заявление с просьбой о предоставлении ему отпуска за соответствующий год и расторжении трудового договора со дня окончания срока отпуска. Работодателю запрещается понуждение работника к расторжению трудового договора против его воли с использованием насилия, угрозы или каким-либо другим способом.

Основания расторжения трудового договора работодателем указаны в статье 70 Трудового Кодекса Азербайджанской Республики.

Трудовой договор может быть расторгнут работодателем по следующим основаниям:

- а) при ликвидации предприятия;
- б) при сокращении числа или штата работников;
- в) в случае принятия компетентным органом соответствующего решения о несоответствии работника занимаемой должности вследствие недостаточного профессионального уровня, квалификации (профессии);
- г) при невыполнении работником своей трудовой функции или обязательств по трудовому договору либо при грубом нарушении своих трудовых обязанностей в следующих случаях:

1) невыход на работу в течение всего рабочего дня без уважительной причины *(за исключением собственной болезни, болезни или смерти близких родственников)*;

2) выход на работу в состоянии опьянения в результате употребления алкогольных напитков, наркотических *средств и психотропных*, токсических и других вредных веществ;

3) причинение материального ущерба собственнику в результате виновных действий (бездействия);

4) причинение вреда здоровью товарищей по работе или их гибель, являющаяся следствием нарушения правил охраны труда в результате виновных действий (бездействия);

5) умышленное распространение производственной, коммерческой или государственной тайны или невыполнение обязательств по сохранению этой тайны;

6) нанесение серьезного ущерба законным интересам работодателя, предприятия или собственника в результате грубых ошибок, правонарушений, допущенных во время трудовой деятельности;

7) повторное нарушение трудовой функции в течение 6-ти месяцев, не сделав вывода из дисциплинарного взыскания, ранее наложенного работодателем за нарушение трудовой функции;

8) совершение непосредственно на рабочем месте в течение рабочего времени административных *проступков* или общественно-опасных деяний, содержащих состав преступления.

Необходимо отметить, что законодательством не допускается увольнение работника во время нахождения его в отпуске и при временной утрате трудоспособности (за исключением ликвидации предприятия, управления, организации).

Трудовой договор может быть расторгнут независимо от воли и желания сторон. Основания такого расторжения перечисляются в статье 74 Трудового Кодекса:

а) призыв работника на военную или альтернативную службу;

б) наличие вступившего в законную силу постановления (решения) суда о восстановлении на работе (в должности) работника, ранее работавшего на соответствующей работе (должности);

в) невозможность выполнения работником трудовой функции в связи с полной потерей трудоспособности более 6-ти месяцев подряд, если законодательством не установлен более длительный срок;

г) *вступление в законную силу приговора суда об осуждении работника к наказанию в виде лишения права управления транспортным средством, лишения права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью, лишения свободы на определенный срок или пожизненного лишения свободы;*

д) установление недееспособности работника вступившим в законную силу решением суда;

е) в случае смерти работника.

Расторжение трудового договора как по инициативе работника или работодателя, так и в случаях, не зависящих от воли сторон, оформляется мотивированным приказом работодателя, если в трудовом договоре, заключенном с работником, не предусмотрен иной порядок, отличный от установленного Трудовым Кодексом. Приказ (распоряжение, решение) работодателя о расторжении трудового договора подписывается им и заверяется печатью предприятия. Копия этого приказа, трудовая книжка работника и окончательный расчет (компенсация за неиспользованный трудовой отпуск, причитающаяся к выплате работнику заработная плата и другие выплаты) должны быть выданы работнику в последний день работы.

7. Понятие и виды рабочего времени

Рабочее время - период, установленный для выполнения работником трудовой функции в течение недельных и ежедневных рабочих часов, продолжительность которого предусмотрена законом.

Законодательство устанавливает 3 вида рабочего времени.

К первому виду относится нормальное рабочее время, предусматривающее 40 часовое еженедельное рабочее время на предприятии, управлении, организации, ко второму виду - сокращенное рабочее время, к третьему - неполное рабочее время.

В соответствии со статьей 90 Трудового Кодекса Азербайджанской Республики, если в течение шестидневной рабочей недели недельная норма составляет 40 часов, ежедневная продолжительность рабочего времени не может превышать 7-ми часов, при недельной норме 36 часов - 6-ти часов и при недельной норме 24 часа - 4-х часов.

Как правило, устанавливается пятидневная рабочая неделя с двумя выходными днями. В зависимости от характера произ-

водства, работы, услуг и условий труда работодатель или соответствующий орган власти (Кабинет Министров) может устанавливать шестидневную рабочую неделю в пределах продолжительности еженедельного полного рабочего времени.

Сокращенное рабочее время - может устанавливаться условиями трудового договора для отдельных категорий работников с учетом их возраста, здоровья, условий труда, особенностей трудовой функции и других обстоятельств. ,

Продолжительность сокращенного рабочего времени для работников в возрасте до 16-ти лет не должна превышать 24-х часов, для работников в возрасте от 16-ти до 18-ти лет и работников-инвалидов 1,11 групп, а также беременных женщин и женщин, имеющих детей до полутора лет - 36-ти часов.

Для занятых на производствах, профессиях и должностях с условиями труда, где имеются физические, химические, биологические, а также иные тяжелые производственные факторы, вредные для здоровья человека, устанавливается сокращенное рабочее время продолжительностью не более 36-ти часов.

Работникам, занятым на работах со специфическим характером (врачам, учителям, работающим на электротехнических установках, приборах и др. местах) устанавливается не более чем 36-ти часовая рабочая неделя.

Неполное рабочее время - устанавливается при заключении трудового договора, а также в процессе трудовых отношений по взаимному соглашению работника с работодателем.

Работодатель обязан устанавливать неполное рабочее время работнику, которому, в соответствии с медицинским заключением, по состоянию здоровья и физиологическому состоянию (беременность, инвалидность), а также состоянию здоровья ребенка, имеющего хроническое заболевание, и другого члена семьи необходимо выполнение трудовой функции в течение неполного времени, а также женщинам, имеющим детей до 14-ти лет или ребенка-инвалида до 16-ти лет - по их заявлению.

Не допускается ограничение в какой-либо форме трудовых прав работников, выполняющих трудовую функцию в ус-

ловиях неполного рабочего времени, установленных законодательством или трудовым договором.

Сверхурочной работой считается выполнение трудовой функции по приказу работодателя и с согласия работника в период сверх продолжительности рабочего дня.

Как правило, сверхурочная работа не допускается.

Возможно привлечение работника к сверхурочным работам в целях предотвращения стихийных бедствий, производственных аварий и других чрезвычайных ситуаций, устранения их последствий с соблюдением правил, установленных законодательством.

В отраслях с тяжелыми и вредными условиями труда продолжительность сверхурочных работ в течение всего рабочего дня (смены) не может превышать 2-х часов.

Каждый работник не может быть привлечен к сверхурочным работам более 4-х часов подряд в течение 2-х рабочих дней, а на рабочих местах с тяжелыми и вредными условиями труда - более 2-х часов.

8. Понятие и виды времени отдыха

По статье 37 Конституции Азербайджанской Республики каждый гражданин имеет право на отдых.

Под временем отдыха понимается та часть календарного времени, в течение которой работник, в соответствии с трудовым законодательством, должен быть освобожден от выполнения трудовых обязательств. Работник это самое время должен потратить по своему усмотрению на восстановление трудовой способности и для обеспечения своих интересов.

Время отдыха делится на 4 вида:

1. Перерыв для отдыха и обеда.

В течение рабочего дня работникам должен предоставляться перерыв для отдыха и питания. Перерыв, как правило, назначается спустя 4 часа после начала работы, и это время перерыва не включается в рабочее время.

Ежедневный отдых определяется окончанием рабочего дня и началом следующего рабочего дня. Время ежедневного отдыха работника между двумя последовательными рабочими днями должно быть не менее 12-ти часов.

2. Выходные дни.

Каждому работнику должны быть созданы условия для использования еженедельного непрерывного отдыха. При пятидневной рабочей неделе число еженедельных дней отдыха должно быть 2 дня, а при шестидневной рабочей неделе - один день.

3. Праздничные дни.

В Азербайджанской Республике ежегодно празднуются: 1 и 2 января - Новый Год;

8 марта - Женский день;

9 мая - День Победы над фашизмом; 28 мая - День Республики;
 15 июня - День Национального Спасения азербайджанского народа;
 26 июня - День Вооруженных Сил Азербайджанской Республики;
 18 октября - День государственной независимости;
 12 ноября - День Конституции;
 17 ноября - День национального Возрождения;
 31 декабря - День Солидарности азербайджанцев мира;
 Новруз байрамы - пять дней;
 Гурбан байрамы - два дня;
 Рамазан байрамы - два дня.

Праздники Новый Год, Женский день, День Победы над фашизмом, День Республики, День Национального Спасения азербайджанского народа, День Вооруженных Сил Азербайджанской Республики, День Солидарности азербайджанцев мира, Новруз байрамы, Гурбан байрамы и Рамазан байрамы не считаются рабочими днями.

Кроме того, 20-е января каждого года - день общенациональной скорби - также нерабочий день.

Привлечение работников к работе в эти дни допускается только в исключительных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом.

4. Наконец один из видов времени отдыха - это отпуск. Всем работникам предоставляется отпуск с сохранением их места работы и среднемесячной заработной платы.

Право работников на отпуск обеспечивается следующими их видами:

- а) трудовой отпуск, состоящий из основного и дополнительного;
- б) социальный отпуск женщинам по уходу за ребенком;
- в) учебный и творческие отпуска, предусмотренные для продолжения учебы и занятий научной деятельностью;
- г) неоплачиваемый отпуск.

Трудовой отпуск - это время отдыха работника с отрывом от производства, используемое им по своему усмотрению для нормального

отдыха, восстановления трудоспособности, охраны и укрепления здоровья, продолжительность которого не меньше установленной Трудовым Кодексом.

Работникам должен предоставляться оплачиваемый основной отпуск не менее 21-го календарного дня.

Работникам, занятым в производстве сельскохозяйственных продуктов, государственным служащим, руководящим работникам учебных заведений, не занимающимся педагогической работой, методистам учебных заведений, руководителям мастерских, лаборантам, библиотекарям, кастеляншам, художественным руководителям научных заведений, научным работникам, не имеющим ученой степени, врачам, среднему медицинскому персоналу и фармацевтам должен предоставляться оплачиваемый основной отпуск продолжительностью 30 календарных дней.

Работникам, занятым педагогической и научной деятельностью предоставляется трудовой отпуск продолжительностью 56 календарных дней.

В законодательстве перечисляются продолжительности отпусков и для работников других отраслей.

Право работников на отпуск и порядок его использования, установленные Трудовым Кодексом, не могут быть ограничены.

9. Трудовая дисциплина

Под трудовой дисциплиной понимается совокупность определенных правил поведения участников трудовых отношений. Она обеспечивает создание необходимых организационных и экономических условий для нормальной эффективной работы.

Работники должны выполнять свою трудовую функцию на высоком профессиональном уровне и следовать дисциплинарным правилам внутри предприятия. Согласно статье 182 Трудового Кодекса Азербайджанской Республики, в целях осуществления на предприятиях контроля над выполнением обязательств сторон по трудовым договорам, а также заклю-

ченным коллективным договорам, соблюдения требований трудового законодательства и обеспечения трудовой дисциплины, могут приниматься правила внутреннего распорядка предприятия.

В области трудовой дисциплины конкретные обязательства возлагаются и на работодателя, который должен правильно организовывать труд работников, создавать условия для повышения производительности труда, организовывать трудовую и производственную дисциплину, следовать правилам трудового законодательства и охраны труда, внимательно относиться к потребностям и обращениям работников, поддерживать улучшение не только их рабочих, но также и бытовых условий.

Работники, отличившиеся при выполнении трудовой функции на высоком профессиональном уровне, соблюдении правил внутреннего распорядка, могут быть поощрены работодателем:

- награждением деньгами или ценными вещами;
- предоставлением дополнительного отпуска;
- установлением индивидуальной надбавки к заработной плате;
- индивидуальным страхованием на более высокую сумму;
- оплатой стоимости санаторно-курортного лечения, путевок на туристические поездки;
- ходатайством о представлении к государственной награде в установленном порядке и другими средствами.

В отличие от мероприятий поощрения, за нарушение трудовой дисциплины руководство предприятия, управления и организации может применить следующие меры взыскания:

- а) объявить выговор;*
- б) объявить строгий выговор с последним предупреждением;*
- в) оштрафовать в размере не более 1/4 месячной заработной платы, если это предусмотрено коллективными договорами;*
- г) расторгнуть трудовой договор по пункту «ч» статьи*

70 Трудового Кодекса.

Предупреждение не считается дисциплинарным взысканием.

Дисциплинарное взыскание может налагаться только работодателем, обладающим полномочиями заключать с работником трудовой договор.

До наложения взыскания работодатель требует у работника письменное объяснение.

За один дисциплинарный проступок положено только одно дисциплинарное взыскание и оно может быть наложено на работника в течение рабочего дня при его нахождении на работе. Не может быть наложено дисциплинарное взыскание в период нахождения работника в командировке, отпуске, временной потери трудоспособности.

Дисциплинарное взыскание может быть наложено в течение одного месяца со дня обнаружения проступка и действует в течение шести месяцев со дня назначения. Если работник в течение этого периода не совершит нового проступка, то дисциплинарное взыскание с него может быть снято.

10. Материальная ответственность

В процессе трудовых отношений за причиненный друг другу ущерб при выполнении обязательств по трудовому договору работодатель и работник несут обоюдную материальную ответственность.

Материальная ответственность возникает при одновременном наличии каждого из 3-х указанных ниже условий:

- а) при выявлении действительного нанесения ущерба;
- б) при противоречии закону деяния, т.е. действия либо бездействия виновного;
- в) при наличии причинной связи между незаконным деянием виновного и последствиями этого деяния.

Трудовое законодательство предусматривает 2 основных вида материальной ответственности, полное и частичное возмещение.

При частичной материальной ответственности работники оплачивают ущерб в заранее определенных размерах. Как правило, таким определенным размером является среднемесячная заработная плата работника.

В статье 199 Трудового Кодекса Азербайджанской Республики указаны 7 случаев полной материальной ответственности работника:

1. за необеспечение сохранности имущества и других ценностей, данных работнику на хранение и в других целях при заключении трудового договора, а также при заключении с работодателем письменного договора о взятии на себя полной материальной ответственности;

2. при принятии работником, с условием отчета работодателю или его представителю, имущества и других ценностей на основе разовой доверенности или других разовых правоопределяющих документов;

3. при наличии общественно опасных деяний, предусматривающих наказание в законодательстве об административных правонарушениях или уголовном и налоговом законодательстве за совершенное действие или бездействие;

4. при умышленной порче имущества или других материальных ценностей, *а также умышленное причинение ущерба работодателю другим способом;*

5. при нанесении ущерба в нетрезвом состоянии вследствие приема алкогольных, токсических (вредных) или наркотических средств;

6. при распространении коммерческой тайны работодателя;

7. при нанесении работодателю морального ущерба, повлекшего серьезный вред его предпринимательской деятельности, путем распространения клеветы и оскорбления, ложных сведений, пятнающих личность работодателя, унижающих его честь и достоинство, *а также не соответствующих действительности.*

Если сумма причиненного работодателю ущерба не превышает размера средней заработной платы работника, её удержание осуществляется по приказу работодателя.

Если ущерб причинен работником в случаях несения им полной ответственности, а его размер превышает сумму среднемесячной заработной платы работника, и он отказывается возмещать добровольно, то на основании обращения работодателя этот ущерб может быть возмещен в судебном порядке.

В этом случае суд, с учетом степени виновности, конкретных условий, материального положения работника и других случаев, имеющих значение по делу, может уменьшить размер ущерба или утвердить примирительное соглашение сторон об уменьшении размера ущерба.

Обеспечение возмещения ущерба, причиненного преступно и с конкретной целью, осуществляется соответствующими процессуальными мерами.

Законодательство определяет также материальную ответственность работодателя за нанесенный работнику ущерб.

11. Охрана труда

Охрана труда - это система, отражающая в себе предпочтение жизни и здоровья работника по отношению к результатам производственной деятельности, экономические и социальные, технико-организационные, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические и другие мероприятия.

На всех предприятиях перед руководством ставится задача обеспечения охраны здоровья и безопасности условий труда. Обязательства со стороны работодателя по созданию здоровых и безопасных условий труда выражаются в положениях (уставах) о предприятиях, коллективных договорах, внутренних трудовых правилах.

Нормативно-правовое регулирование охраны труда осуществляется утверждением единых по республике подробных списков и правил их применения:

- *производств*, рабочих мест с тяжелыми условиями труда, опасными и вредными для организма человека;
- подземных производств, шахт, туннелей, сооружений и других рабочих мест, где работы ведутся под землей;
- оборудования, сооружений и рабочих мест, требующих высокой эмоциональной, умственной и физической напряженности работника;
- производств и рабочих мест, где запрещается использование труда женщин, работников до 18-ти лет;
- химических, радиоактивных и других веществ высокой опасности, запрещаемых для использования в производстве товаров, во время выполнения работ (услуг);
- рабочих мест с наибольшей вероятностью получения работником профессионального заболевания;
- производственных и непроизводственных отраслей с высоким риском опасности для жизни работников, где необходимо обязательное личное страхование работников от несчастных случаев на производстве.

Трудовой Кодекс Азербайджанской Республики определяет полномочия и обязанности государства, исполнительной

власти, муниципалитетов, собственников и работодателей в области регулирования охраны труда.

Кроме того, законодательство устанавливает обязательства по обеспечению охраны труда на предприятии и перед работником, который должен:

- следовать правилам обеспечения и нормам по охране труда;
- исполнять трудовую функцию, если это не подвергнет опасности его самого и других работников;
- регулярно расширять знания о правилах и нормах охраны труда;

- работать в выданной специальной одежде и обуви;
- выполнять поручения и советы руководства, связанные с вопросами охраны труда.

Законодательство предусматривает предоставление высоких гарантий в области охраны труда для отдельных категорий работников. Запрещается привлечение к тяжелым, вредным и опасным работам женщин и в целом несовершеннолетних лиц до 21-го года, а также не допускаемых по состоянию здоровья.

ТЕМА 7. ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА

- 1. Понятие и функции уголовного права**
- 2. Уголовный закон**
- 3. Понятие преступления**
- 4. Понятие и основания уголовной ответственности**
- 5. Уголовная ответственность несовершеннолетних**
- 6. Обстоятельства, исключающие преступность деяния**
- 7. Соучастие в преступлении**
- 8. Понятие и цель наказания**
- 9. Система и виды наказания**

1. Понятие и функции уголовного права

Особенности уголовного права, как независимой отрасли права, определяются его собственным предметом и методом. Предмет регулирования уголовного права составляют только общественные отношения, связанные с происхождением преступления. В уголовном праве в качестве субъекта правонарушения выступает лицо, совершающее преступление, а в качестве правоприменительных органов - государство.

Метод регулирования общественных отношений уголовного права состоит в определении деяний, признаваемых законом преступлениями, и наказаний, применяемых за их совершение.

Особенности уголовного права также проявляются в его обязанностях и функциях. Основная обязанность уголовного права - защита (охрана) общества от самых опасных правонарушений (преступлений). Поэтому основная функция уголовного права - охранительная. Помимо этого, уголовное право осуществляет функции общего и специального предупреждения, а также воспитательную.

Уголовное право, как отрасль права, является совокупностью правовых норм, закрепляемых высшими органами власти, определяющих опасные для существующей системы общественных отношений деяния, как преступление и наказание, а также уголовную ответственность и освобождение от нее.

При принятии действующего нового Уголовного Кодекса Азербайджанской Республики учитывались качественные изменения за последние годы в политической, экономической и социальной отраслях общественной жизни страны. Это в особенности показало, какая из отраслей, защищаемых уголовным правом, имеет превосходство. Защита личности и ее прав и свобод уголовно-правовыми средствами занимает первое место. К основным объектам охраны уголовного права отнесены 416

обеспечение мира и безопасности человечества, окружающая среда, государственные и общественные интересы, юридические правила.

Уголовное право в борьбе с преступностью является средством осуществления определяющей стратегические и тактические элементы политики по преступлениям. На современном этапе эта политика характеризуется двумя основными тенденциями. Во-первых, применение жестких мер наказания против лиц, совершивших тяжкие преступления или несколько раз нарушивших уголовный закон (в особенности против рецидивистов, профессиональных преступников - мафиозных структур, руководителей хорошо организованных преступных групп). Во-вторых, ограничение сферы уголовной ответственности за преступления, не представляющие большой опасности. Так, против лица, впервые нарушившего уголовный закон, применяется наказание без отторжения из общества. Это может осуществляться условным осуждением, отложением исполнения приговора, а также с помощью других административных, воспитательных и общественного характера мероприятий, заменяющих наказание.

2. Уголовный закон

Уголовный закон - это принимаемый верховным законодательным органом (Милли Меджлисом) акт, состоящий из правовых норм, определяющих принципы и основания уголовной ответственности, какие деяния являются преступными, и наказания, применяемые в отношении обвиняемых в их совершении лиц, условия освобождения от ответственности и наказания.

Особенности уголовного права состоят в том, что только уголовный закон определяет уголовно-правовые нормы: является ли деяние преступным и наказуемым, основания уголовной ответственности, систему наказаний, условия и порядок их назначения, а также освобождения от уголовной ответственно-

сти и наказания и другие нормы. Уголовный закон является единым и единственным источником уголовного права. Никакие другие юридические акты или решения суда не могут устанавливать уголовно-правовые нормы.

Основу уголовного законодательства в Азербайджанской Республике составляет принятый 30 декабря 1999 года и вступивший в силу 1 сентября 2000 года Уголовный Кодекс Азербайджанской Республики. За прошедший период в действующий Уголовный Кодекс был внесен ряд изменений. Текущие изменения, осуществляемые в уголовном законодательстве, проводятся в форме закона Азербайджанской Республики о дополнениях и изменениях.

Уголовный Кодекс является систематизированным выражением уголовно-правовых норм. Он состоит из двух частей: общей и специальной. В общей части разъясняются руководящие принципы и общие положения уголовного права, а в особенной - конкретные преступления, виды и пределы наказаний. Общая и особенная часть находятся во взаимосвязи и составляют единое целое: невозможно применение норм особенной части без обращения к общей части.

Общая и Специальная части Уголовного Кодекса делятся на разделы или на параграфы, которые, в свою очередь, по содержанию состоят из статей (353 статьи), составляющих уголовно-правовые нормы. Статьи Общей части Уголовного Кодекса, будучи нормами назначения, определяют и закрепляют принципы и основания уголовной ответственности, а также условия освобождения от уголовной ответственности и наказания. В отличие от Общей части, нормы Особенной части по структуре состоят из двух частей: диспозиции (норма, предусматривающая признаки определенного рода преступлений) и санкции (норма, предусматривающая вид и пределы наказания за определенный род преступлений).

В Общей части Уголовного Кодекса регулируется действие уголовного закона в пространстве и во времени.

Действие уголовного закона в пространстве основывается на принципах территориальности, гражданства, реальности, универсальности и выдачи преступника.

Сущность принципа территориальности состоит в том, что лица, совершившие преступление на территории Азербайджанской Республики - граждане Азербайджана, иностранных государств, а также лица без гражданства, привлекаются к уголовной ответственности на основе Уголовного Кодекса Азербайджанской Республики. Однако это правило не применяется в отношении дипломатических представителей иностранных государств и других лиц, пользующих иммунитетом, совершивших преступление на территории Азербайджанской Республики. Так, согласно части 5 статьи 11 Уголовного Кодекса, вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Азербайджанской Республики, разрешается в соответствии с нормами международного права.

Согласно **принципу гражданства** уголовного закона, граждане Азербайджанской Республики и постоянно проживающие в

Азербайджанской Республике лица без гражданства, совершившие деяние (действие или бездействие) вне пределов Азербайджанской Республики, подлежат уголовной ответственности по настоящему Кодексу, если это деяние признано преступлением в Азербайджанской Республике и в государстве, на территории которого оно было совершено, и если эти лица не были осуждены в иностранном государстве (статья 12.1 Уголовного Кодекса). При осуждении судами Азербайджанской Республики этих лиц наказание не может превышать верхнего предела санкции, предусмотренной законом иностранного государства, на территории которого было совершено преступление.

В части 2 статьи 12 Уголовного Кодекса говорится о **принципе реальности**. Согласно этому принципу, иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов Азербайджанской Республики, могут быть привлечены к уголовной ответственности на основе уголовного закона республики, если преступление направлено против граждан Азер-

байджанской Республики, интересов Азербайджанской Республики, а также в случаях, предусмотренных международным договором Азербайджанской Республики, если преступники не были осуждены в иностранном государстве.

Соблюдение **принципа универсальности** действия уголовного закона в пространстве исходит из международно-правовых обязательств Азербайджанской Республики в сфере борьбы с преступностью. Сущность его в том, что вне зависимости от того, гражданином какого государства является лицо и на территории какого государства совершено преступление, любое государство обладает полномочием привлечь его к уголовной ответственности по своему национальному законодательству.

В статье 10 Уголовного Кодекса Азербайджанской Республики закреплено действие уголовного закона во времени. Согласно этой статье, преступность и наказуемость деяния (действия или бездействия)

определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Никто **не** подлежит уголовной ответственности за деяние, которое не признавалось преступлением в момент его совершения. Временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного деяния (действия или бездействия) независимо от времени наступления последствий. В части 3 этой же статьи уголовный закон, устраняющий преступность деяния (действия или бездействия) и его наказуемость, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующее деяние (действие или бездействие) до вступления такого закона в силу, а также на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но судимость которых не снята или не погашена.

Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния (действия или бездействия), усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, совершившего преступление, обратной силы не имеет (статья 10.4 Уголовного Кодекса).

3. Понятие преступления

Понятие преступления является одним из основных в уголовном праве. Оно отвечает на вопросы: какие деяния людей считаются преступлением и почему они запрещаются законом и другие.

Умышленное совершение общественно-опасных деяний, т.е. действий и бездействий, запрещенных уголовным законом под угрозой наказания, считается преступлением. В юридической литературе преступление характеризуется как общественно-опасное, противоправное, виновное, наказуемое и аморальное деяние.

Согласно части 2 статьи 14 Уголовного Кодекса Азербайджанской Республики, не является преступлением деяние (действие или бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния,

предусмотренного уголовным законом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, то есть не причинившее и не создавшее угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Поэтому **основной признак преступления, отличающий его от других правонарушений - в наличии особой общественной опасности.** Общественная опасность преступления состоит в том, что оно, покушаясь на существующие общественные отношения, наносит им существенный ущерб или создает угрозу нанесения такого ущерба. Не имеет существенной значимости нанесение ущерба другими правонарушениями: административными, дисциплинарными и гражданскими, поэтому нет необходимости определения уголовной ответственности для охраны юридических правил от таких правонарушений. Характер и степень общественной опасности преступления определяется значимостью объекта посягательства, тяжестью нанесенного ему вреда, а также формой вины, другими признаками, характеризующимися мотивом и целью деяния.

Второй признак преступления - противоправность деяния, что проявляется в его противоречии конкретной норме уголовного законодательства. Общественно-опасное деяние

считается преступлением тогда, когда оно предусмотрено в той или иной статье Уголовного Кодекса.

Виновность является очередным значимым признаком преступления.

Признание деяния преступлением связано не только с его общественной опасностью и противоправностью, но и виновным совершением, т.е. в форме умысла или по неосторожности.

Действующее уголовное законодательство, независимо от тяжести, определяет ответственность не только по факту нанесения вредного результата. Преступление является наказуемым деянием. Признак, характеризующий деяние как преступление, состоит в том, что только те

деяния относятся к преступлениям, за совершение которых закон предусматривает уголовное наказание.

Аморальность преступления - в противоречии его существующим в обществе нормам морали и господствующим моральным ценностям.

Таким образом, преступлением является предусмотренное уголовным законом общественно-опасное, противоправное, виновное, наказуемое и аморальное деяние, наносящее существенный вред охраняемым законом общественным отношениям или создающие угрозу нанесения вреда.

В зависимости от характера и степени общественной опасности преступления делятся на не представляющие большой общественной опасности, менее тяжкие, тяжкие и особо тяжкие.

Согласно действующему уголовному законодательству (учитывая изменения и дополнения, внесенные в Уголовный Кодекс 2 июля 2001 года), преступлениями, не представляющими большой общественной опасности, признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых уголовным законом предусмотрено наказание, не связанное с лишением свободы, или максимальное наказание не превышает двух лет лишения свободы.

Менее тяжкими преступлениями признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает семи лет лишения свободы.

Тяжкими преступлениями признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает двенадцати лет лишения свободы.

К особо тяжким преступлениям относятся деяния, за которые предусмотрены более суровые наказания.

4. Понятие и основания уголовной ответственности

Государственное принуждение, применяемое в отношении лиц, обвиняемых в нарушении правовых норм, выражается в различных формах юридической ответственности. Одной из них является уголовная ответственность, отличающаяся от других форм юридической ответственности особой тяжестью, что выражается в виде приговора по уголовным делам, выносимого всегда от имени государства.

Уголовная ответственность осуществляется (создается, реализуется, прекращается) в пределах уголовных правоотношений, т.е. регулируемые законом отношения между лицами, совершившими преступление, и государством. Уголовные правоотношения создаются в момент совершения преступления. Именно в это время появляются права и обязанности лиц, совершивших преступление, и органов правосудия, представляющих государство: возникает право государства по применению в отношении обвиняемых лиц принудительных мер, составляющих уголовную ответственность. Тем не менее, его обязанностью является конкретное назначение наказания обвиняемым лицам в пределах, определенных законом. В свою очередь, создается обязанность обвиняемых лиц нести ответственность.

Однако эти лица обладают правом назначения наказания в соответствии с характером и степенью совершенного преступления. У уголовной ответственности есть определенные границы действия. Уголовными являются правоотношения, для которых свойственно образование уголовной ответственности в широком виде сразу же после совершения преступления лицами и только постепенная реализация. Уголовная ответственность фактически начинается с привлечения лиц в качестве обвиняемых на стадии предварительного расследования. Эта ответственность продолжается в период вынесения предварительного приговора при судебном рассмотрении дела, а также существует на этапе реального исполнения назначенного судом наказания. Ответственность прекращается в следующих случаях предотвращения уголовных

правоотношений: окончание отбывания наказания, освобождение от уголовной ответственности, акт об амнистии или помиловании.

К определению оснований уголовной ответственности законодательство и теория уголовного права подходит с двух аспектов: юридические и фактические основания. Согласно статье 3 Уголовного Кодекса, основанием уголовной ответственности является совершение деяния (действия или бездействия), содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного только уголовным законом. Отсюда - следующий вывод: важным и единственным основанием уголовной ответственности за совершенное деяние является наличие состава преступления, предусмотренного в законе.

Так, нельзя привлечь лицо к уголовной ответственности по личным убеждениям, намерениям и взглядам (если последние не выражаются в совершенном деянии). К тому же, деяние должно быть общественно-опасным, т.е. наносить ущерб общественным отношениям. Если определенная форма поведения субъекта считается фактическим основанием уголовной ответственности, тогда наличие в совершенном деянии предусмотренного в законе конкретного состава преступления составляет его юридические основания.

Состав преступления является совокупностью определенных в законе признаков, характеризующих конкретное общественно-опасное деяние, как преступление.

В теории уголовного права признаки, характеризующие состав преступления, делятся на 4 группы: признаки, характеризующие объект и объективную сторону (объективные признаки уголовного состава), и признаки, характеризующие субъект и субъективную сторону (субъективные признаки).

Объект преступления составляют такие охраняемые уголовным правом общественные отношения, которым в результате преступления наносится или может наноситься существенный ущерб.

К объективной стороне преступления относятся особенности совершенного деяния (действия или бездействия), результаты этого деяния, т.е. нанесенный вред и другие признаки, характеризующие внешнюю сторону преступления, например: место и время, способ, средство, условие и др.

Как признак объективной стороны, деяние выступает в двух формах: преступное действие и преступное бездействие.

Преступным действием является запрещенный уголовным законом, активный общественно-опасный поведенческий акт. Например, умышленное убийство человека (статья 120 Уголовного Кодекса), умышленное нанесение тяжкого вреда здоровью (статья 126 Уголовного Кодекса) и др.

Преступное бездействие является запрещенным уголовным законом пассивным общественно-опасным поведенческим актом, т.е. непринятие лицом мер для предотвращения определенных вредных действий. В условиях преступного бездействия прежде всего необходимо установить обязанность действовать в определенном порядке. Эта обязанность исходит из следующих оснований: неоказание медицинской помощи больному без уважительных причин медицинским работником, обязанным ее оказывать в соответствии с законом или со специальными правилами (статья 142); служебное положение обвиняемого, например невыполнение должностным лицом своих обязанностей; родственные отношения, например, злостное уклонение от оказания помощи детям или родителям (статья 176).

Преступное действие или бездействие является волевым актом человеческого поведения, поэтому для назначения наказания за бездействие также необходимо определить реальные

возможности требуемых действий того или иного лица, т.е. фактические возможности исполнения действий в конкретной ситуации. Так, бездействие лица при физическом принуждении, при отсутствии специальной производственной практики, под воздействием непреодолимой силы (природные явления, например, землетрясения,

паводок, наводнения) являются случаями, исключающими уголовную ответственность.

К признакам **объективной стороны** относится причинная связь между общественно-опасным деянием и последовавшим общественно-опасным результатом.

Субъективная сторона преступления, будучи единством интеллектуального, волевого и мотивационного (процесс формирования и развития мотивов) процессов, является психической деятельностью лица, непосредственно связанной с совершением преступления. Вина, мотив и цель - юридические признаки, характеризующие субъективную сторону преступления.

Вина - психологическое отношение лица к совершенному общественно-опасному деянию, выражающееся в форме умысла или неосторожности. Вина является необходимым условием образования ответственности, важным признаком субъективной стороны преступления.

Мотив - это потребность и интерес, которыми руководствуется субъект во время совершения преступления и обусловленные осознанием внутреннего желания.

Цель - осознанная модель попытки достичь предстоящего результата при совершении преступления.

Вина обладает психологическим содержанием, отражающим в себе интеллектуальные и волевые элементы. Интеллектуальный элемент воли характеризуется двумя факторами: осознание общественно-опасного характера деяния и предусмотренность общественно-опасных результатов. Волевой элемент характеризуется волевыми процессами, происходящими в психике субъекта преступления: лицо желает или осознанно допускает, чтобы произошли общественно-опасные последствия, или легкомысленно надеется на их предотвращение.

Интенсивность и различие в содержании интеллектуальных и волевых процессов, происходящих в психике субъекта, основывается на разделении

воли на формы и виды. Под формой вины понимается связанное с законодательством понятие интеллектуальных и волевых процессов, происходящих в психике лица и выражающих отношение к объективным особенностям преступления. Уголовное законодательство выделяет две формы вины - умысел и неосторожность. В свою очередь, в теории и практике встречается прямой и косвенный умысел, а неосторожность представляется в виде легкомыслия и небрежности.

Согласно части 2 статьи 25 Уголовного Кодекса Азербайджанской Республики, преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих деяний (действий или бездействия), предвидело возможность наступления общественно-опасных последствий и желало их наступления. Например, в результате открытия огня пьяным лицом (хулиганом) на многолюдной улице умирают несколько людей.

В статье 26 Уголовного Кодекса говорится о двух видах формы вины по неосторожности: легкомыслие и небрежность. Преступление признается совершенным по преступному легкомыслию, если лицо предвидело возможность наступления общественно-опасных последствий своих деяний (действий или бездействия), но без достаточных на то оснований рассчитывало на предотвращение этих последствий. Например, водитель, понадеявшись на свою ловкость, на большой скорости сбивает пешехода и по неосторожности наносит тяжелый вред его здоровью.

Преступление признается совершенным по преступной небрежности, если лицо не предвидело возможности наступления общественно-опасных последствий своих деяний (действий или бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия. Например, если медсестра из-за невнимательности вместо лекарства дает смертельную инъекцию, т.е. спомощью иглы вводит под кожу, то в случае доказанности возможности определения

лекарства, она привлекается к уголовной ответственности по неосторожности.

Небрежность следует отличать от случая (казуса). Случай характеризуется тем, что лицо, в зависимости от условий, не предвидит или не может видеть, или вообще не могло бы предвидеть совершения общественно-опасных результатов. Тут уголовная ответственность полностью исключается. Так, нет уголовной ответственности в действиях лица, нанесшего тяжелое телесное повреждение другому лицу, в результате падения ввиду скольжения на уличном тротуаре.

Субъектом преступления могут быть только физические лица. Юридические лица уголовной ответственности не несут. Однако не все физические лица, а только достигшие определенного уровня физиологического, психологического и социального развития, которые достаточно осознают общественную значимость своих действий, выбирающие правильное направление в событиях и явлениях окружающей среды. Вменяемые и достигшие определенного в законе возраста подходят под определение, необходимое для создания уголовной ответственности.

Невменяемость - неспособность лица осознавать свои действия и руководить ими, т.е. выражается в болезненном состоянии во время совершения общественно-опасного деяния.

Согласно части 1 статьи 21 Уголовного Кодекса, не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния (действия или бездействия) находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий или бездействия, либо руководить ими вследствие хронического психического заболевания, временного нарушения психической деятельности, слабоумия либо иного психического заболевания. Было бы действительно несправедливо применять наказание к таким лицам, потому что в результате отсутствия способности осознавать и руководить своими действиями они не имеют возможности понять сущ-

ность применяемого наказания. Судом по отношению к ним могут быть назначены, в основном, принудительные меры медицинского характера: размещение в психиатрической больнице; передача на попечительство родственников или опекунов под обязательным контролем врача.

Действующее уголовное законодательство, за исключением патологического пьянства, признает вменяемыми лиц, совершивших преступление в состоянии физиологического (обыкновенного) опьянения.

Согласно статье 23 Уголовного Кодекса, лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, независимо от причин этого состояния (употребление алкоголя, наркотических средств или других сильнодействующих веществ), подлежит уголовной ответственности. Значит, лицо, совершившее преступление в состоянии обыкновенного пьянства (вне зависимости от степени), ввиду признания вменяемости, несет уголовную ответственность. Субъектом преступления считается лицо, достигшее определенного законом возраста на момент совершения преступления.

В истории уголовного законодательства Азербайджана часто делались изменения в минимальном возрастном уровне привлечения к уголовной ответственности. В действующем уголовном законодательстве для привлечения к уголовной ответственности несовершеннолетних этот возрастной уровень возрос. Согласно части 1 статьи 20 Уголовного Кодекса Азербайджанской Республики, уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста. Однако закон, учитывая осознание несовершеннолетним общественной опасности деяния, его характера и сущности, разрешает исключение из этих правил, определяя более ранний возрастной предел. Законодательство определило конкретный список преступлений, которые могут совершить лица от 14-ти до 16-ти лет. Так, в статье 20.2 Уголовного Кодекса указывается, что лица, достигшие ко времени совершения преступления четырнадцатилетнего возраста, подлежат уголовной ответственности за умышленное убийство,

умышленное причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью, похищение человека, изнасилование, насильственные действия сексуального характера, кражу, грабеж, разбой, вымогательство, неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения, умышленные уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах, терроризм, захват заложника, хулиганство при отягчающих обстоятельствах, хищение либо вымогательство огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ, приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения. Из содержания этой статьи выходит, что несовершеннолетние от 14-ти до 16-ти лет несут ответственность за умышленное преступление. Однако за ряд преступлений уголовная ответственность у лица создается с достижением 18-ти лет. Например, уклонение от прохождения военной службы (статья 321 Уголовного Кодекса) и др.

5. Уголовная ответственность несовершеннолетних

Действующее законодательство (статьи 84-92 Уголовного Кодекса), учитывая особенности возраста несовершеннолетних, определяет применяемую в их отношении уголовную ответственность и особые правила смягчения и ограничения ее.

В уголовном законодательстве определен конкретный возрастной предел несовершеннолетних. Так, лицо, совершившее преступление в 14 лет и более, но не достигшее 18-ти лет, считается несовершеннолетним. При совершении преступления этими лицами в их отношении могут назначаться наказания или принудительные меры воспитательного характера.

Согласно статье 85 Уголовного Кодекса несовершеннолетним назначаются следующие виды наказаний:

1. штраф;
2. общественные работы;

3. исправительные работы;
4. лишение свободы на определенный срок.

Штраф назначается только при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание.

Общественные работы назначаются на срок от сорока до шестидесяти часов и заключаются в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего осужденного в свободное от учебы или основной работы время. Продолжительность исполнения данного вида наказания не может превышать двух или трех часов в день.

Исправительные работы назначаются несовершеннолетним осужденным на срок от двух месяцев до одного года. В этом случае из заработка осужденного производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах от пяти до двадцати процентов.

Если суд приходит к мнению, что перевоспитание и исправление несовершеннолетнего невозможно без отлучения от общества, то в отношении его применяется лишение свободы. Назначаемое судом это наказание не может быть свыше десяти лет. Несовершеннолетние осужденные отбывают наказание в следующих воспитательных учреждениях:

1. несовершеннолетние женского пола, а также несовершеннолетние мужского пола, осужденные впервые к лишению свободы, — в воспитательных учреждениях общего режима;
2. несовершеннолетние мужского пола, ранее отбывавшие наказание в виде лишения свободы, — в воспитательных учреждениях усиленного режима.

Осужденный несовершеннолетний не может считаться особо опасным рецидивистом. Условное освобождение от наказания раньше времени применяется к ним относительно чаще, нежели к старшим. При назначении

наказания таким лицам, как смягчающее обстоятельство, должны учитываться недостижение ими возраста совершеннолетия, уровень психического развития, другие особенности их личности и воздействия

на них посторонними лицами. В сравнении со взрослыми, в отношении несовершеннолетних в законодательстве назначаются самые легкие наказания, а также чаще применяются в их делах такие смягчающие случаи, как условное осуждение и отложение исполнения наказания.

Если несовершеннолетний впервые совершает преступление, не представляющее большой общественной опасности или менее тяжкое, будет возможно его исправить, применяя принудительные меры воспитательного характера, и это лицо освобождается от уголовной ответственности.

Согласно статье 88.2 Уголовного Кодекса, к несовершеннолетним могут быть применены следующие принудительные меры воспитательного воздействия:

1. предупреждение;
2. передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо соответствующего государственного органа;
3. возложение обязанности возместить причиненный вред;
4. ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Законодательство разрешает в отношении таких лиц применение одновременно нескольких принудительных мер воспитательного характера.

В случае систематического неисполнения несовершеннолетним принудительных мер воспитательного воздействия, эти меры, по представлению соответствующего государственного органа, отменяются, и материалы направляются в суд для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности.

6. Обстоятельства, исключаящие преступность деяния

Бывают такие обстоятельства, когда то или иное действие лица внешне похоже на преступление, но в действительности у него нет состава преступления. Эти действия, ввиду того, что совершаются для защиты личных и общественных интересов конкретных граждан и других гражданских прав от пре-

ступных посягательств, не только не признаются преступлением, наоборот, всегда охраняются законом, как общественно-полезное деяние.

Во многих источниках уголовно-правовой литературы схожие случаи характеризуются, как обстоятельства, исключаящие и предотвращающие общественную опасность и противоправность деяния, а в действующем Уголовном Кодексе Азербайджанской Республики они закреплены под названием «Обстоятельства, исключаящие преступность деяния». К этим обстоятельствам, охваченным статьями 36-40 Уголовного Кодекса, относятся необходимая оборона, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, крайняя необходимость, обоснованный риск и невыполнение приказа или распоряжения.

В статье 36 Уголовного Кодекса говорится о **необходимой обороне**, часто расцениваемой теоретиками права как общественно-полезное деяние. Там указывается, что не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, то есть при защите жизни, здоровья и прав обороняющегося или других лиц, интересов государства или общества от общественно опасного посягательства, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны. Такое действие, вытекая из неотъемлемого права защиты лицом своих прав предусмотренными в законе способами, т.е. из необходимого права, превратилось в важный фактор укрепления в обществе правопорядка и законности. Право на необходимую оборону в нашей республике имеют в равной мере все лица, независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения. Оно распространяется на лиц независимо от способности обратиться за помощью к государственным

органам или другим лицам, а также возможности избежать общественно опасного посягательства. **Превышением пределов необходимой обороны** признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства. Например, за умышленное убийство, совер-

шенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, предусмотрено привлечение к ответственности по статье 123 Уголовного Кодекса. Однако в этих случаях закон определил менее тяжкое наказание, относительно других видов соответствующих преступлений.

В уголовном законодательстве не считается преступлением или криминальным деянием задержание лица, совершившего преступление. Под задержанием лица, совершившего преступление, понимается доставление такого лица в полномочные органы государственной власти или задержание с целью пресечения возможности совершения им новых преступлений и нанесения вреда. Если использование с данной целью всех иных способов воздействия не дало необходимых результатов и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер, то это не считается преступлением. Однако применяемые при этом средства и способы задержания должны соответствовать степени общественной опасности деяния и совершившего его лица, а также обстоятельствам задержания, и при отсутствии необходимости не должен наноситься явно чрезмерный вред. Ввиду того, что задержание преступника обеспечивает выполнение обязанностей, стоящих перед органами правосудия, то оно считается общественно-полезным деянием. Правом задержания преступника обладают все граждане. Для работников полицейских органов это - одна из основных обязанностей.

Крайняя необходимость - состояние лица, в которое он попадает, нанося ущерб другим охраняемым интересам, при предотвращении более существенного вреда. Согласно статье 38 Уголовного Кодекса, не является преступлением причинение вреда охраняемым законом объектам в состоянии

крайней необходимости, то есть для устранения опасности, непосредственно угрожающей жизни, здоровью и правам данного лица или иных лиц, интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена в данном случае иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

Анализ вышеуказанной статьи показывает, что то или иное действие, совершенное в состоянии крайней необходимости, должно соответствовать праву, т.е. содержать совокупность определенных условий, устраняющих общественную опасность деяния и исключающие признаки преступления. Например, упавший при тушении пожара столб прижал руку пожарника. В это время, под угрозой падения крыши и опасности для жизни всех людей командир отряда приказывает отрезать руку пострадавшего. Приказ выполняется, и жизни других спасены. Действия командира расцениваются как крайняя необходимость, и он освобождается от уголовной ответственности.

Действующий Уголовный Кодекс Азербайджанской Республики впервые отнес к обстоятельствам, исключающим преступность деяния, **обоснованный риск**. Включение этого обстоятельства в Уголовный Кодекс объясняется тем, что в современных условиях ускоренного развития науки и техники, в отличие от прошлого, все чаще появляется необходимость идти на риск с причинением вреда жизни и здоровью, материального ущерба. Уголовный закон в этом случае должен, с одной стороны, не быть препятствием на пути прогресса, а с другой, не исключать личную ответственность лица, проводящего эксперимент, и виновного в пределах общих оснований уголовной ответственности. Статья Уголовного Кодекса об обоснованном риске служит именно этой цели.

Согласно статье 39 Уголовного Кодекса, не является преступлением причинение вреда охраняемым настоящим Кодексом объектам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели.

Риск признается обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями (бездействием), и лицо, допустившее риск, предприняло необходимые меры для предотвращения вреда охраняемым настоящим Кодексом объектам.

В юридической литературе выделяется множество видов обоснованного риска. Отметим некоторые из них:

1. производственный риск - направлен на достижение общественно-полезной цели или для предотвращения вредных последствий производственной деятельности, оставляя под угрозой интересы, охраняемые правом;
2. хозяйственный риск - направлен на достижение экономической выгоды путем оставления под угрозой интересов, охраняемых правом;
3. коммерческий риск - направлен на достижение прибыли банковской, биржевой, другой предпринимательской деятельностью и капитальными вложениями с учетом состояния рынка и оставляя под угрозой интересы, охраняемые правом;
4. научно-технический риск - выявление новых методов исследования и практики с оставлением под угрозой интересов, охраняемых правом (например, применение метода лечения той или иной болезни с надеждой получить эффект).

В научной литературе отмечается, что обоснованный риск во всех областях деятельности связан с возможным профессиональным риском.

Основные признаки обоснованного, соответствующего праву риска, следующие:

1. направленность действий (бездействия) на достижение общественно-полезных целей;
2. если невозможно достижение общественно-полезных целей действием, не связанным с риском;
3. принятие рискующим лицом достаточных мер для предотвращения нанесения ущерба интересам, охраняемым правом;

4. не должно покушающееся лицо оставлять осознанно под угрозой жизни множества людей в связи с экологической аварией или общественной трагедией.

В новом Уголовном Кодексе Азербайджанской Республики впервые определены такие обстоятельства, которые, неисполнением приказа или распоряжения, исключают преступность деяния, т.е. общественную опасность и противоправность. Согласно статье 40 Уголовного Кодекса, не является преступлением причинение вреда охраняемым настоящим Ко-

дексом объектам лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения, отданных в установленном порядке. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение. Лицо, исполняющее заведомо незаконный приказ или распоряжение, несет уголовную ответственность за умышленное совершение преступления. Неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность.

7. Соучастие в преступлении

Законодательная конструкция большинства статей Уголовного Кодекса Азербайджанской Республики такова, что предусматривает совершение преступления со стороны одного лица. Однако преступление может совершаться двумя или более лицами. В последнем случае, при наличии определенных признаков, возникает соучастие в преступлении. Во время соучастия преступники, объединяя свои усилия, часто разделяют роли между собой. Это облегчает совершение преступления, создает возможность идти на него еще с большей верой и меньшим риском, что делает преступление еще более опасным. Согласно статье 31 Уголовного Кодекса, соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления.

Соучастие двух или более лиц в преступлении предусматривает, что все эти лица достигли возраста, определенного законом для привлечения к уголовной ответственности, а также в момент совершения были вменяемыми. Поэтому соучастие не создается невменяемыми лицами или несовершеннолетними при совместном совершении общественно-опасного деяния.

Совместное участие в преступлении проявляется в обусловленности взаимодействий участников для достижения общего результата. Единство действий должно отражаться не только объективными, но и субъективными признаками соуча-

стия. С субъективной стороны единство действий заключается в совпадении интересов участников, обладающих единым психологическим единством.

Соучастие возможно только в умышленно совершаемых преступлениях и исключается в преступлениях по неосторожности. Поэтому с субъективной стороны это определяется не только субъективной связью между участниками, но также психологическим отношением лица к совершаемому деянию и его последствиям. Только умышленное участие в умышленном преступлении создает соучастие.

В действующем Уголовном Кодексе Азербайджанской Республики указываются формы соучастия в преступлении группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией).

Преступление признается совершенным группой лиц, если в его совершении совместно участвовали два или более исполнителя без предварительного сговора. Это является менее распространенной и менее опасной формой соучастия. Она обуславливается минимальным уровнем соглашения, т.е. невозможностью солидарности участников до момента совершения преступления. Тут все участники преступления выступают как

исполнители совместного преступления, и их объединение возможно только в момент его совершения. Примером может быть изнасилование и др.

Преступление признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в его совершении совместно участвовали два или более лица, заранее договорившиеся об этом. Такое соучастие предусматривает наличие действий, составляющих объективную сторону преступления, а точнее, наличие соглашения участников до исполнения деяний, предусмотренных в статьях особенной части Уголовного Кодекса.

Преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой, состоящей из двух или более лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

Такая группа характеризуется высокой степенью организованности: наличием руководства, подготовкой плана совершения преступления, определением действий по реализации подготовленного плана и разделением обязанностей и др. Ей свойственна профессиональность и стабильность: по правилу, участники объединяются с целью совершения не одного, а нескольких преступлений. В последнее время большая часть преступлений, происходящих в экономической и хозяйственной жизни республики, приходится именно на совершение их организованной группой. Поэтому оно в действующем уголовном законодательстве предусмотрено, как обстоятельство, отягчающее ответственность.

Среди вышеуказанных форм соучастия наиболее опасным считается **преступное сообщество**. Преступление, совершенное участником (участниками) преступного сообщества (преступной организации) для осуществления целей этого сообщества (организации), а также осуществленное лицом (лицами), не являющимся участником (участниками) преступного сообщества (преступной организации) по заказу этого сообщества (организации), признается совершенным преступным сообществом (преступной организацией). Стабильность и организованность преступного

сообщества отражает наличие долгосрочных или постоянных связей между его членами, а также специфические методы подготовки и совершения преступления. Особенно часто встречается создание преступного сообщества в наркобизнесе, терроризме и других подобных преступлениях. Создание преступного сообщества и участие в нем способствует уголовной ответственности и серьезно наказывается законодательством.

В статье 32 Уголовного Кодекса выделяют виды соучастия в зависимости от характера участия в преступлении - исполнитель, организатор, подстрекатель и пособник.

Исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступление, либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнительство), а также лицо, совершившее преступление посред-

ством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу обстоятельств, предусмотренных Уголовным законом.

Организатором признается лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а равно лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими.

Подстрекателем признается лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом.

Пособником признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления, либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

Ответственность соучастников преступления определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении преступления.

8. Понятие и цель наказания

В статье 41.1 Уголовного Кодекса Азербайджанской Республики дается понятие наказания. Согласно этой статье, наказание есть мера уголовно-правового характера, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления и заключается в создании установленных настоящим Кодексом лишений или ограничений прав и свобод этого лица.

Наказание отличается от других мер государственного принуждения (административных, гражданско-правовых) следующими значительными признаками:

1. наказание определяется только уголовным законом;
2. наказание, согласно уголовному закону, применяется только на основе обвинительного приговора суда;
3. если административные, дисциплинарные и гражданско-правовые санкции применяются от имени органов власти, управления или должностного лица, то наказание применяется только от имени государства со стороны суда. Это придает наказанию общественный характер;
4. наказание является взысканием за совершение преступления;
5. наказание образует судимость; другие государственные принудительные меры такие результаты не создают;
6. наказание является юридическим последствием совершенного преступления.

По своему содержанию наказание, будучи очень жестким, выражается в широком ограничении прав обвиняемого лица. Его сущность, состоит в наказании лица, совершившего преступление, подвергая его ограничениям морального, политического, физического и имущественного характера.

Наказание без взыскания потеряло бы смысл и не считалось бы принудительным средством борьбы с преступностью. Цель наказания, в соответствии со статьей 41.2 Уголовного Кодекса, состоит в восстановлении социальной справедливости, исправлении осужденного и предупреждении совершения новых преступлений осужденными и другими лицами.

Эта мера, помимо наказания лица, служит правильному отношению к труду со стороны осужденного, четкому исполнению законов, исправлению и перевоспитанию в духе уважения к общим жизненным правилам. Наказание не несет цель унижения достоинства или физического мучения человека.

Сущность наказания, будучи в тесной связи с понятиями исправления и перевоспитания, отражает усилия государства в направлении изменения негативно настроенной ориентации подсознания преступника и принуждения его к соблюдению требований права.

В теории уголовного права выделяются специальная и общая предупредительная цель наказания.

Специальное предупреждение является таким средством воздействия на преступника, в результате которого преступник в будущем новые преступления не совершает.

Общее предупреждение - воздействие наказанием с целью воздержания от совершения преступных деяний неустойчивыми (нестабильными), с общественной стороны, лицами.

9. Система и виды наказания

Система наказаний - окончательный перечень видов наказаний, применяемых к лицам, обвиняемым в совершении преступления, расположенных в зависимости от тяжести в порядке, определяемым законом, обязательный для судов.

Согласно статье 42 Уголовного Кодекса, существуют следующие виды наказаний:

1. штраф;
2. лишение права управлять транспортным средством;
3. лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
4. общественные работы;
5. лишение специального, воинского или почетного звания и государственных наград;
6. исправительные работы;
7. ограничение по военной службе;
8. конфискация имущества;
9. принудительное выдворение за пределы Азербайджанской Республики;
10. ограничение свободы;
11. содержание в дисциплинарной воинской части;
12. лишение свободы на определенный срок;
13. пожизненное лишение свободы.

Все эти предусматриваемые в уголовном законодательстве виды наказаний разделяются на 3 группы: основные наказания, дополнительные наказания, основные и дополнительные наказания.

К видам наказания, которые применяются только как основные, относятся: общественные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, содержание в дисциплинарной воинской части, ограничение свободы, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы. Они применяются независимо и не присоединяются к какому-либо виду наказаний.

Наказания, которые независимо не применяются, а только присоединяются к основным, считаются дополнительными. К носящим вспомогательный характер обеспечения цели наказания относятся: лишение специального, воинского или почетного звания и государственных наград,

лишение права управлять транспортным средством, конфискация имущества, принудительное выдворение за пределы Азербайджанской Республики.

Штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью применяется и как основное, и как дополнительное наказание.

В статьях 44-57 Уголовного Кодекса говорится о видах наказания в отдельности:

1. Штраф - денежное взыскание, назначаемое судом в случаях и в размере, определяемым уголовным законом (Уголовный Кодекс). Он является видом наказания, применяемым и как основное, и как дополнительное.

Штраф назначается с учетом тяжести совершенного преступления и имущественного положения осужденного в объеме от ста до пяти тысяч минимальных размеров оплаты труда, установленного законодательством Азербайджанской Республики.

Лицам, злостно уклоняющимся от уплаты штрафа, это наказание заменяется общественными, исправительными работами или лишением свободы на определенный срок.

2. Наказание в виде лишения права управлять транспортным средством назначается на срок от одного года до пяти лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями настоящего Кодекса, с учетом характера преступления,

личности виновного и других обстоятельств преступления и применяется судом только как дополнительное наказание.

3. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью состоит в запрещении занимать конкретные должности в государственных органах, в органах местного самоуправления либо заниматься конкретной профессиональной или иной деятельностью. Этот вид наказания устанавливается на срок от одного года до пяти лет в

качестве основного и на срок от одного года до трех лет в качестве дополнительного вида наказания.

4. Общественные работы заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно-полезных работ. Вид таких работ определяется соответствующими органами исполнительной власти. Общественные работы устанавливаются на срок от шестидесяти до двухсот сорока часов и отбываются не свыше четырех часов в день. В случае злостного уклонения осужденного от отбывания общественных работ они заменяются ограничением свободы или лишением свободы на определенный срок. Общественные работы не назначаются в отношении лиц, признанных инвалидами первой или второй группы, беременных женщин, женщин, имеющих на иждивении детей в возрасте до восьми лет, женщин и мужчин, достигших пенсионного возраста, военнослужащих, проходящих действительную срочную военную службу по призыву. Согласно законодательству, общественные работы применяются только как основное наказание.

5. В соответствии со статьей 48 Уголовного Кодекса, если суд при осуждении лица за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления, с учетом характера преступления, личности виновного и других обстоятельств преступления, признает необходимым лишить его специального, воинского или почетного звания и государственных наград, то он направляет соответствующее представление органу, присвоившему эти звания и награды. Особенность этого наказания выражается в моральном воздействии на осужденного и лишении лиц, обла-

дающих специальными, воинскими или почетными званиями и государственными наградами, назначенных им льгот и привилегий. Применяется только как дополнительное наказание.

6. Исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет и отбываются по месту работы осужденного. Из заработка осужденного к исправительным работам производятся удержания в доход

государства в размере от пяти до двадцати процентов. В случае злостного уклонения от отбывания наказания лицом, осужденным к исправительным работам, суд может заменить неотбытое наказание ограничением свободы или лишением свободы на определенный срок.

7. Ограничение по военной службе назначается судом только как основное наказание. Оно устанавливается осужденным военным служащим, проходящим военную службу по контракту, на срок от двух месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса, за совершение преступлений против военной службы, а также вместо исправительных работ, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса. Из денежного довольствия осужденного к ограничению по военной службе производятся удержания в доход государства в размере от пяти до двадцати процентов.

8. Конфискация имущества - есть принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства орудий и средств, использованных осужденным при совершении преступления, а также имущества, добытого преступным путем. Не подлежит конфискации имущество, необходимое осужденному или лицам, находящимся на его иждивении и предусмотренное уголовно-исполнительным законодательством. Конфискация имущества назначается только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса.

9. Принудительное выдворение за пределы Азербайджанской Республики может назначаться в отношении иностранцев после отбытия ими основного вида наказания, назначенного за совершение тяжких или особо тяжких преступле-

ний, с учетом характера и степени общественной опасности преступления и личности виновного, в том числе обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, а также влияния назначенного наказания на

исправление осужденного и на условия жизни его семьи. Принудительное выдворение за пределы Азербайджанской Республики не назначается лицам:

1. прожившим на территории Азербайджанской Республики пять лет к моменту вступления приговора в законную силу;
2. состоящим в браке с гражданином (гражданкой) Азербайджанской Республики к моменту вступления приговора в законную силу;
3. родившимся в Азербайджанской Республике;
4. одним из родителей которых является гражданин (гражданка) Азербайджанской Республики;
5. имеющим статус беженца или получившим политическое убежище в Азербайджанской Республике;
6. на иждивении которых находятся несовершеннолетние, а также недееспособные лица или лица, признанные инвалидами первой или второй группы;
7. в отношении которых имеются достаточные основания предполагать, что они будут подвергаться пыткам или преследованиям в стране, куда прибудут после выдворения.

Применяется как дополнительное наказание.

10. Ограничение свободы, будучи основным видом, заключается в содержании осужденного, достигшего, к моменту вынесения судом обвинительного приговора, восемнадцатилетнего возраста, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним надзора. Ограничение свободы назначается лицам, осужденным к лишению свободы за совершение умышленных преступлений и не имеющим судимости, — на срок от одного года до трех лет; лицам, осужденным к лишению свободы за преступления, совершенные по неосторожности, — на срок от одного года до пяти лет. Согласно законодательству, ограничение свободы не назначается лицам, признанным инвалидами первой или второй группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, женщинам и мужчинам, достигшим пенсионного возраста, а

также военнослужащим, проходящим действительную срочную военную службу по призыву.

11. Содержание в дисциплинарной воинской части предусмотрено, как основное наказание, назначается на срок от трех месяцев до двух лет военнослужащим, проходящим действительную срочную военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового состава и состава прапорщиков, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы. Правовая сущность этого наказания состоит в принудительном направлении осужденного в дисциплинарную воинскую часть и исправлении его там. При замене содержания в дисциплинарной воинской части лишением свободы срок содержания в дисциплинарной воинской части определяется из расчета один день лишения свободы за один день содержания в дисциплинарной воинской части.

12. В статье 55 Уголовного Кодекса говорится о лишении свободы на определенный срок, как об основном виде наказания. Оно заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение или помещения в исправительную колонию общего, строгого или особого режима, либо в тюрьму. Лишение свободы устанавливается на срок от трех месяцев до пятнадцати лет. В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более пятнадцати лет, а по совокупности приговоров — более двадцати лет.

13. Принятием закона от 10 февраля 1998 года о ликвидации смертной казни Азербайджанская Республика еще раз доказала международному сообществу, что она является демократическим, светским и правовым государством. Пожизненное лишение, как основной вид наказания, введено в уголовное законодательство республики именно этим законом. Пожизненное лишение свободы устанавливается только за совершение особо тяжких

преступлений против мира и безопасности человечества, военных преступлений, преступлений против личности и государственной власти. Однако законода-

тельство, исходя из принципа гуманизма, запрещает назначение пожизненного лишения свободы женщинам, лицам, в момент совершения преступления не достигшим восемнадцатилетнего возраста, а также мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста. Суд, учитывая действительное отбытие осужденным пожизненно не менее двадцатипятилетней части наказания, несовершение им умышленного преступления в период отбывания наказания и придя к выводу об утрате необходимости дальнейшего отбывания наказания, может заменить пожизненное лишение свободы лишением свободы на определенный срок или условно-досрочно освободить его от этого наказания. В вышеуказанном порядке наказание в виде пожизненного лишения свободы может быть заменено лишением свободы сроком до пятнадцати лет.

ТЕМА 8. ОСНОВЫ АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВА

ПЛАН

1. Предмет, метод, система и источники административного права
2. Понятие и виды административно – правовых норм
3. Административно - правовые отношения
4. Субъекты административного права
5. Формы и методы государственного управления.
6. Административное правонарушение,
административная ответственность
7. Виды административных взысканий

Предмет, метод, система и источники административного права

Административное право – это отрасль права, регулирующая общественные отношения, возникающие в процессе управленческой деятельности государства. Отношения, возникающие в ходе осуществления государством управленческой деятельности многообразны, в них огромное место отводится административному управлению.

Прежде всего, это управленческие отношения, возникающие в процессе повседневной практической деятельности субъектов исполнительной власти при реализации ими функций и задач по руководству хозяйственными, социально-экономическими, культурными и административно-политическими процессами государства.

К предмету административного права относятся также общественные отношения, связанные с внутриорганизационной деятельностью, как исполнительной власти, так и законодательной и судебной властей.

Административным правом регулируются, отношения возникающие в процессе деятельности органов самоуправления граждан.

Административное право призвано упорядочить осуществление исполнительной власти, поставить деятельность властных структур в четкие рамки закона. Оно регламентирует границы властных функций исполнительной власти их содержание, определяет правовой режим организации и деятельности субъектов административно-правовых отношений.

Административное право состоит из двух частей: **Общей и Особенной**. Общая часть включает в себя нормы, определяющие общие для всех субъектов, исполнительной власти принципы правового регулирования. Особенная часть определяет применение принципов в процессе административного регулирования отношений в области экономического и социального развития, культуры, образования, обороны, общественного порядка, внешних сношений.

Нормы административного права группируются также по правовым институтам, такими как, органы исполнительной власти, государственная служба, административная ответственность. Каждый такой институт может включать в себя нормы и Общей и Особенной частей.

Главным **источником** административного права является Конституция Азербайджанской Республики , определяющая правовой статус органов исполнительной власти и основы организации их деятельности, основные административно-правовые права и обязанности органов самоуправления , общественных объединений, граждан.

Важное место в системе источников административного права занимает законодательство Республики. К ним относятся законы о Кабинете Министров Азербайджанской Республики, об органах власти на местах, об органах самоуправления , об общественных объединениях, Кодекс об административных правонарушениях и др. Значительное количество административно-правовых норм содержится в указах Президента Аз. Республики . В соответствующих отраслях государственного управления в

качестве источников административного права выступают приказы и инструкции министерства и государственных комитетов.

Источниками административного права выступают Конституция и законы Нахичев.Автоном. Республики , а также нормативные акты руководителей государственных предприятий, учреждений, организаций.

Понятие и виды административно – правовых норм

Нормы административного права – это вытекающие из природы социального строя, закреплённые и обеспеченные государственной властью правила, призванные регулировать отношения, возникающие в процессе осуществления исполнительной власти по управлению государством.

Нормы административного права упорядочивают организацию и функционирование всей системы исполнительной власти, определяют границы должного, допускаемого или рекомендуемого поведения участников административно-правовых отношений. Нормы административного права обеспечивают эффективную реализацию субъектами исполнительной власти Конституции и законов Аз. Республики , устанавливают правовой режим субъектов и объектов государственного управления, порядок осуществления управленческой деятельности. Нормы административного права устанавливают права и обязанности органов самоуправления граждан, общественных объединений и граждан в сфере управления государством, порядок и гарантии их реализации.

Административно правовые нормы делятся на **материальные и процессуальные**. Первые закрепляют принципы государственного управления, правовое положение участников административно-правовых отношений. Вторые определяют порядок реализации норм первой группы, устанавливают процедуру их осуществления в сфере управленческой деятельности.

Административные нормы, закреплённые непосредственно Конституцией, законами носят конституционный, законодательный характер.

Имеются еще нормы, которые устанавливаются самими субъектами исполнительной власти, они являются подзаконными. Эти нормы создаются на основе и во исполнение Конституции и законов Аз. Республики .

Административно-правовые нормы носят повелительный и поощрительный характер. За нарушение административно-правовых норм применяют юридическую ответственность, а за хорошую работу и добросовестное выполнение своего долга индивид поощряется.

По содержанию административно-правовые нормы подразделяются:

- на **обязывающие**, т.е. предписывающие совершать определенные действия;
- **запрещающие** – налагающие запрет на совершение тех или иных действий;
- **уполномочивающие** - наделяющие правом действовать по своему усмотрению;
- **рекомендательные** - определяющие возможные варианты поведения в тех или иных конкретных условиях;
- **стимулирующие** - обеспечивающие с помощью соответствующих средств материального или морального воздействия, которые соответствуют поведению участников административно-правовых отношений.

Нормы административного права, как и других отраслей права, имеют пределы действия во времени, пространстве и по кругу лиц. В силу они вступают с момента доведения их до исполнителей. Лишь нормы, предусматривающие административную ответственность, вступают в силу, не сразу, а через определенный срок.

Как правило, административно-правовые нормы действуют неопределенный срок. Но в тех случаях, когда их действия могут быть связаны с определенными событиями (стихийными бедствиями, эпидемиями и т.д.), они могут быть приостановлены на определенное время.

Административно-правовые нормы, устанавливающие административную ответственность, обратной силы не имеют. Однако встречаются случаи, когда действия той или иной нормы распространяются и на ранее возникшие отношения. Такое положение специально оговаривается в нормативном акте.

Действие административно-правовых норм по кругу лиц, связано с распространением их либо на всех граждан, либо на отдельные их группы. Многие нормы регулируют только деятельность органов исполнительной власти, государственных служащих. Некоторые относятся только к гражданам.

Административно - правовые отношения

Административно-правовые отношения – это организационные отношения, в рамках которых обеспечивается нормальное функционирование механизма управления государством.

Содержанием административно-правовых отношений являются права и обязанности субъектов, в качестве которых выступают Президент, , органы исполнительной власти и их служащие, предприятия, учреждения, организации, местные органы самоуправления , общественные объединения, граждане Аз. Республики, иностранные граждане, лица без гражданства.

В административно - правовых отношениях выступают: **«субъект административного права»**, **«субъект административно-правовых отношений»** и **«субъект управления»**. Субъект административного права определяется общим образом (гражданин, органы исполнительной власти), а субъект административно - правовых отношений всегда конкретен. Под субъектом управления подразумевается должностное лицо, орган

исполнительной власти, на которых нормы административного права возлагают организацию деятельности управляемых объектов.

Административно-правовые отношения подразделяются на *“вертикальные”* и *“горизонтальные”*.

Вертикальные – это отношения соподчинения, в которых один из субъектов обладает юридически властными полномочиями, а другие либо не имеют их вовсе, либо, если и имеют, то в меньшем объеме. **Горизонтальные** отношения исключают возможность юридически – властного веления кого-либо из субъектов этих отношений к другим участникам, все они юридически равноправны.

Основанием возникновения административно-правовых отношений являются юридические факты, в качестве которых, как правило, выступают действия. Эти отношения могут быть и событиями, например, рождение ребенка обязывает родителей зарегистрировать его, а органов записи актов гражданского состояния (ЗАГС) – произвести такую регистрацию.

Действия, в процессе которых возникают, изменяются, прекращаются административные отношения, могут быть как правомерными, так и право - нарушающими. Основным видом правомерного действия, с которым связано возникновение, изменение, прекращение административно-правовых отношений, является правовой акт субъекта исполнительной власти. Его действие может произойти по инициативе других возможных участников административно-правовых отношений, например, жалоб, заявлениях и т.п.

Субъекты административного права

Одним из первых субъектов административно - правовых отношении - является **Президент** Аз. Республики. Согласно Конституции Аз. Республики Президент Республики является высшим должностным лицом государства. Руководя исполнительной властью, он непосредственно решает многие вопросы управления делами государства. Президент формирует Кабинет

Министров Аз. Республики , назначает и освобождает от должности премьер-министра, его заместителей, министров, председателей государственных комитетов. Он издает указы и распоряжения, которые обязательны для исполнения всеми органами исполнительной власти, должностными лицами и гражданами. Он осуществляет контроль над деятельностью органов исполнительной власти , отменяет и приостанавливает принимаемые ими акты.

Еще одним субъектом административно – правовых отношении являются - **органы исполнительной власти**. Это государственные учреждения, создаваемые в установленном законном порядке для осуществления функций и задач исполнительной власти.

Содержанием деятельности органов исполнительной власти является: во-первых, организация на основе исполнение Конституции и законов Аз. Республики, повседневной практической работы по реализации функций государства; во-вторых, совершение распорядительных, юридически властных действий по руководству хозяйственной, социально-культурной, административно-политической сферами жизни общества, которые находят выражение в нормативных актах, принимаемых органом исполнительной власти.

Деятельность органов исполнительной власти – это организующая деятельность, в ходе которой на разных уровнях организуется деятельность людей по решению задач в области хозяйственного, социально-культурного и административно-политического строительства. В этих целях органы исполнительной власти осуществляют упорядочение отношений в сфере управления, решают общие вопросы, связанные с функционированием управляемой системы, объединяют и координируют деятельность участников управленческих отношений.

Практическая управленческая деятельность органов исполнительной власти проявляется в разработке и принятии управленческих решений, в

организации исполнения принятого решения, проверке исполнения, контроле, учете, прогнозировании, финансировании, подборе и расстановке кадров, их обучении.

Важнейшим признаком органов исполнительной власти является наличие государственно-властных полномочий, которые дают им возможность решать в пределах предоставленных прав, определенные вопросы, издавать обязательные для исполнения другими субъектами административно-правовых отношений нормативные акты, обеспечивать их исполнение.

Властные полномочия органов исполнительной власти выражаются в их компетенции, под которой понимается совокупность их предметов ведения. Для органов исполнительной власти характерно, то, что они действуют в установленном законом порядке и образуют единую систему, обусловленную тем, что она объединена единством социальной сущности, общностью целей, задач, функций.

Система органов исполнительной власти строится с учетом национально-государственного устройства и особенностей административно - территориального деления Республики. В нее входят органы исполнительной власти Республики, районов, городов.

Государственные служащие также являются субъектами административно – правовых отношении. Государственная служба представляет собой один из видов трудовой деятельности, не связанной с производством материальных благ, в процессе которой осуществляется практическая реализация функций государства.

Принципы деятельности государственной службы:

- верховенство Конституции и закона в их деятельности;
- приоритет прав и свобод человека;
- подчинение государственной службы интересам народа, неослабленная забота о решении социальных вопросов, вопросов труда, быта, культуры, об удовлетворении интересов и нужд людей;

- гласность в деятельности государственной службы;
- равенство прав граждан на государственную службу, предполагающее равенство на замещение государственных должностей и продвижение по службе, получение одинакового вознаграждения за труд, единый порядок поощрения и ответственности;
- подбор и расстановка кадров по деловым качествам, что обеспечивает наиболее качественное комплектование государственных должностей и рост в должности тех, кто в наибольшей мере способен решать поставленные задачи;
- личная ответственность за порученное дело и сменяемость кадров.

Государственные служащие – это граждане Аз. Республики, занимающие в установленном порядке должность в органах государственной власти и за вознаграждение выполняющие возложенные на них обязанности по осуществлению задач и функций государства.

Круг служебных обязанностей и прав, а также границы ответственности государственного служащего, требования к его профессионально - квалификационной подготовке определяются занимаемой им должностью, которая также отражает характер выполняемой им работы.

Правовое положение государственных служащих гарантируется тем, что их права и обязанности определяются, главным образом, пределами компетенции органа государственной власти, где они проходят службу.

Деятельность государственных служащих направлена на реализацию функций и задач этих органов и носит официальный характер. Их права одновременно являются обязанностями, а обязанности – правами. Осуществление их прав и обязанностей гарантируется законом. Они имеют право на продвижение по службе и определенные законом льготы. Для них установлена повышенная ответственность за нарушение служебных обязанностей.

Содержание прав и обязанностей государственных служащих характеризуются их общегражданскими правами и обязанностями, а также правами и обязанностями по занимаемой должности. Общегражданские права и обязанности государственных служащих закреплены Конституцией и другими нормативными актами.

В зависимости от видов государственной должности различаются служащие органов представительной власти, органов исполнительной власти и органов правосудия. По характеру труда государственные служащие делятся на руководителей, специалистов и технических работников.

К руководителям относятся руководящие работники органов государства, а также предприятий, учреждений, организаций и их структурных подразделений.

Специалистами признаются служащие, имеющие высшее или среднее специальное образование и выполняющие работу, требующую специальных знаний и трудовых навыков.

Технические исполнители – это служащие, занятые подготовкой и оформлением документов, хозяйственным обслуживанием, учетом и контролем, ведением делопроизводства.

В зависимости от характера служебных полномочий государственные служащие делятся на служащих, имеющих государственно-властные полномочия, и служащих не имеющих их. Первая группа в свою очередь подразделяется на должностных лиц и представителей власти.

Должностными лицами называются государственные служащие, имеющие право совершать в пределах своей компетенции властные действия, влекущие за собой правовые последствия для подчиненных. К ним также относятся служащие, которые не совершают таких действий, но руководят подчиненными им работниками и уполномочены предъявлять к ним обязательные к исполнению требования. К должностным лицам относятся и специалисты, которые хотя и лишены права издавать юридические акты, но совершают юридические действия.

Представители власти - это государственные служащие, которые имеют право предъявлять государственно – властные требования от имени государства и принимать меры воздействия к органам и лицам, не находящимися в их подчинении.

Государственные служащие, не имеющие властных полномочий (оперативный состав), создают условия для нормального функционирования государственного органа, где они работают.

Предприятия, учреждения, организации и их объединения – субъекты административно – правовых отношений. В общую систему органов исполнительной власти входят и органы управления предприятий, организаций, учреждений и их объединений. Но в отличие от органов исполнительной власти они осуществляют не руководство, а организацию производственно-хозяйственной, социально-культурной и иной деятельности в целях удовлетворения материальных, духовных и других потребностей общества, государства и граждан.

Предприятия осуществляют эту деятельность, создавая материальные ценности или оказывая материальные услуги.

Учреждения выполняют соответствующие социально-культурные или административно-политические функции.

Организациями называются предприятия, учреждения научно-исследовательского, проектно-конструкторского, технологического характера.

Субъектами административно-правовых отношений могут выступать также, **общественные объединения**. Конкретные права и обязанности общественных объединений в области управления делами государства весьма разнообразны и определяются Конституцией Аз. Республики ,

законом об общественных объединениях и другими текущими законодательными актами государства.

Они могут возникать:

- в процессе практической деятельности общественных объединений по выполнению предусмотренных Конституцией и законами Аз. Республики функций и задач;
- при осуществлении ими конституционного права в выработке решений органами государственного управления, в частности по вопросам экономической и социальной защиты населения, определении критериев жизненного уровня, размеров компенсации от изменения цен;
- в процессе совместной с органами государственного управления разработк и правовых актов по вопросам управленческой деятельности. Совместные правовые акты могут разрабатываться, например, Правительством и министерствами, госкомитетами и отраслевыми профсоюзами;
- при осуществлении полномочий по представлению интересов своих членов в органах государственного управления и защите политических, экономических, социальных и культурных прав и свобод граждан;
- в процессе осуществления допускаемой законодательством Республики производственной и хозяйственной деятельности;
- при выполнении требований Конституции и закона об общественных объединениях, о целях создания, порядке их образования и регистрации, контроля за деятельностью общественных объединений и ответственности за нарушение ими законодательства Республики;
- при выполнении органами исполнительной власти конституционного требования о широком привлечении общественных объединений к

выполнению государственных задач, необходимости учета их мнения в своей практической деятельности.

Физические лица как субъекты административного права.

Среди субъектов административного права особое положение занимает гражданин Аз. Республики. Граждане в административно-правовых отношениях выступают в качестве частных лиц, реализуя свои личные права в сфере государственного управления.

Административно-правовые отношения с участием граждан могут возникать в связи:

- с реализацией гражданами принадлежащих им по закону прав в сфере государственного управления;

- с выполнением возложенных на граждан обязанностей в сфере государственного управления;

- с нарушением гражданами своих обязанностей в сфере государственного управления;

- с нарушением органами государственного управления или их должностными лицами и законных интересов граждан.

Для того чтобы участвовать в административно-правовых отношениях гражданин должен обладать административной правоспособностью и дееспособностью.

Административная правоспособность - это способность иметь права и обязанности административно-правового характера. Она возникает с момента рождения гражданина и прекращается с его смертью.

Все граждане Республики обладают равным объемом административной правоспособности. Однако для отдельных граждан в случаях,

предусмотренных законом, правоспособность граждан может быть частично или временно ограничена. Например, кодексом об административных правонарушениях предусматривается возможность временного лишения гражданина предоставленного ему специального права (право управлять транспортными средствами, право охоты).

Административная дееспособность - это способность гражданина своими действиями приобретать определенные права и выполнять возложенные на него обязанности в области государственного управления. Административная дееспособность возникает, как правило, по достижении гражданином 18 летнего возраста. Но в некоторых случаях она может возникать и раньше. Например, субъектами административных правонарушений признаются лица, достигшие 16 лет.

Некоторые граждане могут быть признаны частично или полностью недееспособными. Законом установлено, например, что не являются субъектами административных правонарушений лица, совершившие их в состоянии невменяемости.

В качестве субъектов административно-правовых отношений могут, выступать также и иностранные граждане, лица без гражданства. Они пользуются правом на обжалование незаконных действий органов государственной власти и их должностных лиц, правом на свободу и личную неприкосновенность, на неприкосновенность жилища, правом на образование. Иностранные граждане и лица без гражданства обязаны соблюдать Конституцию и законы Аз.Республики, традиции и обычаи народа.

Существуют и специфические основания для возникновения административных отношений с участием иностранных граждан и лиц без гражданства. Для въезда в Республику и выезда из нее иностранные граждане и лица без гражданства кроме документов, удостоверяющих их личность,

должны иметь визу, выдаваемую консульскими учреждениями, а там, где их нет дипломатическими представительствами Аз. Республики. Иностранцы граждане, прибывшие в Азербайджан, обязаны зарегистрироваться в органах внутренних дел Республики.

Формы и методы государственного управления

Эффективность государственного управления в основном зависит от форм и методов, которые субъекты исполнительной власти используют в процессе реализации своих функций и задач по управлению государством.

Под **формой управления** понимается внешнее выражение деятельности субъекта исполнительной власти, осуществляемой в рамках его компетенции и вызывающей определенные последствия. Когда эти последствия носят юридический характер, формы управления именуются административно - правовыми.

Основными административно-правовыми формами управленческой деятельности субъектов исполнительной власти являются, правотворческая деятельность, т.е. издание правовых актов нормативного или индивидуального характера; заключение и выполнение административных договоров, рассмотрение жалоб и заявлений граждан, реагирование на них.

Под методом управления понимается способ практического осуществления субъектами исполнительной власти своих функций и задач по управлению государством.

К **административно-правовым методам** управления государством относятся, наблюдение, контроль, административное и экономическое регулирование, общее руководство, непосредственное управление, стимулирование, принуждение.

Наблюдение – это пассивный метод государственного управления. Контроль, деятельность по проверке выполнения законов, указов,

решений и предписаний государственных органов, выполнение участниками административно-правовых отношений возложенных на них обязанностей.

Административное регулирование – это способ воздействия на деятельность объектов управления путем установления их обязанностей с использованием полномочий и системы подчиненности.

Экономическое регулирование – это также способ воздействия, но с помощью экономических рычагов.

Стимулирование – это побуждение к выполнению возложенных обязанностей с помощью специальных форм положительной оценки и одобрения достигнутых результатов в работе и поведении. Такими формами положительной оценки являются государственные награды, присвоение почетных званий, премирование, награждение ценными подарками и другие меры морального и материального поощрения.

Принуждение – это властное воздействие на объект управления с тем, чтобы побудить его действовать в соответствии с требованиями законодательства или законными предписаниями органов государственной власти.

К принудительным мерам обеспечения законности, правопорядка и дисциплины относятся меры дисциплинарного и административного принуждения. Дисциплинарное принуждение применяется, как правило, в порядке служебного подчинения и только определенным кругом субъектов дисциплинарной власти. Существует три вида дисциплинарной ответственности, в порядке подчиненности, в порядке, установленном о дисциплине и в порядке, установленном правилами внутреннего трудового распорядка.

В отличие от мер дисциплинарного принуждения меры административного принуждения применяются лишь специально на то уполномоченными органами государственного управления, а в некоторых случаях только судом.

Меры административного принуждения подразделяются на административно - предупредительные меры административного пресечения и административные взыскания. Первый вид обеспечивает предотвращение правонарушений, второй используется как средство принудительного пресечения правонарушений, третий представляет собой вид юридической ответственности, которая именуется административной.

Административное правонарушение, административная ответственность

Административное правонарушение — противоправное, виновное действие или бездействие физического или юридического лица, за которое законодательством об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Объектами посягательства при административных правонарушениях могут являться собственность, здоровье населения и общественная нравственность, общественный порядок, экология и т. д.

Признаки:

- **деяние** (действие/бездействие)
- **противоправность** — заключается в совершении деяния, нарушении нормы административного и иных отраслей права (трудового, земельного, финансового), охраняемых мерами административной ответственности.
- **виновность** — противоправные деяния являются административным правонарушением только в том случае, если имеет место

вина данного лица, то есть содеянное было совершено умышленно или по неосторожности.

- **наказуемость деяния** — то есть за содеянное наступает административная ответственность.

Отличия:

Административные правонарушения отличаются от преступлений тем, что их совершение не наносит существенного вреда обществу, они не обладают признаком общественной опасности в том смысле, который вкладывается в это понятие уголовным законодательством. Некоторые деяния (например, хищение или нарушение авторских прав) могут признаваться как правонарушением, так и преступлением в зависимости от степени причинённого вреда или других обстоятельств.

Состав:

Как и состав преступления, состав административного правонарушения образуют четыре элемента:

- **Объект правонарушения** — те общественные отношения, которые оно нарушает.

- **Объективная сторона правонарушения** — признаки конкретного деяния, его возможные последствия, причинная связь между деянием и последствиями.

- **Субъект правонарушения** — физическое (в том числе должностное) лицо, обладающее признаком вменяемости и достигшее определённого возраста или юридическое лицо.

- **Субъективная сторона правонарушения** — вина в форме умысла или неосторожности, цель.

Административная ответственность - это разновидность юридической ответственности. К ней привлекаются лица, виновные в совершении административного правонарушения (проступка).

Существует большое число норм, правил, соблюдение которых необходимо для поддержания общественного порядка, управления, создания благоприятных условий для труда и отдыха людей. Нарушение этих правил, если они представляют большую опасность, могут рассматриваться как преступления. Многие из этих нарушений не столь существенны и как уголовные преступления рассматриваться не могут, такие правонарушения рассматриваются как административные правонарушения, и применяется к ним административная ответственность.

Основным законодательным актом административной ответственности является Кодекс Аз. Республики об административных правонарушениях. Он принят 11 июня 2000 года законодательным органом Аз. Республики . Согласно статье 10 этого кодекса административным правонарушением признается посягающее на личность, права и свободы граждан, собственность, общественный порядок, природную среду, противоправное, виновное действие или бездействие, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, знало о возможности наступления вредных последствий своего действия или бездействия, но легкомысленно рассчитывало их предотвратить, либо не предвидело возможности таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

К умышленным административным правонарушениям относятся мелкое хулиганство, охота запрещенным способом. К неосторожным – нарушениям правил пожарной безопасности, охраны труда.

Административные правонарушения нередко граничат с уголовными преступлениями и,

чтобы отличить их, часто бывает необходимо учитывать обстоятельства, при которых они были совершены, размер ущерба, наличие или отсутствие тяжелых последствий.

Объектом административного посягательства является общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, установленный порядок управления.

Субъектами административного правонарушения могут быть достигшие 16-летнего возраста граждане Аз. Республики, лица без гражданства, иностранные граждане, не обладающие дипломатическим иммунитетом.

За отдельные административные правонарушения, ответственность наступает только с 18 лет, например, нарушение правил воинского учета.

К лицам, в возрасте от 16 до 18 лет, совершившим административные правонарушения, применяются меры, предусмотренные положением о комиссиях по делам несовершеннолетних.

В случае нарушения несовершеннолетними ниже перечисленных правонарушений:

- правил, связанных с использованием транспортных средств;
- сроков регистрации и порядка хранения перевозки и постановки на учет огнестрельного оружия, стрельбы из него с нарушением установленного порядка;
- изготовление или распространение материалов, содержащих угрозу общественному порядку и безопасности граждан;
- незаконное изготовление и распространение продукции средств в массовой информации;
- совершение мелкого хищения или хулиганства;
- нарушения правил движения пешеходами;

- невыполнения законных требований работника полиции они подлежат административной ответственности на общих основаниях.

В отдельных случаях эти дела могут передаваться на рассмотрение комиссии по делам несовершеннолетних

К органам и должностным лицам, которым дано право рассматривать дела об административных правонарушениях относятся:

- судьи, рассматривающие дела о наиболее серьезных правонарушениях, посягающих на права и свободы граждан, их здоровье, собственность, в области охраны природной среды и природопользования, посягающие на порядок управления и д. р.;

- районные, городские комиссии по делам несовершеннолетних;

- органы внутренних дел (полиция), которые рассматривают некоторые дела о правонарушениях в транспорте, в области дорожного хозяйства и связи, посягающих на установленный порядок управления;

- органы государственного пожарного надзора, которым подведомственны, дела о нарушениях требований пожарной безопасности;

- органы железнодорожного, воздушного, пассажирского, городского, междугороднего и электротранспорта, министерства, обороны, охраны природы, таможенные, государственные налоговые и другие органы уполномоченные на то законодательством Республики.

Виды административных правонарушений. Административные правонарушения подразделяются:

- посягающие на права и свободы граждан;
- правонарушения в области охраны здоровья;
- посягающие на собственность;

- правонарушения в области охраны природной среды и природопользования;
- правонарушения в промышленности строительстве и в области использования тепловой и электрической энергии;
- правонарушения в сельском хозяйстве, нарушения ветеринарно- санитарных правил;
- правонарушения на транспорте, в области дорожного хозяйства и связи;
- правонарушения в области жилищных прав граждан, коммунального обслуживания и благоустройства;
- правонарушения в области торговли, предпринимательством и финансов;
- посягающие на правосудие, общественный порядок и установленный порядок управления.

Виды административных взысканий

В

зависимости от характера и степени общественной опасности административного правонарушения закон устанавливает виды административных взысканий, являющихся мерой ответственности и применяющихся в целях воспитания лица, совершившего административное правонарушение в духе соблюдения и уважения законов, а также предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

К мерам административного взыскания относятся:

- **Штраф** — денежное взыскание в доход государства, налагаемое на лицо, виновное в совершении административного правонарушения. Размер штрафа определяется исходя из минимальной месячной заработной платы,

которая установлена на момент совершения административного правонарушения;

- **Возмездное изъятие** — осуществляется в отношении предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным предметом административного правонарушения. Оно заключается в принудительном изъятии и последующей реализации такого орудия или предмета с передачей вырученной суммы, бывшему собственнику за вычетом расходов по их реализации.

- **Конфискация** — принудительное безвозмездное обращение предмета или орудия совершения административного правонарушения в собственность государства. Конфискации подлежит лишь тот предмет, который является собственностью правонарушителя.

- **Лишение специального права**, предоставленного данному лицу (право управления транспортными средствами, право охоты);

- **Административный арест.** Он применяется на срок до пятнадцати суток, а в условиях режима чрезвычайного положения за посягательства на общественный порядок — до тридцати суток.

Административный арест назначается судьями, а в условиях режима чрезвычайного положения — также и военным комендантом или начальником органа внутренних дел. Административный арест не применяется к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, лицам воспитывающим в одиночку ребенка до четырнадцати лет, к лицам, не достигшим восемнадцати лет, инвалидам первой и второй групп, женщины после 60 лет и мужчины после 65 лет.

Кодексом об административной ответственности установлены обстоятельства, смягчающие и отягчающие при применении административной ответственности.

К смягчающим обстоятельствам относятся:

- чистосердечное раскаяние виновного;
- предотвращение виновным вредных последствий правонарушения добровольное возмещение ущерба или устранение причиненного вреда;
- совершение правонарушений под влиянием сильного душевного волнения, либо при стечении тяжелых личных, семейных или иных обстоятельств;
- совершение правонарушений под влиянием угрозы, принуждения либо в силу служебной, материальной или иной зависимости;
- совершение правонарушений несовершеннолетними.

К отягчающим обстоятельствам относятся:

- продолжение противоправного поведения, несмотря на требования уполномоченных на то лиц прекратить его;
- повторное в течение года совершение однородного правонарушения, за которое лицо уже подвергалось административному взысканию, а равно совершение правонарушения лицом, имеющим судимость;
- вовлечение несовершеннолетнего в правонарушение;
- совершение правонарушений группой лиц;
- совершение правонарушений в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;
- совершение правонарушения в состоянии опьянения.

Административное взыскание может быть применено не позднее двух месяцев со дня совершения правонарушения, Если правонарушение не обнаружено к этому периоду, то – двух месяцев со дня обнаружения.

По истечении года,

если не совершено новое административное правонарушение, лицо считается не подвергавшимся административному взысканию.

Задачами производства по делам об административных правонарушениях являются своевременное, всесторонне, полное и объективное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствующих им, предупреждение правонарушений, воспитание граждан в духе соблюдения конституции, законов Республики, укрепление законности.