Кафедра теории и истории государства и права
Юридический факультет

Основы права и права человека

КУРС ЛЕКЦИЙ

для студентов всех специальностей
дневной и заочной форм обучения

Караваева Е.М, ст.преподаватель

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Введение

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

1. Общая теория права. Общая теория права является фундаментальной наукой, “философской” основой всего комплекса юридических наук, изучающей общие закономерности возникновения, функционирования, развития государства и права. Понятия и их определения, которые разрабатываются и формулируются общей теорией права, выполняют роль основополагающих категорий юриспруденции. От полноты их познания зависит в конечном счете качество изучения отраслевых юридических наук

2. Ведущей отраслью права является конституционное право. Его нормы регулируют основы государственного устройства страны, закрепляют основные права и обязанности граждан, определяют порядок формирования и деятельности органов власти и управления, устанавливают систему правосудия. Нормативными правовыми актами конституционного права являются: Конституция Республики Беларусь и другие акты законодательства.

3. Административное право. Нормами этой отрасли права регулируются отношения, возникающие между органами управления, а также отношения между органами управления и гражданами. В этих отношениях одной из сторон всегда является государственный орган или должностное лицо, которое имеет властные полномочия по отношению к тому, с кем вступает в отношения (например, инспектор ГАИ и водитель автомобиля, нарушивший правила дорожного движения). Нормативными правовыми актами административного права являются: Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях", Закон Республики Беларусь "О милиции"[3] и другие акты законодательства.

4. Гражданское право. Нормы гражданского права регулируют, прежде всего, имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, отношения собственности, договоры и обязательства в гражданском обороте и др. Большинство норм гражданского права сосредоточены в Гражданском кодексе Республики Беларусь и других нормативных правовых актах.

5.Жилищное право. Жилищное право – это совокупность норм права, регулирующих жилищные отношения**.** Понятие «жилищные отношения» охватывает широкий круг общественных отношений: по пользованию жилищем; по поводу управления жилищным фондом; учета граждан, нуждающихся в улучшении жилищных условий; владения и распоряжения жилыми помещениями; эксплуатации; обеспечения сохранности и ремонта жилых домов и жилых помещений; собственности на жилище, а также земельные, кредитные отношения, связанные со строительством и реконструкцией жилых домов, их содержанием, ремонтом и др. Основным нормативным правовым актом, регулирующим жилищные правоотношения, является Жилищный кодекс Республики Беларусь, а так же другие нормативные правовые акты.

6. Трудовое право. Регулирует отношения между работниками и нанимателями. Эти отношения регулируются как государством, так и соглашением сторон. Нормы трудового права в основном закреплены в Трудовом кодексе Республики Беларусь и другими нормативными правовыми актами.

7. Уголовное право. Устанавливает, какие деяния людей являются преступлениями и каким наказаниям подвергаются лица, их совершившие. Нормы уголовного права сосредоточены а Уголовном кодексе Республики Беларусь, а также других нормативных правовых актах.

8. Права человека. Права человека занимают одно из ведущих мест в системе образования. Изучение данной дисциплины способствует повышению общей культуры студентов.

Основная цель дисциплины – формирование гуманистического мировоззрения, приобщение молодежи к идеалам свободы, развитие чувства самоуважения, гражданской ответственности, глубокого понимания как своих прав и обязанностей, так и неотъемлемых прав и интересов других людей.

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

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

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

Тема 1.Теория государства и права

1. Происхождение государства, понятие и признаки государства.
2. Теории происхождения государства и права.
3. Форма государства, основные черты правового государства.
4. Понятие и сущность права, основные признаки права. Функции права.

1.**Происхождение государства, понятие и признаки государства**

Государство – организация (орудие, машина) *непосредственного* политического властвования. Все другие организации, входящие в политическую систему общества, участвуют в осуществлении власти опосредованно, через государство, в различной мере и различных формах сотрудничая с ним.

Государство отличается от этих организаций рядом существенных признаков.

1. Государство в пределах своих территориальных границ выступает в качестве единственного официального представителя всего общества, всего населения, объединяемого им по признаку гражданства.

2. Государственный суверенитет, под которым принято понимать присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях. Государство – единственный носитель суверенной власти.

3. Государство издает законы и подзаконные акты, обладающие юридической силой и содержащие нормы права.

Те или иные общественные объединения могут принимать решения, обязательные для их внутриорганизационных подразделений и членов, тогда как нормативные акты государства обязательны для всех государственных и муниципальных органов, общественных объединений, частных организаций, должностных лиц и граждан. Правотворчество – исключительная прерогатива государства.

4. Государство есть сложный механизм (аппарат) управления обществом, разносторонними социальными сферами и процессами, представляющий собой систему государственных органов и соответствующих материальных средств (вещественных придатков), необходимых для выполнения его задач и функций.

Специфическая особенность органов, образующих в своей совокупности государственный механизм, состоит в государственно-властном характере их полномочий, что связано с обязательным юридическим закреплением формирования и деятельности этих органов и основанной на этом способности издавать правовые акты и

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

охранять их от нарушения.

Функционирование этого специально созданного государственного механизма, этой своеобразной отлаженной машины» необходимым образом предполагает наличие особого слоя лиц – государственных служащих, основное назначение которых, с учетом сложившегося в классовом обществе разделения труда, в том только и состоит, чтобы управлять.

5. Государство – единственная в политической системе организация, которая располагает правоохранительными (карательными) органами (суд, прокуратура, милиция, полиция и т.д.), специально призванными стоять на страже законности и правопорядка.

6. Только государство располагает вооруженными силами и органами безопасности, обеспечивающими его оборону, суверенитет, территориальную целостность и безопасность.

7. Один из важнейших признаков государства, так или иначе соприкасающийся со всеми рассмотренными выше и обобщающий некоторые из них, – это тесная органическая связь государства с правом, представляющим собой экономически и духовно обусловленное нормативное выражение государственной воли общества, государственный регулятор общественных отношений. Трудно найти в истории пример, когда бы государство могло обходиться без права, а право – без государства.

Взятые в совокупности отмеченные признаки государства объясняют его особое место и ведущую роль в политической системе общества. Вполне понятно, что в разные исторические эпохи, в различных социально-экономических условиях указанные признаки государства отличаются как конкретным внутренним содержанием, так и своим внешним проявлением.

1. Территория - пространство, в рамках которого действует суверенная государственная власть. Территория государства ограничивается государственной границей - плоскостью, определяющей пределы действия государственной власти как суверенной. Таким образом, государственная территория является не географической, а политико-правовой категорией.

Структура территории складывается из следующих элементов:

1) сухопутная часть, включающая материковую поверхность, острова и анклавы (части территории, окруженные со всех сторон территорией других государств и не имеющие выхода к морю);

2) водная часть, включающая воды рек, озер, искусственных водохранилищ, расположенных в пределах сухопутной части государства, а также морские воды, омывающие его побережье;

3) подземная территория, а именно недра, расположенные под сухопутной и водной территорией государства;

4) воздушная территория - атмосфера над сухопутной и водной территорией государства;

5) иные объекты, как-то: морские и воздушные суда, космические аппараты с государственной символикой, подводные телеграфные кабели, трубопроводы, территории посольств и дипломатических представительств за рубежом.

В настоящее время практически вся сухопутная поверхность планеты поделена между государствами. Не относятся к территории какого-либо государства открытые моря и океаны, космическое пространство, включая Луну и другие небесные тела, а также целый материк - Антарктида.

2. Население. Представляет собой совокупность индивидов, объединенных не по кровнородственному или национальному признаку, а территориально и гражданством (подданством).

Гражданство и общую территорию проживания можно назвать формально-юридическими факторами, объединяющими индивидов в население. Кроме этого, людей в государстве связывает общность языка, религии, традиций, исторического развития, духовно-культурные и этнические факторы, элементы материальной культуры и масса

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

других аспектов. В совокупности все эти факторы и обусловливают принадлежность индивида к населению определенного государства.

3. Государственный аппарат. Государство характеризует специальный аппарат управления и принуждения, распространяющий свое властное воздействие на все население и на всю территорию государства. Государство есть политически организованное общество.

Власть - способность и возможность управлять поведением третьих лиц, воздействовать на их поведение, навязывать свою волю, в том числе и принудительно.

4. Суверенитет. Включает два аспекта - внутренний и внешний. К первому относится верховенство государственной власти внутри страны, ко второму - независимость государства в международных отношениях. Суверенитет - главное юридико-политическое свойство, отличающее государство от всех иных организаций. Слово «суверенитет» происходит от французского «sovreins», означающего «неограниченный», «самодержавный», «абсолютный».

5. Денежная система. Включает в себя различные элементы финансовой системы, а именно национальную валюту, государственные банки, таможенную систему, порядок эмиссии (выпуск новых денег в обращение) и денежного обращения.

6. Налоги. Государство путем налогообложения формирует бюджет и внебюджетные фонды (пенсионный и др.) - централизованные денежные фонды, расходуемые на публичные цели, то есть в интересах всего общества. Государство обладает исключительной монополией принудительно и без судебного решения изымать у собственников часть имущества в централизованные денежные фонды. Во всех иных случаях изъятие собственности без согласия собственника допускается только по решению суда.

7. Национальное законодательство. Представляет собой систему установленных или санкционированных государством, общеобязательных, формально-определенных правил поведения общего характера (нормы), соблюдение которых обеспечивается и гарантируется государством. Посредством указанных норм государство регулирует общественные отношения, осуществляет управление. Именно государство устанавливает единый правопорядок для всех членов общества.

8. Государственная символика. Включает официальное наименование государства, столицу, флаг, герб, гимн, государственный язык, ритуалы и церемонии, награды (ордена, медали, почетные звания). Если остальные признаки характеризуют исключительно государственную власть и не могут принадлежать каким-либо иным субъектам, то символика не является монопольным атрибутом государства. Поэтому данный признак государства носит факультативный характер.

Сущность государства — смысл, главное, глубинное в нем, что определяет его содержание, назначение и функционирование. Таким главным, основополагающим в государстве являются власть, ее принадлежность, назначение и функционирование в обществе. Иными словами, вопрос о сущности государства — это вопрос о том, кому принадлежит государственная власть, кто ее осуществляет и в чьих интересах. Вот почему данная проблема является остродискуссионной.

Так, сторонники *теории элит*, получившей распространение в XX в., считают, что народные массы не способны осуществить власть, управлять общественными делами, что государственная власть должна бесконтрольно принадлежать верхушке общества — элите до тех пор, пока одну властвующую элиту не сменит другая.

К теории элит примыкает и во многом с ней созвучна *технократическая теория*. По мнению представителей этой теории, властвовать, управлять могут и должны профессионалы-управленцы, менеджеры. Только они способны определять действительные потребности общества, находить оптимальные пути его развития.

Названные теории не лишены определенных достоинств, но обе они страдают антидемократизмом, отрывают власть от народа.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Многочисленные приверженцы различных разновидностей *демократической доктрины* исходят из того, что первоисточником и первоносителем власти является народ, что государственная власть по своей природе и сути должна быть подлинно народной, осуществляться в интересах и под контролем народа.

Марксистская теория доказывает, что политическая власть принадлежит экономически господствующему классу и используется в его интересах. Отсюда усматривается классовая сущность государства как машины (орудия), посредством которой экономически господствующий класс становится политически господствующим, осуществляющим свою диктатуру, т.е. власть, не ограниченную законом и опирающуюся на силу, на принуждение.

Классовый подход при раскрытии сущности государства — крупное завоевание научного обществоведения. Его открыли и широко применяли многие ученые в разных странах задолго до К. Маркса. Однако безоговорочно использовать данный подход для характеристики всех и всяческих государств по меньшей мере теоретически неверно.

Да, классовый характер, классовая направленность деятельности государства — его сущностная сторона, его основное начало. Но деятельность государства, обусловленная классовыми противоречиями, является доминирующей лишь в недемократических, диктаторских государствах, где существует жесткая эксплуатация одной части общества другой. Но и в тех случаях, когда возникают острые классовые конфликты, государство удерживает классы от взаимного уничтожения в бесплодной борьбе, а общество — от разрушения, тем самым сохраняя его целостность. И в этих условиях оно выполняет определенные функции в интересах всего общества.

В развитых демократических странах государство постепенно становится эффективным механизмом преодоления общественных противоречий не путем насилия и подавления, а достижения общественного компромисса. Само существование государства в наше время связано не столько с классами и классовой борьбой, сколько с общесоциальными потребностями и интересами, что предполагает разумное сотрудничество различных, в том числе противоречивых, сил. Сказанное не означает, что современное государство полностью утратило классовость, нет, она просто отошла на второй план, перестала доминировать, а на первое место вышла общесоциальная сторона. Такое государство сосредоточивает свою деятельность на обеспечении социального компромисса, на управлении делами общества.

Иначе говоря, в демократическом обществе второй, но более значимой, чем первая, становится общесоциальная его сторона. Следовательно, анализ сущности государства требует учета обоих начал. Игнорирование любого из них делает характеристику этой сущности односторонней.

На государство и его сущность наряду с общесоциальным и классовым началом нередко оказывают сильное влияние национальные и даже националистические факторы. Иногда государственная власть оказывается в руках узкой группы, клана либо отдельных лиц, выражает их интересы, но такая власть обычно камуфлирует свои интересы, выдает их за общесоциальные и общенациональные.

Государство не может существовать, нормально функционировать и развиваться без экономического фундамента, базиса, под которым обычно понимаются система экокомических (производственных) отношений данного общества, существующие в нем формы собственности. От базиса во многом зависит и собственно государственная финансово-экономическая основа (государственный бюджет). Мировая история свидетельствует, что на разных этапах развития государство имело различную экономическую основу и по-разному относилось к экономике.

Так, *раннее капиталистическое государство* опиралось на свободную (стихийную) рыночную экономику, безраздельно господствующую частную собственностью. Это дестабилизирующе действовало на общество: частная собственность порождала острую

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

классовую борьбу, революционные выступления пролетариата, стихийный рынок — разрушительные кризисы.

После крупных политических и экономических потрясений первой половины XX в. под давлением трудящихся государственно-правовое регулирование в экономической сфере было значительно усилено, что повлекло кардинальные изменения в данной сфере. Наряду с частным капиталом появились и получили развитие государственная, кооперативная и особенно акционерная собственность. Государство взяло на вооружение такие методы управления, как планирование и прогнозирование экономических процессов, стало проводить глубокую финансово-налоговую и кредитную политику. Все это обусловило появление у него новой основной функции — регулирования экономики в антикризисных целях, в интересах упрочения и развития общества. Параллельно с экономической государство стало выполнять и социальную функцию — принятие пенсионного законодательства, установление пособий безработным, минимальной заработной платы и др. Под воздействием государственно-правового регулирования общество обрело как бы второе дыхание. Такое общество и государство не без оснований называют посткапиталистическими.

Иначе обстояло дело в Советском государстве. Оно опиралось на плановую экономику, на общенародную государственную собственность, которыми безраздельно управляло; постепенно общенародная государственная собственность превратилась в ничейную, плодила расточительство, бесхозяйственность, что в конечном счете привело к глубокому экономическому кризису.

Изложенное позволяет сделать вывод, что частная государственная и общенародная (общественная) собственность полярны по своей природе, каждая из них обладает и достоинствами, и недостатками. Исторический опыт показывает, что оптимальной экономической основой современного государства может служить социально ориентированная рыночная экономика, опирающаяся на многообразие форм собственности (смешанная экономика), которые на равных должны конкурировать друг с другом и доказывать свои преимущества.

Сущность государства обусловливается объективной закономерностью: при несовпадении, противоречивости текущих, частных интересов в обществе существует единство коренных, долговременных интересов всех членов общества. Это так называемое общее благо, которое призвано выразить и реализовать государство. Общее благо определяется в результате согласования индивидуальных и коллективных интересов всего населения по коренным вопросам жизнедеятельности общества и государства. Государство олицетворяет общую волю, представляющую собой выражение преобладающей силы, то есть большинства граждан, входящих в государство (Дж. Локк). Сущность государства - «общее благо, которое должно получаться от выполнения реальных государственных интересов» (Н. Макиавелли).

Общее благо, сформулированное и реализуемое на общемировом уровне, в масштабах человеческой цивилизации, определяется категорией «общечеловеческие ценности».

2. Теории происхождения государства и права.

2.1. Теории (концепции) происхождения государства

Материалистическая теория происхождения государства

Основоположниками данной теории является К. Маркс, Ф. Энгельс, В. Ленин. Основой происхождения государства и права признается экономический фактор. Другие факторы носят несущественный характер. Государство возникает на определенной ступени развития производительных сил, характеризуемой расколом первобытного общества на классы с противоположными экономическими интересами. Эти интересы носят

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

антагонистический, то есть непримиримый характер. Функции государства - специальными средствами управления, прежде всего насилия, сдерживать противоборство классов, защищая интересы экономически господствующего класса.

Класс - это социальная группа людей (часть сообщества), объединенная общностью экономических интересов, что обусловлено одинаковым отношением к средствам производства. Отношения классов к средствам производства, их роль в общественном производстве, способы и доля получения общественного богатства закрепляются законом. Поскольку между классами существуют непримиримые противоречия, какое-либо социальное партнерство между ними невозможно.

Социальное и имущественное расслоение обусловливают такие явления, как непрерывная классовая борьба, постоянные социальные конфликты. Родоплеменная организация, рассчитанная на монолитное единство людей, уже не в силах предохранить общество от распада. Потребность в создании новой властной организации и системы социальных норм, отвечавших изменившимся условиям, приводит к возникновению государства и права.

Государство, по словам В. Ленина, возникает там, тогда и постольку, где, когда и поскольку классовые противоречия не могут быть примирены. Таким образом, государство представляет собой продукт и проявление непримиримости классовых противоречий, которые объективно не могут быть примирены.

Государство по Ленину - это машина, аппарат для подавления одним классом другого. В свою очередь, право есть возведенная в закон воля господствующего класса. Она приобретает государственный характер, поскольку правотворчество есть исключительная прерогатива государства. Право - это всего лишь инструмент, средство для навязывания воли господствующего класса.

Классовая теория определяет государство и право как исторически преходящие, временные явления, связанные с существованием классовых различий. В будущем они отомрут, уступив место бесклассовому обществу.

Теологическая теория

Основоположниками данной теории являются Фома (Томазо) Аквинский, а также многочисленные церковные деятели прошлого и настоящего.

Возникновение государства объясняется божественной волей. Государство - божественное творение, дарованное людям «свыше» и продолжающее процесс сотворения Богом мироздания. Законы изначально были переданы людям сверхъестественным путем от Бога через пророков и ангелов. Провозглашается незыблемость, вечность государства, необходимость всеобщего подчинения государственной воле как власти от Бога. Вместе с тем и государство зависит от божественной воли, проявляющейся через церковь. Государственная власть обожествляется. Правитель наделяется властью не народом, а Богом для того, чтобы проводить божественную волю в государстве. При этом церковная власть остается первичной, государственная власть - производна от нее.

Патриархальная теория

Основоположниками данной теории является Платон, Аристотель, Фильмер. Государство возникает из разрастающейся кровнородственной семьи. Глава семьи превращается в главу государства, становится вождем, царем, монархом. Его власть органично продолжает власть отца над членами семьи. Последний вправе руководить семейной собственностью, наказывать своих ближних. Точно так же и глава государства - отец нации вправе управлять судьбами своих подданных. Как биосоциальное существо человек стремится к созданию патриархальной семьи; в свою очередь, рост и объединение семей приводит к возникновению государства.

Органическая теория

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Органическая теория получила широкое распространение во второй половине XIX в. и изложена в трудах Спенсера, Бориса, Прейса и др. Именно в эту эпоху наука, в том числе и гуманитарная, испытала на себе мощное влияние идеи естественного отбора, высказанной Дарвином.

По мнению представителей данной доктрины, государство — это организм, постоянные отношения между частями которого аналогичны взаимосвязям частей живого существа. То есть государство — продукт социальной эволюции, которая выступает лишь разновидностью эволюции биологической.

Государство, будучи разновидностью биологического организма, имеет мозг (правителей) и средства выполнения его решений (подданных).

Подобно тому, как среди биологических организмов в результате естественного отбора выживают наиболее приспособленные, так и в социальных организмах в процессе борьбы и войн (тоже естественного отбора) складываются конкретные государства, формируются правительства, совершенствуется структура управления.

Отрицать влияние биологических факторов на процесс происхождения государственности было бы неправильно, ибо люди — не только социальные, но и биологические существа.

Вместе с тем нельзя полностью сводить проблемы социальные к проблемам биологическим. Это хотя и взаимосвязанные, но разные уровни жизни, подчиняющиеся различным закономерностям и имеющие в своей основе различные причины возникновения.

Теория насилия

Основоположниками данной теории являются Л. Гумплович, К. Каутский, Е. Дюринг, Р. Иеринг, Ф. Оппенгеймер.

Причину происхождения государственности они видели не в экономических отношениях, божественном провидении и общественном договоре, а в военно-политических факторах — насилии, порабощении одних племен другими. Для управления завоеванными народами и территориями нужен аппарат принуждения, которым и стало государство.

По мнению представителей данной доктрины, государство — "естественно" (то есть путем насилия) возникшая организация властвования одного племени над другим. А это насилие и подчинение является основой экономического господства. В результате войн племена перерождались в касты, сословия и классы. Завоеватели превращали покоренных в рабов.

Следовательно, государство — не итог внутреннего развития общества, а навязанная ему извне сила.

С одной стороны, военно-политические факторы в образовании государственности полностью отвергать нельзя. Исторический опыт подтверждает, что элементы насилия сопровождали процесс возникновения многих государств (например, древнегерманского, древневенгерского). С другой стороны, важно помнить, что степень его использования в этом процессе была разная. Поэтому насилие следует рассматривать в качестве одной из причин возникновения государства наряду с иными. К тому же военно-политические факторы в ряде регионов играли в основном второстепенную роль, уступая первенство социально-экономическим.

Теория общественного договора

Основоположниками данной теории являются Г. Гроций, Б. Спиноза, А. Радищев, Т. Гоббс, Дж. Локк, П. Гольбах, Ж. -Ж. Руссо.

Государству предшествует естественное состояние - либо «золотой век», либо варварство (война всех против всех). В это догосударственное время человечество

существовало в условиях абсолютной свободы. В целях всеобщего благополучия люди договорились ограничить свою индивидуальную свободу в пользу государства. Поэтому они наделяют государство некоторыми полномочиями и обязуются подчиняться государственной власти. В свою очередь, государство обязано поддерживать порядок, заботиться о людях, соблюдать и защищать неотчуждаемые права и свободы граждан.

Психологическая теория происхождения государства

Среди наиболее известных представителей психологической теории происхождения государства можно выделить Петражицкого, Тарда, Фрейда и др. Они связывают появление государственности с особыми свойствами человеческой психики: потребностью некоторых людей во власти над другими, стремлением одних подчиняться, подражать, а других — подчинять, быть образцом для подражания.

Причины происхождения государства заключаются в тех способностях, которые первобытный человек приписывал племенным вождям, жрецам, шаманам, колдунам и др. Их магическая сила, психическая энергия (они делали охоту удачной, боролись с болезнями, предугадывали события и т. п.) создавали условия для зависимости сознания членов первобытного общества от вышеназванной элиты. Именно из власти, приписываемой этой элите, и возникает власть государственная.

Вместе с тем всегда существуют лица, которые не согласны с властью, проявляют те или иные агрессивные стремления, инстинкты. Для удержания в узде подобных психических начал личности и возникает государство.

Следовательно, государство необходимо как для удовлетворения потребностей большей части в подчинении, послушании, повиновении определенным лицам в обществе, так и для подавления агрессивных влечений некоторых индивидов. Отсюда природа государства — психологическая, коренящаяся в закономерностях человеческого сознания. Государство, по мнению представителей данной теории, — продукт разрешения психологических противоречий между инициативными (активными) личностями, способными к принятию ответственных решений, и пассивной массой, способной лишь к подражательным действиям, исполняющей данные решения.

2. 2 Теории происхождения права

Теологическая теория

Теологическая теория исходит из божественного происхождения права как вечного, выражающего божью волю и высший разум явления. Но она не отрицает наличия в праве природных и человеческих (гуманистических) начал. Многие религиозные мыслители утверждали, что право — Богом данное искусство добра и справедливости. Теологическая теория одна из первых связала право с добром и справедливостью. В этом ее несомненное достоинство. Вместе с тем рассматриваемая теория опирается не на научные доказательства и аргументы, а на веру.

Теория естественного права

Теория естественного права отличается большим плюрализмом мнений ее создателей по вопросу происхождения права. Сторонники этой теории считают, что параллельно существуют позитивное право, созданное государством путем законодательствования, и естественное право.

Если позитивное право возникает по воле людей, государства, то причины появления естественного права иные. До начала буржуазной эпохи господствующим был взгляд о божественном происхождении естественного права как высшего и неизменного. С наступлением капиталистических отношений многие мыслители перестали связывать естественное право с именем Бога. Так, виднейший представитель этой теории Г. Гроций

РЕПОЗИТОРИЙ

утверждал, что мать естественного права есть сама природа человека, что оно вытекает из неизменной природы человека. В человеке оно проявляется в виде голоса его совести, человек познает естественное право, обращаясь именно к ней. По мнению Вольтера, естественное право вытекает из законов природы, оно самой природой вписано в сердце человека. Естественное право выводили также из присущей людям вечной справедливости, из нравственных начал. Но во всех случаях естественное право людьми не создается, а возникает само по себе, спонтанно; люди каким-то образом лишь познают его как некий идеал, эталон всеобщей справедливости.

В естественно-правовой теории доминирует антропологическое объяснение права и причин его возникновения. Если право порождено неизменной природой человека, то оно вечно и неизменно, пока существует человек. Однако такой вывод вряд ли можно признать научно обоснованным.

Историческая школа права

Создатели исторической школы права в Германии XVIII-XIX в. (Г. Гуго, Ф. Савиньи, Г. Пухта) доказывали, что право зарождается и развивается исторически, как язык, а не декретируется законодателем. Оно вытекает из «национального», «народного» сознания. Историческая школа права смыкается с религиозными воззрениями. Так, Г. Пухта, утверждал, что право от Бога, который в природу наций вложил силу создавать право.

Нормативистская теория

Создатель нормативистской теории права Г. Кельзен выводил право из самого права. Право, утверждал он, не подчинено принципу причинности и черпает силу и действенность в самом себе. Для Кельзена проблемы причин возникновения права вообще не существовало.

Психологическая теория

Психологическая теория права (Л. Петражицкий и др.) усматривает причины правообразования в психике людей, в «императивно-атрибутивных правовых переживаниях». Право — это особого рода сложные эмоционально-интеллектуальные психические процессы, совершающиеся в сфере психики индивида.

Марксистская концепция

Марксистская концепция происхождения права последовательно материалистическая. Марксизм убедительно доказал, что корни права лежат в экономике, в базисе общества. Поэтому право не может быть выше экономики, оно становится иллюзорным без экономических гарантий. В этом заключено несомненное достоинство марксистской теории. Вместе с тем марксизм так же жестко связывает генезис права с классами и классовыми отношениями, видит в праве лишь волю экономически господствующего класса. Однако право имеет более глубокие корни, чем классы, его возникновение предопределено и другими общесоциальными причинами.

3.Форма государства, основные черты правового государства.

3.1Форма государства

Понятие формы государства. Соотношение формы государства и политического режима.

Форма государства - это внешняя характеристика сущности государства. Форма государства - это категория, показывающая взаимосвязь между различными органами государства. Она показывает, как организована государственная власть.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Форма государства - определяемая сущностью и политическим режимом государства организация высшей государственной власти, а также территориальная организация государства.

В форме государства можно выделить два элемента - **форма правления и форма государственного устройства.**

Иногда в форму государства включают и **политический режим.** Вопрос о том, является ли политический режим неотъемлемым элементом формы государства, остается дискуссионным. Не вдаваясь в подробности научных дискуссий по этому поводу, укажем лишь, что категории политического режима и формы государства тесно взаимосвязаны. Их взаимовлияние настолько велико, что форму государства необходимо рассматривать только в соотношении с политическим режимом. Политический режим влияет на форму государства, причем влияет определяющим образом. Определяющее влияние политического режима на форму государства выражается в том, что:

1) конкретные формы государства взаимосвязаны с определенными политическими режимами (демократическое государство не может быть абсолютной монархией, в авторитарном режиме нет парламентаризма).

2) политический режим показывает действительное содержание той или иной формы государства (с точки зрения государственного устройства и СССР, и США относятся к федерациям, но СССР как федерация мало чем отличается от жесткого централизованного государства).

Можно отметить многообразие форм государств в современном мире. Это определяется тем, что форма каждого конкретного государства складывается под действием множества факторов.

Среди факторов, влияющих на форму государства можно отметить:

1. особенности исторического развития государства;
2. исторические традиции;
3. различные политико-правовые идеи;
4. национальный состав населения;
5. внешние факторы (международное положение и т. д.).

Прямо и непосредственно влияет на установление формы конкретного государства соотношение социальных сил, политическая борьба и её результаты.

Форма правления

Форма правления - организация высшей власти в государстве, характеризуемая системой и порядком образования высших органов государства, их взаимодействием с иными органами и населением.

Существуют две формы правления: монархия и республика.

Монархия - форма правления, при которой в системе высших органов власти имеется монарх. Власть монарха не зависит ни от одного другого органа государства, монарх никому неподотчетен и неподконтролен. Монарх - лицо, осуществляющее высшую государственную власть единолично, самостоятельно, и получившее эту власть по наследству в соответствии с законами о престолонаследии. Монарх осуществляет свою власть пожизненно.

Монархии различаются в зависимости от степени полномочий монарха.

Выделяют:

1. абсолютные монархии;
2. ограниченные или конституционные монархии: дуалистические; парламентские.

Абсолютные монархии характеризуются полнотой власти монарха, в этом случае в руках монарха сосредоточена вся полнота власти. Черты монархии, названные выше, в максимальной мере относятся именно к этой форме правления. Мнения исследователей по поводу того, существуют ли в современном мире абсолютные монархии, неоднозначны. Некоторые считают, что в чистом виде такого рода монархий не сохранилось. Если же

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

таковые и имеются, то к ним можно отнести Объединенные Арабские Эмираты, государства Саудовской Аравии.

Конституционные (ограниченные) монархии характеризуются тем, что власть монарха ограничена Конституцией, на основании которой в государстве действуют два института высшей власти: монарх и парламент, которые делят между собой полномочия. В зависимости от объема полномочий монарха конституционные монархии можно разделить на дуалистические и парламентарные.

Дуалистическая монархия характеризуется тем, что парламенту принадлежит законодательная власть, а монарх возглавляет исполнительную власть, обладая реальными властными полномочиями в этой области. Примерами могут служить Марокко, Иордания, Кувейт.

Парламентарная монархия характеризуется тем, что монарх лишен реальных полномочий и в области законодательной, и в области исполнительной власти. Он выполняет представительские функции, представляет государство во внешних сношениях, выполняет роль главы государства. Должность монарха существует как дань традициям, обусловлена культурно-историческим наследием страны. Большинство современных монархий являются именно таковыми, например, Великобритания, Бельгия, Швеция, Дания, Япония.

Иногда в литературе предлагается другая классификация монархий: абсолютные, теократические, дуалистические, конституционные.

В теократической монархии монарх является и светским главой страны, и религиозным лидером.

В дуалистической монархии власть монарха ограничена парламентом.

В конституционной монархии монарх выступает в роли главы государства, выполняет представительские функции, но непосредственно в управлении государством участия не принимает.

Республика - форма правления, при которой высшая власть в государстве принадлежит органу, избираемому населением на определенный срок. Среди высших органов власти в республике выделяют: парламент, правительство и президент.
В зависимости от распределения полномочий между парламентом и правительством республики делятся на: парламентские; президентские.

Парламентские республики. Центральное место принадлежит парламенту, который формирует правительство. Правительство, в свою очередь, несет политическую ответственность перед парламентом. Президент также избирается парламентом, выполняет роль главы государства. Такая форма осуществления власти - парламентаризм - форма государственного правления, характеризуемая наличием разделения властей и привилегированным положением парламента. Парламентские республики строятся на принципах разделения властей и парламентаризма.

Достоинства парламентской республики. Народ влияет на власть, избирает парламент. Правительство подотчетно парламенту. Эту форму правления можно считать наиболее демократичной.

Недостатки парламентской республики. Характерна неустойчивость исполнительной власти. Возникают коалиционные правительства, правительства меньшинства. Часты правительственные кризисы, отставки правительства. В неподготовленном обществе введение такой формы правления грозит анархией. Недостатком может считаться и в некоторой мере формальный характер разделения властей, который проявляется в том, что и парламент, и правительство подчиняются одному и тому же лицу - председателю правительства, лидеру партий в парламенте, набравшей больше всех голосов. Следствие такой практики - утрата роли оппозиции, делегированное законодательство, т. е. парламент передаёт свои полномочия в области издания законов правительству и реального разделения властей нет.

Эти недостатки можно устранить, изменив избирательное законодательство.

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

Президентские республики.

В них полномочия между теми же самыми органами - парламентом, правительством, президентом - разделяются. Президент выступает как глава государства и одновременно обладает значительными полномочиями в области исполнительной власти. Президент не зависим от парламента, избирается народам. И у Президента и у парламента один и тот же источник власти - народный суверенитет, потому эти две структуры равноценны, равнозначны.

В зависимости от степени полномочий Президента выделяют:

1. классическую президентскую республику (США).
2. смешанную республику - или полупрезидентскую форму правления, - в которой наличествуют черты и парламентской, и президентской республик. Здесь имеется глава правительства, правительство формируется парламентом, но Президент имеет реальные полномочия в исполни-тельной власти (Россия, Франция по Конституции 1958 г., Португалия и др.).
3. суперпрезидентскую республику - складывается в авторитарных режимах, где отсутствует или слабо развито разделение властей. Президент практически осуществляет всю полноту власти. Эта форма правления характерна для стран, в которых установлена военная диктатура.

Достоинства президентской республики как формы правления:

1. народ имеет больше возможностей влиять на власть;
2. большая устойчивость власти.

Недостатки:

Существует возможность установления авторитарного режима, авторитарной власти при неразвитости демократических институтов.

Форма государственного устройства

Форма государственного устройства - это территориальная организация государства, характеризуемая соотношением государства в целом и его отдельных составных частей. Форма государственного устройства показывает, как распределена власть в государстве по вертикали, отражает соотношение центральной власти и власти в отдельных частях государства.

В зависимости от формы государственного устройства государства подразделяют на унитарные и федеративные. Наиболее распространенной формой государственного устройства являются унитарные государства. Унитарное государство - единое, централизованное государство, составные части которого не обладают суверенностью и представляют собой административно-территориальные образования. Они выделяются для удобства управления, а чаще складываются исторически. Центральная власть формирует местную власть и передает ей часть полномочий (это необходимо, т. к. все вопросы невозможно решать в центре, без учета местной специфики).

В унитарном государстве единая законодательная, исполнительная и судебная власть. Для него характерны наличие единого законодательства и правовой системы, наличие единой системы налогообложения. В административно-территориальное образование назначается чиновник из центра, который отчитывается перед центральной властью (чаще - перед правительством).

В демократических унитарных государствах развивается местное самоуправление.

Федеративное государство - сложная форма государственного устройства.

Федерация - форма государственного устройства, при которой в составе государства имеются несколько государственных территориальных образований, обладающих определенной степенью государственного суверенитета.

Для федеративного государства характерно наличие двух систем власти: федеральной и субъектов федерации.

Внешним отличительным признаком (и важнейшим) является наличие двух систем органов власти: органы власти федерации в целом и органы власти субъектов федерации.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

В зависимости от страны возможны отличия в системе судебной власти.

В федерации существуют две системы законодательства - федерального и субъектов федерации.

Субъекты федерации могут иметь также внешние признаки суверенитета (герб, флаг).

Важнейший вопрос любой федерации - распределение полномочий между федерацией и её субъектами. Чаще федерация занимается обороной, иностранными делами, обеспечением безопасности, осуществляет денежное, валютное, таможенное регулирование.

Распределение объема полномочий между федерацией и субъектами федерации зависит от того, как складывается федерация:

1 вариант. Независимые суверенные государства объединяются в федерацию и часть своих суверенных полномочий передают образуемому новому федеральному государству (это те полномочия, которые лучше осуществлять сообща). Примером такого способа образования федерации является США.

2 вариант. Либо единое государство разделяется на части, либо мощное государство подчиняет себе иные окружающие его суверенные государства. В этом случае центральная власть передает образуемым субъектам федерации часть своих полномочий, - те, что по её мнению, субъекты могут осуществлять самостоятельно.

При 1 варианте объем полномочий субъектов федерации будет выше.

Различаются федерации по принципу построения: территориальный; национально-территориальный

Территориальный принцип. Субъектами федерации, построенными по такому принципу, являются территориальные образования безотносительно от национального состава населения (США). Этот принцип является гарантией территориальной целостности государства.

При национально-территориальном принципе образования субъектами федерации являются как территориальные, так и национальные образования (РФ).

Отдельно при рассмотрении вопроса о государственном устройстве выделяют конфедерации.

Конфедерация - межгосударственное образование, это временный союз государств, созданный для достижения каких-либо целей (военных, экономических, политических).

Конфедерация - неустойчивое образование, она либо распадается, либо преобразуется в федерацию, поэтому ее часто именуют переходной формой государственности. Конфедерация не имеет единых органов власти (в конфедерации формируются некие общие органы, но они служат для достижения целей конфедерации и координации ее деятельности, а не являются органами власти государства); она не обладает единой территорией, суверенитетом, в конфедерации отсутствуют единое законодательство, единая правовая система, единая система налогообложения, единая денежная система и прочие признаки государства. Все государства-члены конфедерации остаются суверенными и обладают правом выхода из конфедерации.

Выделяют также ассоциативную форму государственного устройства - это нечто меньшее чем федерация, но большее, чем конфедерация - это союз государств, образующийся на договорной основе, со временем они ассоциируются (Европейское Сообщество, Парламентское Сообщество, Европейское Содружество по правам человека).

Конфедерации, ассоциативные формы объединения - это не государства, поэтому точнее называть их не формой государственного устройства, а формой государственности. Форм объединения государств может быть множество, так, кроме названных, бывают содружества, блоки, коалиции и др. Теоретически четких и однозначных критериев разделения этих форм объединения не разработано. Различные авторы придерживаются различных точек зрения. Особенности объединения государств зависят от договоров,

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

международных документов, на основе которых они объединяются. Эти вопросы более подробно изучаются в других учебных курсах. В рамках теории государства и права достаточно знания об унитарных и федеративных государствах, а также об особенностях конфедерации.

3.2 Основные черты правового государства

Общественным сознанием правовое государство воспринимается как такой тип государства, власть которого основана на праве, правом ограничивается и через право реализуется. Но такое представление, хотя и верное по сути, недостаточно для адекватного понимания феномена правового государства, представляющего собой сложную, многофакторную систему.

В идее правового государства можно выделить два главных элемента:

1) свободу человека, наиболее полное обеспечение его прав;
2) ограничение правом государственной власти.

В философском смысле свобода может быть определена как способность человека действовать в соответствии со своими интересами, опираясь на познание объективной необходимости. В правовом государстве в отношении человека надо создавать условия для его юридической свободы, своеобразный механизм правового стимулирования, в основе которого лежит принцип «не запрещенное законом дозволено».

Человек как автономный субъект свободен распоряжаться своими силами, способностями, имуществом, совестью. Право же, являясь формой и мерой свободы, должно максимально раздвинуть границы ограничений личности прежде всего в экономике, сфере внедрения научно-технического прогресса в производство и т.п.

Наиболее крупные и значимые блоки права-стимула в отношении личности (свобода, собственность, равенство и т.д.) воплощаются в формуле справа человека», которые являются фундаментальными в том плане, что призваны обеспечивать первичные предпосылки достойного человеческого существования и лежат в основе конкретных и многообразных субъективных прав личности. Права человека как главное звено правового режима стимулирования для индивида есть источник постоянного воспроизводства его инициативы, предприимчивости, инструмент развития гражданского общества. В современный период проблемы прав человека выходят на международный, межгосударственный уровень, что подтверждает правомерность их приоритета над проблемами государства, свидетельствует об их общенациональном характере. Они все прочнее становятся точкой отсчета в национальных правовых системах, правовом регулировании.

Права человека и правовое государство, несомненно, характеризуются общими закономерностями возникновения и функционирования, ибо существовать и эффективно действовать они могут только в одной «связке». Оба феномена имеют в своей основе право, хотя роль последнего для них практически прямо противоположна, но одновременно и внутренне едина. Это свидетельствует о том, что соединяющим звеном между человеком и государством должно быть именно право, а отношения между ними – истинно правовыми.

Именно в связывании, ограничении правом государства и заключается сущность правового государства. Здесь право выступает как антипод произвола и как барьер на его пути. Ведь поскольку политическая власть (особенно и главным образом власть исполнительная) имеет склонность вырождаться в различные злоупотребления, для нее необходимы надежные правовые рамки, ограничивающие и сдерживающие подобные негативы, возводящие заслон ее необоснованному и незаконному превышению, попранию прав человека.

Правовые ограничения необходимы для того, чтобы недостатки властной личности не превратились в пороки государственной власти. Вот почему можно сказать, что правом ограничиваются не собственно управляющие воздействия со стороны государственных структур на личность, а лишь необоснованные и противоправные ущемления интересов

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

граждан. Поэтому в условиях демократии право как бы «меняется местами» с государством – утверждается верховенство первого: и право возвышается над государством.

Итак, 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.***

Признаки правового государства

Правовое государство - это государство, ограниченное в своих действиях правом. В правовом государстве функционирует режим конституционного правления, существуют развитая и непротиворечивая правовая система, эффективный социальный контроль политики и власти.

Отличительные признаки правового государства:

Верховенство закона, выражающего правовые принципы общества. Законы правового государства опираются на Конституцию страны и обладают наивысшей обязательной силой по сравнению со всеми иными нормативными актами, издаваемыми государственными органами.

Всеобщность права, связанность правом самого государства и его органов. Государство, издавшее закон, не вправе его же само нарушать.

Взаимная ответственность государства и личности. Не только гражданин или отдельные организации и учреждения несут ответственность перед государством за выполнение своих обязанностей, но и государство, его должностные лица ответственны за свои действия перед гражданами.

Разделение властей. В соответствии с принципом разделения властей власть не должна быть сосредоточена в руках одного лица или одного органа, а должна быть рассредоточена между различными ветвями власти, чтобы избежать деспотизма.

Незыблемость свободы личности, ее прав, чести и достоинства. Первооснова правового государства - признание прав и свобод человека и гражданина, их уважение, соблюдение и защита со стороны государства.

Наличие эффективных форм контроля и надзора за соблюдением прав и свобод граждан, реализацией законов и других нормативных актов, гибкого механизма гарантий свободы народного волеизъявления.

Конституция Республики Беларусь провозгласила принципы правового демократического социального государства. Их соблюдение – важнейшее условие разумного правового регулирования. Процесс формирования правового государства в Беларуси еще не завершен.

4.Понятие и сущность права, основные признаки права. Функции права.

Понятие и сущность права.

Понятие права - основная категория правоведения, так как в зависимости от того, как мы определим понятие права, будут зависеть и другие правовые категории, а также отраслевые понятия юридических наук. Понятие права имеет не только чисто научное значение, но и практический смысл, так как от понимания права зависит законодательная деятельность, ориентация юридической практики, понятие права влияет на правосознание людей. Право - непростое явление, от того или иного понимания права зависят интересы людей, они влияют на подход людей к праву. Право в различных обществах и конкретных случаях проявляет себя по-разному. На понятие права влияют не только чисто научные усилия, но и обстановка в той или иной стране.

Единого правопонимания в теории нет. Общее во всех теориях права то, что они рассматривают право, во-первых, как социальный институт, как элемент структуры

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

общества, а, во-вторых, право рассматриваются как средство регулирования поведения, как институт, фиксирующий порядок в обществе, порядок в отношениях между людьми.

Всё множество вариантов правопонимания можно свести к 3 основным типам (концепциям правопонимания):

1. нормативное правопонимание;
2. социологическое;
3. нравственное.

Эти концепции и раскрывают сущность права.

С точки зрения нормативного правопонимания право - это система норм, система общеобязательных правил поведения, установленных государством. Такое правопонимание наиболее распространенно в силу его простоты, формального подхода к праву. Это понимание нацелено на узкопрофессиональную юридическую деятельность. В данном случае право определяется по внешним признакам: все то, что исходит от государства, считается правом. В рамках этого правопонимания закон и право равны.

Такое правопонимание обладает определенными недостатками:

1. Право понимается очень узко - как текст закона. Это правопонимание иногда называют узконормативным.
2. Нет возможности увидеть проявления права в отношениях между людьми.
3. Право здесь жестко подчинено государству, рассматривается как инструмент в руках государства для достижения его целей.

Такое правопонимание не дает возможности оценить акты государства (их правовой характер, соответствие идеям равенства и справедливости, интересам общества).

1. Такое правопонимание порождает завышенную оценку роли законодателя в обществе; возникает заблуждение, что общественная жизнь может строиться в полном соответствии с предписаниями власти, выраженными в законах, независимо от их экономической и социальной обусловленности.
2. Этот тип правопонимания недемократичен.
3. С точки зрения этого подхода права и свободы граждан ограничиваются тем, что государство дарует обществу; не признается исходный, неотъемлемый характер прав человека.

Эти и другие недостатки породили иные подходы к правопониманию.

С точки зрения социологического подхода право коренится в природе общественных отношений. Право представляет собой определяет сторону общественной жизни, оно выражается в действиях и поступках людей, т. е. в расчет берется т. н. "живое", действующее право. Право в данном случае понимается как форма и порядок общественных отношений.

В нормативном правопонимании первичной клеткой права считается норма права, а в со-циологическом правопонимании - это правоотношения (отношения между людьми, установлен-ные посредством взаимных прав и обязанностей).

Суть социологического правопонимания может быть сведена к следующему: в процессе своей обычной жизнедеятельности люди вступают в различные отношения, которые изначально являются правовыми. Типичные общественные отношения становятся нормами права. Следовательно, социологическое правопонимание характеризуется разделением права и закона, что является существенным достоинством такого подхода. Право существовало до закона, помимо него. Право здесь понимается прежде всего как субъективное право, т. е. возможности, имеющиеся у одного лица, мера возможного поведения лица.

С точки зрения этой концепции законы можно разделить на правовые и неправовые.

Правовые законы - законы, которые выражают действительное право, фиксируют то, что сложилось в обществе.

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

Неправовые законы - акты законодателя, т. е. то, что имеет минимальную связь с реальностью.

Достоинством социологического правопонимания является то, что оно заставляет законо-дателя ориентироваться на то, что складывается в обществе, учитывать реально сложившиеся отношения, а также и условия (социальные, экономические и т. д.), предопределяющие действенность закона.

Недостатком является сложность разграничения правового и неправового, возникают трудности с определением правового характера отношений.

Как следствие - особое внимание уделяется договору, определяющему договорные права и обязанности сторон. Особую роль в такой ситуации играет суд: если отношения протекают нормально, то проблем с правовыми отношениями не возникает, а если да - то вопрос об их правовом характере решает суд. Эта концепция получила развитие в США.

Нравственное правопонимание пытается дать содержательную характеристику права. В рамках нравственного понимания право выступает как система норм, но не всяких, а норм, отвечающих определенным положительным критериям. Только справедливые нормы, или нормы, выражающие степень свободы общества, могут быть признаны правовыми. Главным моментом в праве при таком подходе являются принципы права (а не нормы или правоотношения).

Достоинства нравственного правопонимания:

Право здесь связано с положительными общественными явлениями - со свободой, демо-кратией и т. п.

Данное правопонимание заставляет законодателя ориентироваться на нравственные ценности общества, на его представления о справедливости, равенстве, гуманизме.

К недостаткам может быть отнесено следующее:

Сложность выбора критерия, по которому возможно отличить правовое от неправового.

Не решен вопрос о существовании права до или помимо закона.

Это понимание также исходит от различия между правом и законом делит законы на правовые и не правовые. Однако без ответа остается немаловажный практический вопрос: если, используя те или иные критерии, мы определили закон как неправовой, то что с ним делать, вправе ли государственные органы уклониться от исполнения такого закона и не приведет ли это к произволу, анархии?

Каждый из типов правопонимания по своему выражает правовую действительность, имеет свои плюсы и минусы. В праве мы обнаружим и нормы, и отношения, и идеи. В общественном сознании на каждый момент присутствуют все эти типы правопонимания, но какой из них становится господствующим, т. е. определяет деятельность законодателя, определяет юридическую практику, преобладает в общественном сознании, зависит от многих факторов, в частности, не столько от научных усилий, от уровня развития науки, сколько от ситуации в обществе.

Господствующее правопонимание показывает, как представлено права в том или ином обществе.

Нормативное правопонимание господствует там, где власть подчиняет себе общество со всеми вытекающими из этого последствиями (тоталитарное государство).

Социологическая теория имеет иные социальные основания - эта концепция дает приоритет общественных отношений, он согласуется с обществом, где государство не вмешивается в жизнь общества. Она согласуется с ослаблением роли государства, децентрализацией управления.

В нравственном правопонимании право концентрирует в себе прогрессивные идеи - свободы, равенства, справедливости и т. д. Оно свойственно современному нравственному обществу, где сложилось разделение властей, демократия и т. п.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Касательно российской правовой системы можно сказать, что здесь длительное время господствовало нормативное правопонимание, но присутствовали и нравственно-социологические воззрения в той или иной форме.

Из этих типов правопонимания для современного общества нравственное наиболее прием-лемо. С точки зрения нравственного правопонимания, право - социально обусловленная форма и мера свободы и ответственности в обществе, выраженное в норах и субъективных правах и являющаяся регулятором поведения людей.

В качестве сущностной характеристики права признается свобода.

Свобода понимается как возможность действовать по собственному усмотрению, это возможность выбора, возможность поступать по своей воли, без принуждения.

Но право и свобода - не одно и тоже. Право - это мера свободы, ее границы, т. к. право не существует само по себе, а складывается в отношениях между людьми и вытекает из возможностей, существующих у людей в обществе.

Такое понимание права, свободы в праве было выражено Кантом. Аналогичная позиция выражена во Всеобщей Декларации Прав Человека: "при осуществлении своих прав и свобод, ка-ждый человек должен подвергаться только тем ограничениям, которые установлены законом, для обеспечения признания и уважения прав и свобод других людей". Право на только устанавливает границу свободы, оно еще обеспечивает свободу, защищает ее. В праве выражена мера ответственности за нарушение прав и свобод иных людей. Если у человека нет свободы выбора, нет смысла устанавливать ответственность.

Право - социально обусловленная мера свободы; это означает, что в каждом обществе складывается свое право, человек обладает различными возможностями: эти возможности характеризуют достигнутый уровень развития общества, а также являются критерием человеческого прогресса в обществе.

Право - равная мера свободы. Это означает, что оно предоставляет равные возможности добиваться своих целей правовыми способами.

Если право предоставляет меру свободы, то она должна быть где-то выражена для того, чтобы можно было пользоваться эталоном свободы.

Свобода выражается двояко. Во-первых, в нормах права, в общих правилах поведения, в том, что касается каждого человека и всех людей одновременно. Наряду с этим, во-вторых, право выражается и в субъективном праве, которое представляет собой меру возможного поведения каждого отдельного лица.

Право состоит из объективного и субъективного права. Объективное право - общие нормы, правила, независящие от конкретного человека. Субъективное право - это правомочия отдельного лица, возникающие на основе норм объективного права; это мера возможного поведения лица. В качестве сущностной характеристика права была названа свобода, но иногда под сущностью права понимают справедливость.

В отличие от справедливости, свободу можно понимать однозначно, а справедливость - это оценочное понятие, каждый имеет свои представления о ней.

Право - социальный институт, который регулирует поведение людей, устанавливает определенные рамки этого поведения, сложившиеся в обществе.

Объективные свойства права

Операциональное определение права, которое используется в учебных целях и охватывает важнейшие внешние проявления права, можно сформулировать следующим образом.

Право - это система общеобязательных, формально-определенных норм, установленных или санкционированных государством, выражающих меру свободы и ответственности в обществе, являющихся регулятором общественных отношений и поддерживаемых силой государственного принуждения.

Дать понятие чего-либо, в том числе и права, - это значит назвать его свойства, отличающие его от всех иных явлений окружающей действительности.

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

Свойства права - качества, характеристики, отличающие это явление от иных, сходных с ним. Значит, объективные свойства права - это то, что отличает право от иных регуляторов поведения. Эти свойства называются объективными потому, что от конкретного человека не зависят.

Можно выделить следующие объективные свойства права:

1.нормативность;

2.общеобязательность;

3.принудительность;

4.формальнаяопределенность;

5.системность;

6.динамизм и стабильность;

7. реальная применимость.

Нормативность права означает, что право в своей значительной части состоит из норм, из общих правил поведения. Нормативность показывает, что право вбирает в себя, фиксирует отношения, нормальные для данного общества, принятые в нем. Нормы права - это общеобязательные правила поведения. Общеобязательность означает, что нормы права распространяются на всех лиц, попавших в сферу действия права, независимо от того, как они к этим нормам относятся. Если бы нормы права не были обязательными, то не было бы порядка, т.к. люди следовали бы праву по своему усмотрению.

Принудительность означает, что если лицо добровольно на исполняет требования норм права, то его можно заставить это сделать с помощью принуждения или насилия, либо можно наказать его за отступление от правовых требований.

Формальная определенность. Определенность означает, что поведение людей фиксируется в праве жестко, четко; точно очерчиваются его границы.

Формальная определенность означает, что содержание права должно быть выражено в определенной форме. Эти формы являются внешними проявлениями права, источниками, из которых мы получаем знания о действующем праве (например, формой права может быть закон, правовой обычай, судебный прецедент и др.). Именно формальная определенность дает возможность праву устанавливать границу поведения.

Системность означает, что в праве все правовые явления взаимосвязаны, действие одних норм права влечет за собой действие других. Системность означает, что все правила четко разделимы, но при этом согласованы друг с другом; понять содержание правовой нормы можно, только применяя ее в комплексе, в совокупности с другими нормами.

Динамизм и стабильность показывает взаимосвязь права и регулируемых общественных отношений. Общество постоянно меняется, право же призвано вносить стабильность в жизнь общества. Стабильность права означает его устойчивость, относительную постоянность. Но вместе с тем право предоставляет возможности развития, позволяет учитывать новые отношения, появляющиеся в обществе - в этом проявляется его динамизм. Динамизм права - это его изменчивость, способность меняться в зависимости от меняющихся условий общественной жизни. Излишняя стабильность вредна, в этом случае право сковывает общественные отношения. При этом излишний динамизм права также негативно сказывается на развитии общества. В этом случае, когда нормы права меняются слишком часто, в общественные отношения привносится элемент нестабильности, утрачивается авторитет права как регулятора общественных отношений, субъекты не могут ориентироваться на правовые нормы при планировании дальнейшей жизни. В праве должны гармонично сочетаться элементы стабильности и динамизма, только в этом случае оно может выступать эффективным регулятором общественных отношений.

Реальная применимость права означает, что оно должно соответствовать условиям жизни и уровню развития общества, отношения в котором оно регулирует. Самые прогрессивные, демократичные нормы не будут действовать в обществе, не готовом к их

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

восприятию. С точки зрения реальной применимости права считается, что лучшим будет вариант, когда правовые предписания будут пусть и несовершенны, не столь прогрессивны, но при этом пригодны для использования в данном конкретном обществе. Это во многом зависит и от самого содержания права: оно должно не только устанавливать некие правила, декларировать права и свободы индивида, но и предусматривать механизм их воплощения в жизнь. Право только в том случае будет регулятором общественных отношений, если оно реально применимо - и с организационно-технической, и с экономической, и с социальной и др. точек зрения.

Все эти свойства раскрывают понятие, сущность и социальное назначение права.

Функции права.

Социальное назначение права состоит в том, что оно является регулятором общественных отношений. Быть регулятором общественных отношений означает: Закреплять сложившиеся общественные отношения;

Способствовать развитию существующих и появлению новых общественных отношений;

Обеспечивать защиту сложившихся общественных отношений от нарушений. Социальное назначение права конкретизируется в его функциях.

Функции права - это определяемые его сущностью и социальным назначением основные направления воздействия права на поведение людей, общественные отношения.

Выделяют:

1. Общесоциальные функции права, их понимают двояким образом.

В одном варианте под общесоциальными функциями понимают направления действия права в различных сферах, областях общественной жизни (влияние права на экономику, отноше-ния людей в семье, в коллективе и т. д.).

В другом варианте общесоциальные функции - это направления действия права, общие для права и иных социальных явлений. В этом случае право проявляет себя также, как и другие явления общественной жизни (религия, политика, экономика и др.), оказывают на общество такое же воздействие, как и иные социальные феномены (это более распространенный вариант трактовки общесоциальных функций права).

К общесоциальным функциям права относятся:

Ценностная (ценностно-ориентационная) функция. Воздействие состоит в том, что в праве содержится, выражается определенная система ценностей. Право аккумулирует ценности, принятые в данном обществе. У каждого человека складывается своя система ценностей и когда человек сталкивается с правом, то эти две системы взаимодействуют. При этом право ориентирует людей на общепринятые ценности, закрепленные в нем; право побуждает людей строить свою жизнь в соответствии с этими ценностями, направляет их поведение на достижение и признание (уважение) этих ценностей (например, право фиксирует ценность человеческой жизни, собственности, ряда нематериальных благ, таких как здоровье, достоинство, безопасность, деловая репутация и др.). Также работают иные социальные институты (религия, например, тоже отражает свою систему ценностей).

Воспитательная функция. В качестве социального регулятора, тесно связанного с иными нормативными системами общества - традиционной (обычной), нравственной, религиозной (конфессиональной), - право оказывает воспитывающее воздействие на поведение субъектов как через отдельные нормы, институты и механизмы (запреты, дозволения, осуществление правосудия, правовой защиты, наказания), так и в целом как самостоятельный фактор духовной жизни страны.

Информационная функция. Право представляет собой определенную информацию - о правовом и не правовом, законном и незаконном, правомерном и неправомерном, о содержании неких правовых категорий и т. д. Воздействие состоит в том, что право доносит эту информацию до человека; через определенные источники - законы, постановления, указы и т. д. - люди получают информацию о социальных возможностях

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

того или иного поведения, что помогает им достигать поставленных целей в рамках существующего правопорядка.

2. Специально-юридические функции - такое воздействие права, которое свойственно только праву, специфично для права, в них право реализуется через специальные, присущие только этой нормативной системе, юридические средства.

Эти функции права различаются в зависимости от задач, целей, которые они решают, а также в зависимости от правовых средств, используемых для достижения этих целей.

Специально-юридические функции права делятся на две группы: регулятивные и охранительные.

Суть регулятивной функции заключается в главном социальном назначении права - регулировать общественные отношения: 1) фиксировать субъектный состав правовых отношений; 2) определять круг жизненных обстоятельств (юридических фактов), с которыми нормы права связывают наступление тех или иных юридических последствий; 3) формировать права и обязанности участников (субъектов) правоотношений.

В основе регулятивной функции права лежат управомочивающие (дозволяющие) и обязывающие (предписывающие) юридические нормы.

Регулятивная функция реализуется через две свои разновидности:

Регулятивно-статическая функция. Ее смысл в том, чтобы закрепить, зафиксировать достигнутый уровень развития общества. Этот уровень выражается в субъективных правах. Эта функция реализует ту часть социального назначения права, которая заключается в закреплении тех или иных статусов в обществе, обеспечения стабильности и неизменности социально-правовых ценностей (например, Конституция России в гл. 1 закрепляет форму правления, государственного устройства, принципы политической системы и т. д.).

Регулятивно-динамическая функция. Ее задача - обеспечить положительное развитие общества; средства реализации этой функции - обязывание (позитивное). В основе регулятивной динамической функции находятся правовые нормы, направленные на обслуживание средствами права тех или иных социальных процессов (например, гражданский, торговый оборот обслуживают такие институты права, как договор (сделка), поставка, кредит, мена, дарение, завещание и т. д.).

В содержание охранительной функции вкладывается понятие такого правового воздействия, которое направлено на охрану (защиту) общественных отношений, образующих наиболее важные социально-экономические, культурно-нравственные и государственно-политические сферы деятельности людей и соответственно на вытеснение и ликвидацию отношений, опасных для человека, его жизни, здоровья, нравственности, социального и экономического благополучия. Задача охранительной функции права: вытеснить, устранить из жизни общества все то, что мешает его нормальному развитию. Правовые средства: запреты, санкции норм права, юридическая ответственность. В основе охранительной функции права находятся главным образом запрещающие правовые нормы. Содержание охранительной функции включает установление санкций и составов деяний, образующих основания для юридической ответственности (гражданской, уголовной, административной и т. д.).

Разграничение охранительных и регулятивных функций права имеет определенную теоретическую условность. Все функции права реализуют основное социальное назначение права - упорядочивать общественные отношения и обеспечивать их стабильность, устойчивость, независимость от внешних негативных влияний.

Тема 2. Конституция Республики Беларусь.

1. Понятие и виды конституций.
2. Основы конституционного строя Республики Беларусь.
3. Конституционно-правовой статус личности.
4. Гражданство Республики Беларусь.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

1.Понятие и виды конституций.

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

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

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

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

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

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

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

Согласно западным концепциям конституция имеет социально-политическую сущность.

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

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

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

Конституция выполняет различные функции. Конституция является главным источником права, основным регулятором общественных отношений. На основе конституции формируется вся система текущего законодательства, в ней определяется компетенция государственных органов. По этой причине конституцию называют ядром правовой системы *(юридическая функция).*

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

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

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

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Виды конституций. Конституция Республики Беларусь

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

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

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

III. *По способу принятия* конституции подразделяются на:

- принятые путем народного голосования (референдума);
- принятые законодательным органом;
- принятые специально создаваемым для этих целей учредительным органом (например, Конституционная ассамблея, учредительное собрание и т.п.);
- введенные в действие посредством октоирования – одностороннего акта «дарования» конституции народу. Так, например, во Франции одна из конституций была «дарована» императором Наполеоном I, а в 1990г. король Непала также даровал конституцию народу.

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

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

Преамбула

Раздел I. Основы конституционного строя.

Раздел II. Личность, общество, государство.

Раздел III. Избирательная система. Референдум.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Раздел IV. Президент, Парламент, Правительство, суд.

Раздел V. Местное управление и самоуправление.

Раздел VI. Прокуратура. Комитет государственного контроля.

Раздел VII. Финансово-кредитная система Республики Беларусь.

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

Раздел IX. Заключительные и переходные положения.

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

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

2.Основы конституционного строя Республики Беларусь

Основные черты конституционного строя Республики Беларусь.

Порядок, при котором соблюдаются права и свободы человека и гражданина, а государство действует в соответствии с конституцией, называется конституционным строем.

Конституционный строй включает три сферы общественных отношений: политическую (отношения политической власти, т.е. политическая система общества), экономическую (отношения, связанные с организацией производства, распределения, потребления и обмена, жизненных благ, т.е. экономическая система общества) и социально-культурную, т.е. отношения, связанные с социальной структурой и культурой общества.

Основные характеристики государства. Республика Беларусь является унитарным демократическим социальным правовым государством.

Главными направлениями государства являются:

1) защита независимости;

2) защита территориальной целостности;

3) защита конституционного строя;

4) обеспечение законности и правопорядка (ст.1 Конституции Республики Беларусь).

Демократическим государством называется государство, устройство и деятельность которого соответствует воле народа, общепризнанным правам и свободам человека и гражданина. В соответствии со статьей 3 Конституции Республики Беларусь: «Единственным источником государственной власти и носителем суверенитета является народ…». Демократия с греческого переводится как власть народа («demos» и «kratos»).

Формы демократии: представительная и непосредственная.

Представительная демократия осуществляется через государственные органы, избираемые народом. Непосредственная демократия выступает в форме референдумов (народного голосования).

Демократия строится на следующих принципах:

- равноправия всех перед законом;
- реализация прав человека;
- единства прав и обязанностей;

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

- политический и идеологический плюрализмы;
- свобода вероисповедания;
- самоуправление;
- гласность в работе государственных органов;
- свобода средств массовой информации.

Правовое государство – это конституционная система правовых и политических институтов, реально обеспечивающих осуществление суверенных прав народа на основе верховенства и прямого действия Конституции, гарантирующей международно-признанные права человека.

Правовое государство строится на основе принципов:

1) верховенства права (ст.7 Конституции Республики Беларусь);
2) разделения властей (ст.6 Конституции Республики Беларусь);
3) взаимной ответственности государства и личности (ст.2 ч.2 Конституции Республики Беларусь);
4) приоритета принципов международного права (ст.8 Конституции Республики Беларусь) и другие.

Социальное государство - это государство, которое берет на себя обязанность заботиться о социальной справедливости, благополучии своих граждан, их социальной защищенности. В настоящее время понятия социальное и правовое государство не отделяются, всегда речь идет о социальном правовом государстве. Таким образом, социальное правовое государство - это конституционная система правовых и политических институтов, реально обеспечивающих права народа.

Социальную основу конституционного строя составляет признание человека высшей ценностью и целью общества и государства (ст.2 Конституции Республики Беларусь). Экономическую основу конституционного строя составляет понятие собственности (ст. 13 Конституции Республики Беларусь). Политическую основу конституционного строя составляет устройство государственного аппарата на основе принципа разделения властей, политические институты и общественные объединения. Политическая система белорусского общества - это механизм народовластия, при помощи которого политическая воля народа преобразуется в его политическую власть. В состав политической системы входят институты политической власти и в первую очередь государство. Среди институтов политической власти оно занимает особое место, так как только оно обладает возможностями осуществлять свою власть суверенно, т.е. верховно, независимо и самостоятельно. В необходимых случаях его власть опирается на аппарат принуждения. При этом государство - это основной субъект правотворчества: без него не могут издаваться правовые нормы.

*Конституционные принципы внешней политики***.** Согласно ч.1 ст.8 Конституции Республики Беларусь: «Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им законодательства». Республика Беларусь в своей внешней политике исходит из принципов равенства государств, неприменения силы или угрозы силой, нерушимости границ, мирного урегулирования споров, невмешательства во внутренние дела и других общепризнанных принципов и норм международного права (ст.18 Конституции Республики Беларусь).

Содержание основных принципов раскрыто в Уставе ООН 1970 г., Декларации о принципах международного права 1970г. и Заключительном Акте СБСЕ 1975г.

Принцип суверенного равенства государств – характеризует статус государства как основных субъектов международного права и их взаимные отношения. Все государства пользуются суверенным равенством. Они имеют одинаковые права и обязанности и являются равноправными членами международного сообщества независимо от различий экономического, социального, политического и иного характера.

Принцип неприменения силы или угрозы силой – означает запрет применения силы и угрозы силой против территориальной неприкосновенности или политической

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

независимости любого государства, так и каким-либо другим образом, несовместимым с целями Объединенных Наций. Запрещается не только применение вооруженной силы, но и невооруженное насилие, которое носит характер противоправного применения силы.

Принцип нерушимости границ – содержание данного принципа сводится к трем элементам: признание существующих границ в качестве юридически установленных в соответствии с международным правом; отказ от каких-либо территориальных притязаний на данный момент или в будущем; отказ от любых иных посягательств на эти границы, включая угрозу силой или ее применение. Данный принцип соприкасается с принципом территориальной целостности государства, основное содержание которого состоит в обязанности государств воздерживаться от любых действий, направленных против неприкосновенности и целостности территории любого государства. В этом принципе нет юридического признания границ. Принцип территориальной целостности также означает, что территория государства не может использоваться без его согласия, транзит транспорта через территорию без разрешения нарушит принцип неприкосновенности границ. Все природные ресурсы являются составными компонентами территории государства.

Принцип мирного урегулирования споров - Устав ООН требует проводить мирными средствами улаживание и разрешение международных споров или ситуаций, которые могут привести к нарушению мира. Данный принцип требует от всех государств не оставлять международные споры не разрешенными.

Принцип невмешательства во внутренние дела – государства должны воздерживаться от любого вмешательства, прямого или косвенного, индивидуального или коллективного, во внутренние или внешние дела, входящие во внутреннюю компетенцию другого государства независимо от их взаимоотношений.

Принцип всеобщего уважения прав человека и основных свобод.

Принцип самоопределения народа.

Принцип сотрудничества государств.

Принцип добровольного выполнения обязательств по международному праву.

3 Конституционно-правовой статус личности.

*Понятие прав, обязанностей и гарантий в конституционном праве***.**

Права человека это совокупность предназначенных природой индивида условий, принципов, норм, правил и способов деятельности, обеспечивающих ему возможность достойной жизни в обществе. Права человека тесно связаны со свободой. Свобода представляет собой внутреннее и внешнее состояние независимости человека от природных и социальных сил. Внутренняя свобода предполагает свободу мыслей, убеждений, свободу слова, веры и т.д. Внешняя свобода - это свобода выбора человека, свобода его реального действия во всех сферах общественной жизни - экономической, политической, духовной.

Права человека – это права, которые не зависят от гражданства и принадлежат всем без исключения. Право – это мера возможного поведения.

Права гражданина – это права, которые принадлежат только гражданам государства – лицам, имеющим с данным государством устойчивую правовую связь.

Обязанности **–** это мера должного поведения**.** Конституционные обязанности - это конституционно закрепленные и охраняемые правовой ответственностью требования, которые предъявляют человеку и гражданину и связаны с необходимостью его участия в обеспечении интересов общества, государства, других граждан

Гарантии – это меры, обеспечивающие возможность реализации физическим лицом принадлежащих ему прав и свобод это способ обеспечения прав и свобод.

Правой статус личности – это совокупность прав, свобод и обязанностей человека и гражданина**.**

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Конституционные права и свободы принято классифицировать на три группы: 1) личные; 2) политические; 3) социальные, культурные, экономические.

*Личные права и свободы человек***.** Они неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Это права и свободы, которые необходимы для охраны жизни, свободы, достоинства человека как личности. Основным личным правом человека является право на жизнь.

К личным правам относится право на неприкосновенность и достоинство личности. Конституция устанавливает, что никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским, научным или иным опытам. Неприкосновенность личности как личная свобода заключается в том, что никто не вправе насильственно ограничить свободу человека распоряжаться в рамках закона своими действиями, пользоваться свободой передвижения. Никто не может быть подвергнут аресту, заключению под стражу и содержание под стражей иначе, как на основании судебного решений. Значительное место в системе личных прав и свобод занимают права на неприкосновенность жилища (ст.29), частной жизни (ст.28), тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст.28). Гарантия неприкосновенности жилища означает, что никто не имеет права без законного основания войти в жилище, а также оставаться в нем против воли проживающих в нем лиц.

Важной формой свободы личности является свобода передвижения (ст. 30): каждый, кто законно находится на территории Республики Беларусь, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства.

К личным правам и свободам относится право определять и указывать свою национальную принадлежность (ст.50), свобода мысли и слова (ст.33), свобода совести и вероисповедания (ст.31). Право на свободу совести**:** Каждый имеет право на свободу выбора атеистических или религиозных убеждений, а именно: самостоятельно определять свое отношение к религии, единолично или совместно с другими исповедовать любую религию или не исповедовать никакой.

Право на свободу вероисповедания. Каждый имеет право свободно выбирать, иметь, менять, выражать и распространять религиозные убеждения и действовать в соответствии с ними, участвовать в отправлении религиозных культов, ритуалов, обрядов, не запрещенных законом. Никто не обязан сообщать о своем отношении к религии и не может подвергаться какому-либо принуждению при определении своего отношения к религии, к исповеданию той или иной религии, к участию или неучастию в деятельности религиозных организаций. Родители или лица, их заменяющие, по взаимному согласию вправе воспитывать своих детей в соответствии со своим собственным отношением к религии. Государство не может вмешиваться в воспитание ребенка, основанное на определенном религиозном мировоззрении родителей или лиц, их заменяющих, за исключением случаев, когда побуждение к религиозным действиям угрожает непосредственно жизни или здоровью ребенка, нарушает его законные права.

*Политические права и свободы граждан Республики Беларусь***.** Под политическими правами и свободами подразумевают права, затрагивающие непосредственно политические интересы человека. Политические права выражают возможности гражданина на участие в политической жизни и в осуществлении государственной власти.

Наиболее общим, объединяющим все другие политические права и свободы является право участвовать в управлении делами государства (ст.37). Рассматриваемое право осуществляется в различных формах как непосредственно, так и через представителей. Непосредственными формами являются участие граждан в референдуме, а также реализация их права избирать (активное избирательное право) и быть избранными (пассивное избирательное право) в органы государственной власти и органы местного самоуправления.

Репозиторий

Граждане Республики Беларусь имеют равный доступ к государственной службе в соответствии со своими способностями и профессиональной подготовкой (ст.39). При поступлении на государственную службу и при ее прохождении не допускается установление каких бы то ни было прямых или косвенных ограничений или преимуществ в зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям.

Конституционно закреплено право граждан обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления (ст.40). В зависимости от содержания обращения граждан могут быть в виде заявления, жалобы или предложения. К личным правам относится право на объединение (ст. 36).

Экономические, социально-культурные права, свободы граждан Республики Беларусь. Экономические права признаются за человеком как участником экономической жизни общества.

Социальные права закрепляют определенные формы поддержки человека со стороны государства и общества.

Культурные права закрепляют возможность самореализации человека с сфере культурной и научной жизни общества.

Важнейшее место в системе социально-экономических прав и свобод занимает право частной собственности (ст.13). Право на труд – ст.41. Государство запрещает принудительный труд, создает условия для полной занятости населения; признает право на индивидуальные и коллективные трудовые споры, включая право на забастовку; утверждает право на защиту от безработицы. Право на отдых (ст. 43): установление 40-часовой рабочей недели, выходных и праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска и т.д.

В ст. 32 Конституции закреплена общая норма о том, что брак, семья, материнство и, отцовство и детство находятся под защитой государства. Данная статья определяет взаимные права родителей и детей. Забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей. Трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях.

К числу социально-экономических прав и свобод относится право на социальное обеспечение по возрасту в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом (ст.47). Конституционно закрепляется право на жилище (ст.48). Оно включает защиту жилища, поощрение органами государственной власти и местного самоуправления жилищного строительства, бесплатное или за доступную плату предоставление жилища малоимущим, иным указанным в законе гражданам, нуждающимся в нем, из государственных, муниципальных и иных жилищных фондов. Право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст.45)

Каждый имеет право на благоприятную окружающую среду (ст.46). К числу социально-экономических прав и свобод относится право на образование (ст.49). Реализация этого права дает возможность получить общеобразовательную и профессиональную подготовку. В соответствии со ст.51 Конституции каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания, право на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры, на доступ к культурным ценностям.

*Обязанности граждан Республики Беларусь***.** Обязанности - это конституционно закрепленные и охраняемые правовой ответственностью требования, которые предъявляют человеку и гражданину и связаны с необходимостью его участия в обеспечении интересов общества, государства, других граждан.

Важнейшая обязанность гражданина - соблюдение Конституции и законов (ст.50). Соблюдение Конституции и законов означает, что своей деятельностью и образом жизни

человек должен содействовать практической реализации принципов Конституции и положений действующего законодательства.

Согласно ст.53 каждый обязан уважать достоинство, права, свободы, законные интересы других лиц.

В Конституции закрепляется обязанность каждого сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 55).

Конституция закрепила обязанность каждого платить законно установленные налоги и сборы (ст.56). Данная обязанность каждого человека и гражданина в прежних конституциях не закреплялась, а была конституционно закреплена с переходом страны к рыночной экономике. Закон устанавливает для граждан дифференцированные ставки налогов, тем самым государство стремится к тому, чтобы сбалансировать доходы различных категорий населения - уменьшить разрыв доходов высоко- и низкооплачиваемых категорий.

Каждый обязан беречь историко-культурное, духовное наследие и другие национальные ценности (ст. 54).

В ст. 57 Конституции закреплено, что защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Республики Беларусь. Ст. 58- никто не может быть понужден к исполнению обязанностей

Ст. 60- гарантия прав и свобод: каждому гарантируется защита его прав и свобод компетентным, независимым и беспристрастным судом в определенные законом сроки.

*Конституционные гарантии прав человека и гражданина в Республике Беларусь***.** Конституционные гарантии – это совокупность средств, свобод и процедур, создающих условия, при которых личность может реально защищать и отстаивать на законном основании предусмотренные Конституцией, законодательными актами и текущим законодательством свои права и интересы, признаваемые, соблюдаемые всем обществом и защищаемые государством.

Основополагающим конституционным принципом и одновременно конституционной нормой-гарантией, положенной в основу правового регулирования прав и свобод человека и гражданина, взаимоотношений личности и государства в Республике Беларусь, является принцип, закрепленный в Конституции Республики Беларусь и провозглашающий человека, его права, свободы и гарантии их реализации являются высшей ценностью и целью общества и государства. Государство ответственно перед гражданином за создание условий для свободного и достойного развития личности.

Гарантии могут классифицироваться на:

1 *социально-экономические;*
2 *политические;*
3 *юридические.*

Социально-экономические гарантии предполагают соответствующую среду и материальную основу, обеспечивающие свободное использование социальных и экономических прав и свобод.

Конституционные гарантии права на труд:

1 полная занятость населения;
2 защита экономических и социальных интересов;
3 право на объединение в профессиональные союзы;
4 заключение коллективных договоров;
5 право на забастовку;
6 запрет принудительного труда;
7 установление рабочей недели не превышающей 40 часов;
8 пособие по безработице и др.

Конституционные гарантии права на охрану здоровья :

1 бесплатное лечение в государственных учреждениях здравоохранения;
2 медицинское обслуживание;

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени

3 развитие физической культуры и спорта;
4 оздоровление окружающей среды;
5 совершенствование охраны труда и др.

Конституционные гарантии права собственности:

1 владение, пользование и распоряжение собственностью единолично или совместно;
2 неприкосновенность;
3 право наследования и др.

Конституционные гарантии права на социальную защиту:

1 пенсионное обеспечение граждан;
2 выплата пособий;
3 развитие государственного, общественного и частного жилищного фонда и др.

Под политическими гарантиями понимаются соответствующим образом ориентированная политика государства, ее направленность на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека; устойчивость политических структур, их способность к достижению гражданского согласия, исключение дестабилизации в обществе; должностной уровень политической культуры. Это конституционные гарантии, содержащиеся в Основах конституционного строя Республики Беларусь:

1 принцип, закрепленный в ст.2 Конституции Республики Беларусь;
2 равенство всех перед законом и судом (ст.21).

Юридические гарантии охватывают все правовые средства, обеспечивающие осуществление и охрану прав и свобод человека и гражданина - судебные (конституционно-процессуальные) гарантии, применяемые при осуществлении гражданского, административного, уголовного и конституционного судопроизводства:

- гарантия государственной защиты прав и свобод гражданина (ч.3 ст.21);
- право на получение квалифицированной юридической помощи (ст.62);
- презумпция невиновности (ст.26);
- право обращения в судебные органы по защите прав и свобод гражданина (ст.61) и др.

Презумпция невиновности. «Никто не может быть признан виновным в преступлении, если его вина не будет в предусмотренном законом порядке доказана и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность» (ст.26 Конституции Республики Беларусь).

В статье 11 Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. презумпция невиновности формулируется следующим образом: «Каждый человек, обвиняемый в совершении преступления, имеет право считаться невиновным до тех пор, пока его виновность не будет установлена законным порядком путем гласного судебного разбирательства, при котором ему обеспечиваются все возможности для защиты». В Международном пакте о гражданских и политических правах, принятом Генеральной Ассамблеей ООН 18 декабря 1966 г. и ратифицированном СССР 18 сентября 1973 г., записано: "Каждый обвиняемый в совершении уголовного преступления имеет право считаться невиновным до тех пор, пока его виновность не будет доказана согласно закону".

4. Гражданство Республики Беларусь.

Институт гражданства в Республике Беларусь регулируется Законом Республики Беларусь «О гражданстве Республики Беларусь» от 1 августа 2002 года.

Гражданство Республики Беларусь - это устойчивая правовая связь человека с Республикой Беларусь, выражающаяся в совокупности их взаимных прав, обязанностей и ответственности, основанная на признании и уважении достоинства, основных прав и

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

свобод человека.

Гражданство Республики Беларусь основывается на следующих принципах:

1) каждый имеет право на гражданство;
2) гражданство Республики Беларусь является равным для всех граждан Республики Беларусь независимо от оснований его приобретения;
3) гражданство Республики Беларусь не может быть предоставлено против воли лица;
4) никто не может быть лишен гражданства Республики Беларусь или права изменить гражданство;
5) Республика Беларусь стремится к избежанию случаев без гражданства.

Гражданами Республики Беларусь являются:

1) лица, состоящие в гражданстве Республики Беларусь на день вступления в силу Закона о гражданстве;
2) лица, которые приобрели гражданство Республики Беларусь в соответствии с Законом.

Гражданами Республики Беларусь по рождению признаются лица, родившиеся в пределах современной территории Республики Беларусь, являвшиеся гражданами бывшего СССР по рождению и получившие гражданство Республики Беларусь до вступления в силу настоящего Закона.

За лицом, являющимся гражданином Республики Беларусь, не признается принадлежность к гражданству иностранного государства, *если иное не предусмотрено международными договорами.(двойное гражданство).*

Граждане Республики Беларусь, имеющие также иное гражданство, не могут на этом основании быть ограничены в правах, уклоняться от выполнения обязанностей или освобождаться от ответственности, вытекающих из гражданства Республики Беларусь.

Гражданство Республики Беларусь приобретается:

- *по рождению;*
- *в результате приема в гражданство Республики Беларусь;*
- *в порядке регистрации;*
- *по иным основаниям, предусмотренным Законом о гроажданстве.*

Приобретение гражданства Республики Беларусь по рождению (филиация): ребенок приобретает гражданство Республики Беларусь по рождению, если на день рождения ребенка:

1 родители (единственный родитель) ребенка состоят в гражданстве Республики Беларусь, независимо от места рождения ребенка;

2 один из родителей ребенка состоит в гражданстве Республики Беларусь, а другой является лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно, независимо от места рождения ребенка;

3 один из родителей ребенка состоит в гражданстве Республики Беларусь, а другой является иностранным гражданином, - по совместному заявлению родителей независимо от места рождения ребенка. При отсутствии такого заявления ребенок приобретает гражданство Республики Беларусь, если иначе он стал бы лицом без гражданства;

4 родители (единственный родитель) ребенка, постоянно проживающие на территории Республики Беларусь, являются лицами без гражданства, при условии, что ребенок родился на территории Республики Беларусь;

5 родители (единственный родитель) ребенка, постоянно проживающие на территории Республики Беларусь, являются иностранными гражданами, при условии, что ребенок родился на территории Республики Беларусь, а государства, гражданами которых являются его родители, не предоставляют ему своего гражданства.

Находящийся на территории Республики Беларусь ребенок, родители которого неизвестны, становится гражданином Республики Беларусь.

Прием в гражданство Республики Беларусь (натурализация).

В гражданство Республики Беларусь на основании письменного заявления может быть принято любое лицо, достигшее 18-летнего возраста, если оно:

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

1 берет на себя обязательство соблюдать и уважать Конституцию Республики Беларусь и иные акты законодательства Республики Беларусь;
2 знает один из государственных языков Республики Беларусь в пределах, необходимых для общения;
3 постоянно проживает на территории Республики Беларусь на протяжении последних семи лет;
4 имеет законный источник средств существования;
5 не имеет гражданства, либо утрачивает гражданство иностранного государства в случае приобретения гражданства Республики Беларусь, либо обратилось в полномочный орган иностранного государства с заявлением о выходе из гражданства (отказе от гражданства) этого государства, за исключением случаев, когда выход (отказ) невозможен либо его нельзя обоснованно требовать.

Срок проживания может быть сокращен либо не применяться вовсе для:

- белорусов, а также лиц, идентифицирующих себя как белорусы, и их потомков (кровные родственники по прямой линии: дети, внуки, правнуки), родившихся за пределами современной территории Республики Беларусь;
- лиц, имеющих выдающиеся заслуги перед Республикой Беларусь, высокие достижения в области науки, техники, культуры и спорта либо обладающих профессией или квалификацией, представляющими государственный интерес для Республики Беларусь;
- лиц, имевших гражданство Республики Беларусь или право на гражданство Республики Беларусь, родители (усыновители) которых выбрали для них иное гражданство;
- лиц, являющихся иностранными гражданами или лицами без гражданства, ранее состоявших в гражданстве Республики Беларусь.

Приобрести гражданство Республики Беларусь в порядке регистрации могут:

1 лица, состоявшие в гражданстве бывшего СССР, при условии, что они родились либо постоянно проживали на территории Республики Беларусь до 12 ноября 1991 года, а также супруги таких лиц, состоявшие в гражданстве бывшего СССР, и их потомки;
2 дети - по совместному заявлению родителей, один из которых состоит в гражданстве Республики Беларусь, либо по заявлению одного из родителей, состоящего в гражданстве Республики Беларусь, если место нахождения другого родителя, являющегося иностранным гражданином, неизвестно, либо по заявлению единственного родителя, состоящего в гражданстве Республики Беларусь;
3 дети, находящиеся на территории Республики Беларусь, единственный известный родитель или оба родителя которых умерли, лишены родительских прав, отказались от воспитания ребенка или дали согласие на его усыновление, признаны в судебном порядке недееспособными, безвестно отсутствующими или умершими, а также недееспособные лица, над которыми установлены опека или попечительство, - по заявлению опекуна (попечителя), согласованному с органом опеки и попечительства.

Заявление о приобретении гражданства Республики Беларусь отклоняется, если заявившее об этом лицо:

- осуждено за совершение преступления против мира и безопасности человечества, военного преступления, преступления против государства;
- имеет судимость за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления на территории Республики Беларусь или за ее пределами, признаваемого таковым законодательством Республики Беларусь;
- является подозреваемым или обвиняемым и в отношении его осуществляется уголовное преследование в Республике Беларусь, а также в иностранном государстве за преступления, признаваемые таковыми законодательством Республики Беларусь, - до вынесения приговора или иного итогового решения по делу;
- осуждено и отбывает наказание в виде лишения свободы, - до истечения срока наказания;

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

- депортировалось из Республики Беларусь, - до истечения срока, позволяющего в соответствии с законодательством Республики Беларусь повторно обращаться с просьбой о въезде в Республику Беларусь;
- представило ложные сведения или подложные документы;
- состоит на воинской службе, службе в полиции, органах безопасности, юстиции или иных государственных органах иностранного государства.

Гражданство Республики Беларусь прекращается вследствие:

1) выхода из гражданства Республики Беларусь;

2) утраты гражданства Республики Беларусь **(**Гражданство Республики Беларусь утрачивается вследствие поступления лица на воинскую службу, службу в полицию, органы безопасности, юстиции или иные государственные органы иностранного государства)**.**

Прекращение гражданства Республики Беларусь не допускается, если гражданин Республики Беларусь:

- является обвиняемым либо в отношении его имеется вступивший в законную силу и подлежащий исполнению обвинительный приговор суда;
- имеет задолженность по налогам или другие непогашенные долги и обязательства перед Республикой Беларусь, ее юридическими и физическими лицами;
- не имеет иного гражданства или гарантий его приобретения.

Решение о приобретении или прекращении гражданства Республики Беларусь отменяется, если оно было принято на основании представленных заведомо ложных сведений или подложных документов.

Отмена решения по вопросам гражданства Республики Беларусь возможна в течение семи лет со дня его принятия.

Решение о приобретении или прекращении гражданства Республики Беларусь в случае его отмены считается недействительным со дня его принятия.

Порядок рассмотрения вопросов, связанных с гражданством. Решения о приеме в гражданство Республики Беларусь и его прекращении принимаются Президентом Республики Беларусь или в установленном им порядке. Государственными органами, принимающими участие в решении вопросов гражданства Республики Беларусь, являются:

*Президент Республики Беларусь; органы внутренних дел; органы дипломатической службы Республики Беларусь за рубежом***.**

Заявления по вопросам гражданства Республики Беларусь подаются в органы внутренних дел Республики Беларусь по месту постоянного жительства заявителя, а лицами, постоянно проживающими за границей, - в соответствующий орган дипломатической службы Республики Беларусь.

Заявления по вопросам гражданства подаются заявителем лично в письменной форме. Требования к форме заявления и перечень прилагаемых к нему документов применительно к конкретным основаниям приобретения или прекращения гражданства Республики Беларусь определяются Президентом Республики Беларусь.

Заявления по вопросам гражданства детей и недееспособных лиц подаются их родителями или другими законными представителями.

При невозможности личного обращения заявителя заявление и прилагаемые к нему документы могут быть переданы для рассмотрения через другое лицо либо направлены по почте.

Срок рассмотрения заявлений о приеме в гражданство Республики Беларусь не должен превышать *одного года.*

Срок рассмотрения заявлений о выходе из гражданства Республики Беларусь не должен превышать *шести месяцев*.

Срок рассмотрения заявлений о приобретении гражданства в порядке регистрации не должен превышать *двух месяцев.*

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

Гражданство Республики Беларусь прекращается со дня вступления в силу указа Президента Республики Беларусь или принятия решения уполномоченным им органом.

Повторные заявления лица о приеме в гражданство Республики Беларусь или выходе из гражданства Республики Беларусь принимаются не ранее чем через год после принятия предшествующего решения. В случае возникновения существенных для дела обстоятельств, которые не были и не могли быть известны заявителю, повторное заявление может быть рассмотрено и ранее.

Решения по вопросам гражданства, принятые Президентом Республики Беларусь, могут быть обжалованы в Верховный Суд Республики Беларусь, который рассматривает такие дела в качестве суда первой инстанции. Решения по вопросам гражданства, принятые государственными органами, уполномоченными Президентом Республики Беларусь, могут быть обжалованы в областные, Минский городской суды.

Необоснованный отказ в приеме заявлений по вопросам гражданства, нарушение сроков рассмотрения заявлений, а также другие неправомерные действия должностных лиц по вопросам гражданства могут быть обжалованы в суд.

Тема 3.Административное право Республики Беларусь

1. Административно-правовые отношения и их особенности.
2. Субъекты административного права.
3. Административное правонарушение и его признаки.
4. Административная ответственность.

1.Административно-правовые отношения и их особенности.

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

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

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

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

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

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

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

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Административные правоотношения представляют собой определенную систему, элементами которой являются:

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

2.Субъекты административного права.

Речь идет об управомоченных физических и юридических лицах, которые обладают статусом для совершения действий в сфере регулирования данной отрасли права.

Под субъектом понимается участник общественных отношений, которого юридическая норма наделяет правами и обязанностями. С**убъектами административного права** следует признать участников управленческих отношений, которых административно-правовые нормы наделили правами и обязанностями, способностью вступать в административно-правовые отношения.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Всех субъектов административного права можно разделить на два вида: ***индивидуальные*** и ***коллективные***.

Первую группу индивидуальных субъектов **физические лица** (граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и апатриды (лиц без гражданства).

Вторая группа индивидуальных субъектов -государственные служащие.

Третья группа индивидуальных субъектов - индивидуальные предприниматели.

Коллективные субъекты административного права — это организованные, объединенные, самоуправляемые группы людей. В их числе различные по своему назначению и статусу организации — государственные и негосударственные.

Государственные организации как субъекты административного права: органы исполнительной власти (государственного управления); органы государственного управления предприятий, учреждений и их различного рода объединений (корпораций, концернов и т.п.); структурные подразделения органов исполнительной власти, наделенные собственной компетенцией.

Негосударственные организации как субъекты административного права: общественные объединения (партии, союзы, общественные движения и т.п.); трудовые коллективы; органы местного самоуправления; коммерческие структуры; частные предприятия и учреждения.

3.Административное правонарушение и его признаки.

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

Административным правонарушением может быть деяние в виде:

- оконченного административного правонарушения;
- покушения на административное правонарушение.

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

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

Противоправность означает совершение деяния, нарушающего нормы административного права.

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

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

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

Признаки административного правонарушения следует отличать от его юридического состава.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

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

4.Административная ответственность.

Административная ответственность представляет собой наиболее распространенный вид юридической ответственности.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Административная ответственность обладает следующими признаками:

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

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Административное взыскание представляет собой меру административной ответственности.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Тема 4 .Уголовное право Республики Беларусь

1. Понятие и значение уголовного права.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

2. Понятие и классификация преступлений.
3. Состав преступления.
4. Уголовная ответственность.

1.Понятие и значение уголовного права.

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

Функции уголовного права:

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

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

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

4. *Регулятивная,* предполагает регламентацию общественных отношений, возникающих в связи с совершением преступлений и применением уголовно-правовых мер, а также реализацией гражданами прав на причинение вреда при обстоятельствах, исключающих преступность деяния.

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

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

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

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

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

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

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

2.Понятие и классификация преступлений.

По уголовному праву Республики Беларусь преступлением признается только конкретное поведение, поступок человека в форме общественно опасного действия или бездействия, которые причиняют или могут причинить вред общественным отношениям, охраняемым уголовным законом. Ст. 31 УК РБ определяет преступление как совершенное виновно общественно опасное деяние, характеризующееся признаками,

предусмотренными Уголовным кодексом Республики Беларусь, и запрещенные им под угрозой наказания.

Содержание формулировки преступления по УК РБ позволяет выделить следующие его обязательные признаки:

1) общественная опасность совершенного деяния;

2) противоправность деяния;

3) виновность;

4) уголовная наказуемость.

Классификация преступлений

В целях более точного выбора наказания и определения его сроков, уголовное законодательство подразделяет все преступления на четыре категории по степени их общественной опасности для нашего общества. Это: преступления, не представляющие большой общественной опасности, менее тяжкие, тяжкие и особо тяжкие преступления (ст. 12 УК). В зависимости от формы вины выделяют умышленные и неумышленные преступления.

К преступлениям, не представляющим большой общественной опасности относятся умышленные преступления и преступления, совершенные по неосторожности, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок не свыше двух лет или иное более мягкое наказание.

К менее тяжким преступлениям относятся умышленные преступления, за которые законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок не свыше шести лет, а также преступления, совершенные по неосторожности, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет.

К тяжким преступлениям относятся умышленные преступления, за которые законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок свыше 12 лет. К особо тяжким преступлениям относятся преступления, за которые предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 12 лет или пожизненное заключение или смертная казнь.

3.Состав преступления.

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

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

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

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

- общественно опасное деяние;

- общественно опасные последствия – вред, который причиняется совершенным деянием;

- причинная связь между деянием и последствиями;

- место, время, обстановка, в которой совершается общественно опасное деяние;

- способ совершения деяния, орудия или средства его совершения.

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

Признаками субъективной стороны являются:

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Специальным субъектом может быть только исполнитель преступления.

Специальными признаками субъекта преступления могут быть: правовое положение субъекта (гражданство, иностранный гражданин); профессия; должностное положение; возраст; пол; лицо, признанное судом особо опасным рецидивистом.

Дополнительные признаки субъекта преступления, как правило, указываются в статьях Особенной части УК РБ либо устанавливаются исходя из анализа статьи и принадлежности статьи по родовому объекту посягательства.

4.Уголовная ответственность.

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

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

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

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

4. *Принцип личной виновной ответственности* включает в себя два основных момента:

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

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

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

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

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

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

Уголовная ответственность имеет целью исправление лица, совершившего преступление, и предупреждение совершения новых преступлений, как осужденным,

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

- лишение воинского или специального звания;
- конфискация имущества.

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

Обстоятельства отягчающие, смягчающие и исключающие уголовную ответственность

При назначении наказания суд исходит из принципа индивидуализации наказания, т.е. учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, мотивы и цели содеянного, личность виновного, характер нанесенного вреда и т.д.

Обстоятельства, смягчающие ответственность (ст. 63):

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

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

Обстоятельства, отягчающие ответственность (ст.64):

- совершение преступления лицом, ранее совершившим какое-либо преступление, если не истекли сроки давности либо не погашена или не снята судимость за предшествующее преступление. Суд вправе в зависимости от характера преступлений не признать это обстоятельство отягчающим;
- совершение преступления в отношении заведомо малолетнего, престарелого или лица, находящегося в беспомощном состоянии;
- совершение преступления в отношении заведомо для виновного беременной женщины;
- совершение преступления общеопасным способом;
- совершение преступления с особой жестокостью или издевательством;
- совершение преступления в отношении лица, находящегося в материальной, служебной или иной зависимости от виновного;
- совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением им служебной деятельности или выполнением общественного долга;
- совершение преступления из корыстных или иных низменных побуждений;
- совершение преступления по мотивам расовой, национальной, религиозной вражды или розни, политической или идеологической вражды, а равно по мотивам вражды или розни в отношении какой-либо социальной группы;
- совершение преступления с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение;

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ ИМЕНИ Ф. СКОРИНЫ

- совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступной организацией;

- совершение преступления лицом, нарушившим тем самым принятую им присягу или профессиональную клятву;

- совершение преступления, повлекшего тяжкие последствия;

- совершение преступления с использованием заведомо малолетнего или лица, заведомо для виновного страдающего психическим заболеванием или слабоумием;

- совершение преступления с использованием условий общественного бедствия или чрезвычайного положения;

- совершение преступления по неосторожности вследствие сознательного нарушения установленных правил безопасности;

- совершение преступления лицом, находящимся в состоянии алкогольного опьянения либо в состоянии, вызванном потреблением наркотических средств, психотропных, токсических или других одурманивающих веществ. Суд вправе в зависимости от характера преступления не признать это обстоятельство отягчающим.

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

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

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

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

Необходимая оборона – это правомерная защита от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему. В соответствии с п.2 ст. 34 УК: «Не является преступлением действие, совершенное в состоянии необходимой обороны, то есть при защите жизни, здоровья, прав обороняющегося или другого лица, интересов общества или государства от общественно опасного посягательства путем причинения посягающему вреда, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны».

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

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

Условия правомерности необходимой обороны.

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

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

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

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

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

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

Причинение вреда преступнику при его задержании.

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

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

Условия правомерности задержания характеризуют преступника и совершенное им преступление:

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

Крайняя необходимость

Под крайней необходимостью в соответствии со ст. 3б УК понимается совершение действия для предотвращения или устранения опасности, непосредственно угрожающей личности или правам данного лица или других лиц, интересам общества или государства, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами и если причиненный вред не является более значительным, чем предотвращенный.

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

Условия правомерности крайней необходимости:

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

Пребывание среди соучастников преступления по специальному заданию.

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

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

Обоснованный риск.

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

Риск признается оправданным при наличии следующих условий:

1. Сопряженные с риском действия предпринимаются для достижения общественно полезной цели. Признание цели социально полезной осуществляется судом.
2. Деяние, содержащее в себе риск причинения вреда, должно соответствовать современным научно-техническим знаниям и опыту. Вывод о наличии этого условия обоснованности риска делается на основании соответствующего заключения научно-технической экспертизы.
3. Невозможность достижения поставленной цели не связанными с риском действиями.
4. Вероятность получения положительного результата значительно выше, чем вероятность наступления общественно опасных последствий.
5. Приняты все возможные меры для предотвращения вреда правоохраняемым интересам.
6. При существовании заведомого риска причинения тяжкого телесного повреждения или смерти человеку необходимо выраженное им согласие на поставление его жизни или здоровья в опасность. Такое согласие должно быть добровольным, что предполагает полную осведомленность рискующего о характере и степени риска, а также полное отсутствие какого-либо его принуждения.

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

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

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

Исполнение приказа или распоряжения

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

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

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

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

Тема 5. Гражданское право Республики Беларусь

1. Понятие и система гражданского права.
2. Граждане и юридические лица как субъекты гражданского права.
3. Понятие, виды и форма сделок.

1.Понятие и система гражданского права.

Гражданское право – это совокупность правовых норм, регулирующие имущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников, связанные с имущественными, а также личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, поскольку иное не вытекает из существа этих отношений.

Таким образом, в предмет гражданского права входит три группы общественных отношений:

1) имущественные;

2) связанные с имущественными личные неимущественные отношения;

3) личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.

К актам гражданского законодательства в соответствии с Гражданским кодексом Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. с последующими изменениями и дополнениями относятся:

Конституция Республики Беларусь 1994 г. с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.

Законы Республики Беларусь. Например, Закон Республики Беларусь "Об экономической несостоятельности (банкротстве)". Декреты и Указы Президента Республики Беларусь. Например, Декрет Президента Республики Беларусь в редакции от 16 ноября 2000 г. "Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования".

Постановления Правительства Республики Беларусь занимают особое место в системе источников гражданского права. Постановлениями утверждаются правила, положения, уставы и др. акты, определяющие правила поведения участников гражданских правоотношений.

Другие нормативные правовые акты.

В результате урегулирования нормами гражданского права общественных отношений, они приобретают правовую форму и становятся гражданскими правоотношениями. Гражданское правоотношение- это общественное отношение, урегулированное нормами гражданского права.

В процессе гражданско-правового регулирования общественных отношений их участники наделяются субъективными правами и обязанностями, которые в дальнейшем и предопределяют поведение участников в рамках существующих между ними правоотношений. Как и любое общественное отношение, гражданское правоотношение устанавливается в результате взаимодействия между людьми. Содержание гражданских правоотношений образует взаимодействие их участников, осуществляемое в соответствии с их субъективными правами и обязанностями.

Субъективные права и обязанности, принадлежащие участникам гражданского правоотношения, образуют его правовую форму. Под субъективным правом понимается юридически обеспеченная мера возможного поведения управомоченного лица, а под субъективной обязанностью -юридически обусловленная мера необходимого поведения обязанного лица в гражданском правоотношении.

Субъекты и объекты гражданских правоотношений

Участники гражданских правоотношений именуются их субъектами. В соответствии с п. 3 ст. 1 ГК РБ субъектами гражданских правоотношений являются граждане Республики Беларусь, юридические лица Республики Беларусь, административно-территориальные единицы Республики Беларусь.

Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных и международных юридических лиц (организаций, не являющихся юридическими лицами), иностранных государств, если иное не определено Конституцией Республики Беларусь и международными договорами Республики Беларусь.

Под объектом правоотношения понимается то, на что данное правоотношение направлено и оказывает определенное воздействие. В качестве объекта гражданского правоотношения выступает поведение его субъектов, направленное на различного рода материальные и нематериальные блага. В ст. 128 ГК РБ законодательно закреплены виды объектов гражданских прав. В соответствии с указанной статьей к объектам гражданских прав относятся:

1) вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права;

2) работы и услуги;

3) охраняемая информация;

4) исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности;

5) нематериальные блага.

Сроки в гражданском праве. Исковая давность

Сроки в гражданском праве – это установленный законодательством, сделкой или назначаемый судом срок, который определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Кроме того, срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Правовое регулирование сроков в гражданском праве осуществляется в соответствии с нормами ГК РБ (ст.ст. 191-195).

Начало срока, определенного периодом времени, в соответствии со ст. 192 ГК РБ начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Окончание срока, определенного периодом времени (ст. 193 ГК РБ), когда он исчисляется годами истекает в соответствующее месяц и число последнего года срока. К сроку, определенному в полгода, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. При этом полгода считаются равными соответствующим шести месяцем. К сроку, исчисляемому кварталами года, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. При этом квартал считается равным трем месяцам, а отсчет квартала ведется с начала года. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца. Срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным пятнадцати дням. Срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий последний день недели срока.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

При наступлении последнего дня срока, в соответствии со ст. 195 ГК РБ, при условии, что срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов послед* него дня срока. Однако следует учитывать, что если это действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции, В случае, когда письменные заявления и извещения, сданы на почту, телеграф или иное учреждение связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, то в соответствии с п. 2 ст. 195 ГК РБ, они считаются сделанными в срок.

Исковая давность - это срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Правовое регулирование вопросов, связанных с исковой давностью, осуществляется в соответствии с нормами ГК РБ и другими нормативными правовыми актами.

Согласно ст. 197 ГК РБ, общий срок исковой давности установлен в три года.

Существуют специальные сроки исковой давности для отдельных видов требований, устанавливаемых актами законодательства, которые могут быть сокращенными или более длительными по сравнению с общим сроком.

Следует иметь в виду, что сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон. Основания приостановления и перерыва течения сроков исковой давности устанавливаются только законодательством.

Ст. 209 ГК РБ установлены требования, на которые исковая давность не распространяется, К таким требованиям относятся:

1) требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами;

2) требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

3) требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение вреда, удовлетворяются не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска;

4) требования собственника или иного законного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения.

5) другие требования в случаях, установленными законодательными актами.

Право собственности.

В ст. 13 Конституции Республики Беларусь предусмотрено две формы собственности: государственная и частная. Это норма Конституции воспроизведена в ст. 213 ГК РБ.

Субъектами права государственной собственности являются Республика Беларусь и административно-территориальные единицы.

Субъектами права частной собственности являются физические лица и негосударственные юридические лица.

Согласно Конституции Республики Беларусь права всех собственников защищаются равным образом.

Содержание права собственности основывается на триаде полномочий собственника: право владения, пользования и распоряжения своим имуществом.

Право владения – это юридически обеспеченная возможность владеть вещью.

Право пользования – это юридически обеспеченная возможность извлечения из имущества его полезных свойств в процессе личного или хозяйственного потребления имущества.

Право распоряжения – это юридически обеспеченная возможность определять судьбу имущества.

Охрана права собственности осуществляется и нормами гражданского права. Гражданско-правовые способы защиты права собственности делятся на вещно-правовые и обязательственно-правовые.

Обязательства и обеспечение их выполнения

Обязательство - это гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, оказать услугу) либо воздержаться от совершения определенного действия, а другое лицо (кредитор) имеет право требовать от должника исполнение его обязанности.

Субъектами обязательства являются лица, между которыми оно возникает. При этом лицо - кредитор является управомоченной стороной, а другое лицо - обязанной стороной.

По общему правилу, закрепленному гражданским законодательством, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, гарантией, банковской гарантией, задатком или другими способами, предусмотренными законодательством или договорами.

Гражданско-правовая ответственность в гражданском праве является санкцией за совершенное правонарушение. Под гражданско-правовой ответственностью следует понимать лишь такие санкции, которые связаны с дополнительным обременением для правонарушителя, т.е. являются для него определенным наказанием за совершенное правонарушение.

Гражданским законодательством установлены формы и виды гражданско-правовой ответственности. Под формой гражданско-правовой ответственности понимается форма выражения тех дополнительных обременении, которые возлагаются на правонарушителя. Гражданское законодательство предусматривает различные формы ответственности, а именно:

неустойка;
залог;
удержание;
поручительство;
гарантия;
задаток;
и др.

Гражданским законодательством установлены различные виды гражданско-правовой ответственности. Деление гражданско-правовой ответственности на отдельные виды может осуществляться по различным критериям, избираемым в зависимости от преследуемых целей. Так, в зависимости от основания, различают договорную и внедоговорную ответственность.

В зависимости от характера распределения ответственности нескольких лиц, различают долевую, солидарную и субсидиарную ответственность.

Долевая ответственность имеет место тогда, когда каждый из должников несет ответственность перед кредитором только в той доле, которая падает на него в соответствии с законодательством или договором.

Солидарная ответственность применяется, если она предусмотрена договором или установлена законом. При солидарной ответственности кредитор вправе привлечь к ответственности любого из ответчиков как в полном объеме, так и в любой его части.

Субсидиарная ответственность имеет место тогда, когда в обязательстве участвуют два должника, один из которых является основным, а другой - дополнительным (субсидиарным).

2.Граждане и юридические лица как субъекты гражданского права.

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

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

К юридическим лицам относятся организации, которые имеют в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, несут

самостоятельную ответственность по своим обязательствам, могут от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцами и ответчиками в суде. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету.

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

Выделяют следующие организационно-правовые формы юридических лиц: унитарное предприятие, хозяйственное общество и товарищество, полное и коммандитное товарищество, общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью, акционерное общество, закрытое акционерное общество и др. Одним из своеобразных видов юридических лиц являются товарные биржи и торгово-промышленные палаты.

Юридическое лицо прекращает свою деятельность в силу реорганизации и ликвидации.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

3.Понятие, виды и форма сделок.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

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

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

В гражданском праве сделки классифицируются по различным основаниям.

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

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

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

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

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

Ничтожная сделка – это сделка, совершение которой запрещено законодательством.

Ничтожные сделки разделяются на:

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

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

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

Понятие и виды договоров

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

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

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

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

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

Существенными являются:

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

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

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

Классификация договоров производится по различным критериям.

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

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

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

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

Основные положения наследственного права

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

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

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

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

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

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

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

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

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

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

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

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

- завещания граждан, находящихся на лечении в учреждениях здравоохранения, удостоверенные главным врачом, дежурными врачами, директорами лечебных учреждений, домов престарелых и инвалидов;
- завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, ходящих под флагом Республики Беларусь, удостоверенные капитанами этих судов;
- завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы;
- завещания военнослужащих и других служащих в этих частях граждан, находящихся в пунктах дислокации, где нет нотариусов, удостоверенные командирами этих частей;
- завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций.

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

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

Тема 6. Жилищное право Республики Беларусь

1.Понятие жилищного права.
2.Предоставление гражданам жилых помещений. Учет граждан, нуждающихся в улучшении жилищных условий.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

3.Понятие и порядок заключения договора найма и поднайма жилого помещения.
4.Организация и деятельность жилищных и жилищно-строительных кооперативов.

1.Понятие жилищного права.

Жилищное право представляет собой отрасль права, совокупность правовых норм, регулирующих правоотношения между гражданами Республики Беларусь, иностранными гражданами и лицами без гражданства, государственными органами и юридическими лицами, независимо от форм собственности, складывающиеся по поводу жилья.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

2.Предоставление гражданам жилых помещений. Учет граждан, нуждающихся в улучшении жилищных условий.

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

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

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

- имеющие обеспеченность общей площадью жилого помещения, в котором они проживают, на одного члена семьи менее минимальной нормы предоставления общей площади жилого помещения социального пользования;

- проживающие в жилом помещении, не отвечающем установленным для проживания санитарным и техническим требованиям;

- проживающие в квартире, заселенной несколькими нанимателями;

- проживающие в неизолированных жилых комнатах или одной комнате при отсутствии родственных отношений;

- проживающие в однокомнатной квартире или одной комнате с другим гражданином независимо от его пола, кроме супругов;

- впервые вступившие в брак и не имеющие отдельной квартиры;

- родившие (усыновившие) и воспитывающие детей без вступления в брак, не имеющие отдельной квартиры;

- проживающие в общежитиях, за исключением граждан, поселившихся в связи с обучением;

- проживающие по договору поднайма жилого помещения в домах государственного жилищного фонда или по договору найма жилого помещения в домах частного жилищного фонда;

- проживающие в служебных жилых помещениях;

- проживающие в одной комнате (квартире) с гражданином, страдающим тяжелой формой хронического заболевания, если совместное проживание с ним в одной комнате (квартире) признано невозможным по основаниям, предусмотренным законодательством Республики Беларусь;

- по иным основаниям, предусмотренным законодательством Республики Беларусь.

3.Понятие и порядок заключения договора найма и поднайма жилого помещения.

Права и обязанности граждан и организаций в области жилищных отношений возникают вследствие действий (бездействия) граждан и организаций или наступления событий, с которыми акты законодательства связывают возникновение прав и обязанностей граждан и организаций в области жилищных отношений.

Основания возникновения права пользования жилыми помещениями закреплены в Жилищном кодексе Республики Беларусь 2012 года. К ним относятся: Договор найма жилого помещения, договор поднайма жилого помещения, право собственности, завещательный отказ, письменное соглашение о признании членом семьи, членство в организации застройщиков, договора пожизненного содержания с иждивением и др.

Одним из наиболее распространенных оснований пользования жилым помещением наряду с правом собственности является договор найма.

Договор найма жилого помещения – соглашение, по которому одна сторона (наймодатель) обязуется предоставить за плату другой стороне (нанимателю) жилое помещение во владение и пользование для проживания в нем.

Наймодателем может быть собственник жилого помещения. Гражданин или организация, не являющиеся собственниками жилого помещения, могут выступать в качестве наймодателей в случае, если им законодательными актами или собственником жилого помещения предоставлены соответствующие полномочия.

Нанимателем может быть только гражданин.

Предметом договора найма жилого помещения могут быть жилой дом, квартира, жилая комната.

Часть жилой комнаты может быть предметом договора найма жилого помещения частного жилищного фонда или договора найма жилого помещения в общежитии.

Жилое помещение, расположенное в здании, подлежащем сносу либо капитальному ремонту с переустройством и (или) перепланировкой, а также в подвале или полуподвале, не может являться предметом договора найма жилого помещения.

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

Договор найма жилого помещения заключается на срок, определенный соглашением сторон, либо без указания срока, если иное не установлено настоящим Кодексом.

Существенными условиями договора найма жилого помещения являются:

предмет договора найма жилого помещения;

срок действия договора найма жилого помещения – для договоров найма жилых помещений, заключенных на определенный срок;

размер платы за пользование жилым помещением и срок ее внесения;

срок внесения платы за жилищно-коммунальные услуги – в случае, если в соответствии с законодательными актами или договором найма жилого помещения наниматель жилого помещения обязан вносить плату за жилищно-коммунальные услуги.

В договоре найма жилого помещения указываются члены семьи нанимателя жилого помещения, которые постоянно проживают совместно с ним в жилом помещении.

Типовой договор найма жилого помещения государственного жилищного фонда утверждается Советом Министров Республики Беларусь. Виды договоров найма: договор найма жилого помещения социального пользования; общежития; коммерческого пользования; специального жилого помещения; договор найма жилого помещения частного жилищного фонда.

Договор найма жилого помещения заключается в письменной форме и считается заключенным с даты его регистрации районным, городским, поселковым, сельским исполнительными комитетами, местной администрацией района в городе, за исключением случая, краткосрочной сдачи внаем жилого помещения.

Договор найма жилого помещения государственного жилищного фонда заключается на основании решения государственного органа, другой государственной организации о предоставлении жилого помещения государственного жилищного фонда, принятого в соответствии с пунктом 1 статьи 102 настоящего Кодекса, а договор найма жилого помещения частного жилищного фонда, если наймодателем является организация, – на основании решения органа управления этой организации о предоставлении жилого помещения частного жилищного фонда.

Договор найма жилого помещения, заключенный при осуществлении предпринимательской деятельности, связанной с предоставлением мест для краткосрочного проживания, регистрации не подлежит и считается заключенным с момента, определенного в договоре.

От имени несовершеннолетних граждан (за исключением эмансипированных или вступивших в брак), а также граждан, признанных недееспособными или ограниченных в дееспособности судом, договор найма жилого помещения заключают их законные представители.

Договор найма жилого помещения составляется в трех экземплярах, один из которых хранится у наймодателя, второй – у нанимателя, третий – в районном, городском, поселковом, сельском исполнительных комитетах, местной администрации района в городе, зарегистрировавших этот договор.

Договор найма жилого помещения, заключенный при осуществлении предпринимательской деятельности, связанной с предоставлением мест для краткосрочного проживания, составляется в двух экземплярах, один из которых хранится у наймодателя, второй – у нанимателя.

Районные, городские, поселковые, сельские исполнительные комитеты, местные администрации районов в городах регистрируют договоры найма жилых помещений в книге регистрации договоров найма жилых помещений государственного и частного жилищных фондов.

Форма и порядок ведения и хранения книги регистрации договоров найма жилых помещений государственного и частного жилищных фондов устанавливаются Министерством жилищно-коммунального хозяйства Республики Беларусь.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Договор найма жилого помещения, заключенный без соблюдения требований, установленных законодательством, является ничтожным.

Прекращение, изменение договора найма может быть как по объективным. Так и по субъективным основаниям.

Договор найма может быть расторгнут по инициативе нанимателя, по соглашению сторон и по инициативе наймодателя. По инициативе наймодателя договор найма без согласия нанимателя расторгается в судебном порядке.

4.Организация и деятельность жилищных и жилищно-строительных кооперативов.

Организация застройщиков создается в форме жилищных и жилищно-строительных кооперативов и может осуществлять с государственной поддержкой и (или) за счет собственных средств строительство, реконструкцию объектов недвижимого имущества или приобретение новых или капитально отремонтированных, реконструированных объектов недвижимого имущества с последующей их эксплуатацией и управлением ими. Жилищно-строительные кооперативы могут приобретать недостроенные объекты недвижимого имущества, а также объекты недвижимого имущества, подлежащие капитальному ремонту или реконструкции, достраивать их.

Жилищно-строительный кооператив – организация застройщиков, создаваемая для строительства многоквартирных жилых домов, приобретения недостроенных зданий и (или) зданий, подлежащих реконструкции или капитальному ремонту, и завершения их строительства, реконструкции или капитального ремонта, а также для последующей эксплуатации многоквартирных жилых домов и управления ими.

Жилищный кооператив – организация застройщиков, создаваемая для приобретения новых или капитально отремонтированных, реконструированных жилых домов, а также для последующей их эксплуатации и управления ими.

Организации застройщиков, формируемые из числа граждан, состоящих на учете нуждающихся в улучшении жилищных условий, создаются по инициативе местных исполнительных и распорядительных органов, иных государственных органов, других государственных организаций, хозяйственных обществ, акции (доли в уставном фонде) которых принадлежат Республике Беларусь либо ее административно-территориальным единицам (далее, если иное не установлено настоящим Кодексом, – государственные организации, хозяйственные общества), до начала строительства, реконструкции или приобретения объектов недвижимого имущества.

ФОРМИРОВАНИЕ

Для формирования организации застройщиков по инициативе граждан либо граждан и юридических лиц, индивидуальных предпринимателей эти граждане (граждане и юридические лица, индивидуальные предприниматели) через средства массовой информации или любым другим доступным способом созывают собрание учредителей – граждан (граждан и юридических лиц, индивидуальных предпринимателей), формирующих организацию застройщиков. На собрании учредителей граждане (граждане и юридические лица, индивидуальные предприниматели) принимают решение о добровольном объединении в организацию застройщиков, определяют размер и порядок внесения вступительного взноса, утверждают устав организации застройщиков и в соответствии с законодательством и данным уставом формируют органы управления этой организации, избирают их членов, а также уполномочивают одного или нескольких учредителей на представление документов в регистрирующий орган.

Организация застройщиков считается созданной и приобретает права юридического лица с даты ее государственной регистрации в порядке, установленном законодательством, имеет обособленное имущество и самостоятельный баланс, несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные, личные неимущественные права и исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Имущество организации застройщиков формируется в соответствии с ее уставом за счет вступительных, паевых (если финансирование строительства, реконструкции или приобретения объектов недвижимого имущества осуществляется организацией застройщиков), членских, целевых взносов и иных источников, не запрещенных законодательством.

Учредительным документом организации застройщиков является ее устав, который утверждается на собрании учредителей этой организации

Органами управления организации застройщиков являются:

общее собрание (собрание уполномоченных) членов организации застройщиков;

правление организации застройщиков;

председатель правления организации застройщиков.

Общее собрание (собрание уполномоченных) членов организации застройщиков созывается правлением организации застройщиков по мере необходимости, но не реже одного раза в год.

Статья 188. Исключительная компетенция общего собрания

Управление деятельностью организации застройщиков в период между общими собраниями (собраниями уполномоченных) членов организации застройщиков осуществляет **правление этой организации**.

Правление организации застройщиков является коллегиальным исполнительным органом и подотчетно общему собранию (собранию уполномоченных) членов организации застройщиков.

Правление организации застройщиков избирается общим собранием (собранием уполномоченных) из числа членов организации застройщиков на три года, за исключением председателя правления, которым может быть избран гражданин как являющийся, так и не являющийся членом организации застройщиков.

Деятельностью правления организации застройщиков руководит **председатель правления**, избираемый на три года. Председателем правления избирается гражданин, имеющий среднее специальное или высшее техническое, экономическое или юридическое образование и прошедший образовательные программы обучающих курсов по вопросам управления общим имуществом, если иное не установлено законодательством, кандидатура которого согласована местным исполнительным и распорядительным органом в порядке, установленном этим органом.

Председатель правления организации застройщиков подотчетен общему собранию (собранию уполномоченных) членов организации застройщиков и председательствует на заседаниях правления.

В случае избрания председателем правления организации застройщиков гражданина, не являющегося членом организации застройщиков, председатель общего собрания (собрания уполномоченных) членов организации застройщиков заключает трудовой договор (контракт) с этим гражданином.

Для осуществления контроля за финансово-хозяйственной деятельностью организации застройщиков, председателя правления и членов правления организации застройщиков общее собрание (собрание уполномоченных) членов организации застройщиков избирает **ревизионную комиссию** (ревизора) из числа членов этой организации. Организация застройщиков вправе проводить аудит своей финансово-хозяйственной деятельности.

Ревизионная комиссия (ревизор) организации застройщиков избирается на три года в составе не менее трех человек.

Возникновение прав на объекты недвижимого имущества в жилом доме организации застройщиков

1. Член организации застройщиков, внесший паевые взносы в полном объеме за объект недвижимого имущества, предоставленный ему во владение и пользование (оплативший стоимость этого объекта недвижимого имущества), приобретает право

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

собственности на этот объект недвижимого имущества с даты государственной регистрации такого права в порядке, установленном законодательством.

2. Член организации застройщиков, внесший паевые взносы в полном объеме за объект недвижимого имущества (оплативший стоимость этого объекта недвижимого имущества) до предоставления ему права владения и пользования этим объектом, приобретает право владения и пользования этим объектом недвижимого имущества на основании свидетельства (удостоверения) о государственной регистрации права собственности члена организации застройщиков на построенные в жилом доме организации застройщиков объекты недвижимого имущества, выданного территориальной организацией по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним.

Основаниями для **прекращения членства** в организации застройщиков являются:

прекращение права собственности члена организации застройщиков – собственника объектов недвижимого имущества на эти объекты недвижимого имущества;

добровольный выход члена организации застройщиков из этой организации;

исключение из организации застройщиков;

смерть гражданина, являющегося членом этой организации, объявление его умершим в соответствии с гражданским законодательством;

передача права на паенакопления членам своей семьи или другим лицам;

ликвидация или реорганизация юридического лица, прекращение деятельности индивидуального предпринимателя – членов организации застройщиков;

ликвидация или реорганизация организации застройщиков, в том числе в связи с ее банкротством;

иные основания, предусмотренные законодательными актами и уставом организации застройщиков.

Порядок внесения взносов членами организации застройщиков

1. Для обеспечения деятельности организации застройщиков ее члены уплачивают вступительный, паевые (при финансировании строительства, реконструкции или приобретения объектов недвижимого имущества организацией застройщиков), членские, целевые и дополнительные взносы.

От уплаты вступительного взноса освобождаются дети-сироты и члены семьи умершего гражданина, являвшегося членом организации застройщиков, супруга (супруг) гражданина, являющегося членом этой организации, при разделе паенакоплений, наследники права на паенакопления в случае смерти гражданина, являвшегося членом организации застройщиков, а также граждане, вступившие в эту организацию в связи с передачей им права на паенакопления. Общее собрание (собрание уполномоченных) членов организации застройщиков вправе освобождать от уплаты вступительного взноса и других граждан.

2. Взносы членами организации застройщиков вносятся в сроки, установленные ее уставом и решением общего собрания (собрания уполномоченных) ее членов.

За несвоевременное внесение взносов члены организации застройщиков уплачивают пеню в размере, установленном общим собранием (собранием уполномоченных) ее членов в соответствии с законодательством.

3. Члены организации застройщиков уплачивают паевой взнос (при финансировании строительства, реконструкции или приобретения объектов недвижимого имущества организацией застройщиков) путем перечисления денежных средств на текущий (расчетный) банковский счет организации застройщиков.

Вступительный, членский, целевой и дополнительный взносы уплачиваются путем передачи денежных средств уполномоченному члену правления организации застройщиков или по желанию члена организации застройщиков путем перечисления денежных средств на текущий (расчетный) банковский счет этой организации.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

4. В подтверждение перечисления взносов на текущий (расчетный) банковский счет организации застройщиков ее члены представляют уполномоченному члену правления организации застройщиков квитанции (или иной документ) о внесении денежных средств на текущий (расчетный) банковский счет этой организации.

1. Члены организации застройщиков заключают договоры с исполнителями на предоставление жилищно-коммунальных услуг.
2. Контроль за деятельностью организации застройщиков по обеспечению сохранности жилого дома этой организации, его содержания и эксплуатации осуществляют местные исполнительные и распорядительные органы.

Тема 7. Трудовое право Республики Беларусь

1. Понятие и субъекты трудового права.
2. Понятие, условия и заключение трудового договора.
3. Прекращение трудового договора.
4. Совмещение работы с обучением.

1.Понятие и субъекты трудового права.

Трудовое право – отрасль права, регулирующая общественные отношения в сфере трудовой деятельности.

Предметом регулирования трудового права являются общественные отношения, сложившиеся в сфере трудовой деятельности на основе государственной и частной форм собственности.

Трудовые правоотношения представляют собой волевые общественные отношения, связанные с реализацией индивидами своих способностей к труду.

Источниками регулирования трудовых и связанных с ними отношений являются:

- Конституция Республики Беларусь;
- Трудовой кодекс Республики Беларусь и другие акты законодательства о труде;
- коллективные договоры, соглашения и иные локальные нормативные правовые акты, заключенные и принятые в соответствии с законодательством;
- трудовые договоры.

Локальные нормативные правовые акты, содержащие условия, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством о труде, являются недействительными.

Трудовые правоотношения возникают, как правило, из одного волевого юридического акта, т.е. официального документа, порождающего определенные правовые последствия.

Трудовые правоотношения возникают из правомерных волеизъявлений сторон. Чаще всего в основе их возникновения лежит трудовой договор. В некоторых случаях трудовые правоотношения возникают из совокупности юридических фактов на основе сложного юридического состава (прием на работу по конкурсу; возникновение трудовых правоотношений с 14-летним подростком и т.п.).

Трудовые правоотношения изменяются вследствие правомерных действий сторон в форме юридических актов, выражающих волю обоих субъектов или исходящих от одного из них. Основаниями прекращения трудовых правоотношений являются соглашение сторон либо одностороннее волеизъявление.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Субъекты трудового права – это участники общественных отношений, регулируемых трудовым законодательством, которые могут обладать определенными правами и обязанностями и реализовывать их.

Каждый субъект трудового права наделен ***правовым статусом (правосубъектностью)***, который представляет собой основу правового положения субъекта конкретных правовых отношений.

Содержание правового статуса субъектов трудового права включает элементы, которые возникают одновременно и в единстве. К ним относятся:

- Трудовая правоспособность, т.е. способность иметь трудовые права;
- Трудовая дееспособность – способность по законодательству осуществлять трудовые права и обязанности.

<u>Субъекты трудового права можно классифицировать на основные группы:</u>

1. работники

2. наниматели – юридические и физические лица, которым законодательством предоставлено право заключения и прекращения трудового договора с работниками;

3. органы службы занятости;

4. трудовые коллективы

5. профсоюзные комитеты или иные уполномоченные работниками выборные органы на производстве;

6. социальные партнеры на республиканском, отраслевом и местном уровнях, в лице соответствующих профсоюзов (их объединений), нанимателей (их объединений) и органов государственного управления;

7. правоохранительные органы – КТС, суды, примирительные комиссии, трудовые арбитражи, органы надзора и контроля за охраной труда и трудовым законодательством.

Работники – лица, состоящие в трудовых отношениях с нанимателем на основании заключенного трудового договора В лице работника является не каждый трудящийся любой организации независимо от формы собственности, а лишь с кем заключается трудовой договор. Гражданин как субъект трудового права должен обладать трудовой правосубъектностью, т.е. иметь и своими действиями приобретать субъективные трудовые права (правоспособность) и исполнять обязанности (дееспособность).

Трудовую правосубъектность работника характеризуют возрастной и волевой критерии.

Возрастной критерий правосубъектности проявляется в том, что гражданин становится субъектом трудового права не с момента фактической способности к труду, а с момента, когда он становится способным к систематическом, регламентированному нормами права труду без ущерба для своего умственного и физического развития. Для лиц наемного труда нормы права, устанавливающие возрастной критерий трудовой правосубъектности имеют императивный характер, их нарушение влечет ответственность нанимателей. В соответствии со ст.272 ТК трудовая правосубъектность устанавливается при достижениями гражданами 16-летнего возраста. При наличии письменного согласия одного из родителей (усыновителей, попечителей) трудовой договор может быть заключен с лицом, достигшим 14 летнего возраста, для выполнения легкой работы, которая не является вредной для его здоровья и развития и не наносит ущерба посещаемости общеобразовательной школы.

Волевой критерий правосубъектности работников учитывает состояние их волевой способности к труду.

Правосубъектность у граждан отсутствует, даже если они обладают фактической способностью к труду, при признании этих граждан судом недееспособными вследствие психического заболевания.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Государство гарантирует (ст.14 ТК) всем гражданам равную правосубъектность независимо от расы, пола, национальности и иных естественных и социальных свойств. Она может быть ограничена лишь частично и только в случаях, предусмотренных законом (ст.ст. 424, 425, 426, 428, 430, 431, 432, 433 УК РБ - занимать определенные должности).

Трудовое законодательство учитывает и конкретные возможности гражданина к тому или иному виду труда, его не только общую, но и специальную (по определенной специальности, квалификации), трудовую правосубъектность, а также состояние здоровья (например, при приеме на вредные и тяжелые условия труда или при приеме инвалида). Это оценивает не сам гражданин, а наниматель с учетом законодательства.

Специальную правосубъектность, т.е. степень его профессиональной подготовки, обученности к специальному труду, надо отличать от ***специальной трудоспособности*** к некоторым видам работ, определяемому состоянием здоровья, например грузчика, летчика, водителя.

Основные статутные права гражданина закреплены в ст.41 Конституции РБ.

С момента принятия гражданина на работу, т.е. заключения трудового договора с конкретным нанимателем, у него возникает правовой статус работника.

Правовой статус работника - это его правовое положение в данной форме общественной организации труда, куда он принят на работу. Правовой статус работников имеет разновидности в зависимости от видов их трудовых договоров, видов их трудовых правоотношений. Правовой статус гражданина как субъекта трудового права с приемом его на работу трансформируется, сливаясь с правовым статусом работника.

Основные статутные права и обязанности работника закреплены соответственно ст. 11 и ст.53 ТК РБ.

Ст.11 ТК устанавливает ***права работника***: право на труд; на защиту экономических и социальных прав и интересов; участие в собраниях; участие в управлении организацией; гарантированную справедливую долю вознаграждения за труд; ежедневный и еженедельный отдых; социальное страхование; пенсионное обеспечение и гарантии в случае профессионального заболевания, трудового увечья, инвалидности, потери работы; невмешательство в частную жизнь и уважение личного достоинства; судебную и иную защиту трудовых прав.

Ст.53 ТК РБ определяет круг ***обязанностей работников***: добросовестно трудиться; подчиняться ПВТР, иным документам, регламентирующим вопросы дисциплины труда; выполнять письменные и устные приказы нанимателя, не противоречащие законодательству и локальным нормативным актам; не допускать действий, препятствующих другим работникам выполнять их трудовые обязанности; обеспечивать соблюдение установленных требований к качеству производимой продукции, выполняемых работ; соблюдать установленные нормативными актами требования по охране труда; бережно относиться к имуществу нанимателя и т.п.

Наниматель – это юридическое или физическое лицо, которому законодательством предоставлено право заключения и прекращения трудового договора с работником (ст.1 ТК).

В качестве нанимателей – субъектов трудового права могут выступать *коммерческие и некоммерческие организации в организационно-правовых формах*, указанных в ст. 46 ГК РБ, те или иные органы государства, граждане.

Трудовой правосубъектностью обладают организации, которые:

- пользуются правом найма и увольнения работника;
- организуют, управляют процессом труда;
- имеют денежные средства для оплаты труда и оперативную самостоятельность в расходовании этих средств.

Филиалы и представительства организаций (ст.51 ГК РБ) могут самостоятельно, если это право закреплено положением о филиале: принимать и увольнять работников; предоставлять отпуска; налагать дисциплинарные взыскания; оплачивать труд.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Истцами и ответчиками в суде по трудовому спору выступает не филиал (представительство), а само предприятие как юридическое лицо, поскольку филиал и представительство не могут быть субъектом рассмотрения трудового спора.

Некоммерческие организации, государственные и частные предприятия обладают целевой правосубъектностью, соответствующей их уставным задачам, т.е. могут набирать работников только тех профессий и специальностей, которые необходимы для выполнения возложенных на них задач.

Полномочия нанимателя, как субъекта трудового права, осуществляют специальные органы управления (правления, дирекции, советы) и уполномоченные должностные лица (наиболее развернутый перечень таких лиц содержится в абзаце седьмом ст.1 ТК РБ. Обычно в качестве лиц, выступающих от имени нанимателя, являются руководители организаций.

Граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства могут выступать субъектами трудового права в качестве нанимателей, индивидуальных нанимателей, если предоставляют другим гражданам работу по трудовому договору. Они могут воспользоваться трудом других лиц:

- для выполнения работ в домашнем хозяйстве;
- для оказания технической помощи в творческой деятельности;
- при осуществлении предпринимательской деятельности при условии обязательной регистрации в установленном порядке.

В Трудовом кодексе Республики Беларусь ст.12 закреплены права нанимателей, а ст.ст.54 и 55 – обязанности нанимателей как при приеме на работу работников, так и при организации их труда.

Профессиональный союз - добровольная общественная организация, объединяющая граждан, связанных общими интересами по роду деятельности как в производственной, так и непроизводственной сферах, для защиты трудовых, социально - экономических прав и интересов, вытекающих из общепризнанных принципов международного права.

Субъектом трудового права является не сама организация, а ее органы на всех уровнях – от первичного (профкома организации) до республиканского (Совета ФПБ).

В настоящее время деятельность профсоюзов регулируется Законом Республики Беларусь "О профессиональных союзах", принятым Верховным Советом РБ от 22.04.1992. (в редакции Закона от 14 января 2001 года). Он устанавливает правовые основы создания профсоюзов, их права и гарантии деятельности, регулирует отношения профсоюзов с органами государственной власти, органами местного самоуправления, нанимателями, их объединениями, другими общественными объединениями, юридическими лицами и гражданами.

Правоспособность профсоюза как юридического лица возникает с момента его государственной регистрации.

Все профсоюзы пользуются равными правами. Характерными критериями правосубъектности профсоюза являются: добровольность; наличие органа управления (профкомы).

Исходя из цели создания профсоюзов, следует вывод, что их права и обязанности двуедины, так как обязанность защищать нарушенные права работников закреплена правом в законе.

К основным ***правам*** профсоюзов относится:

- права профсоюзов по защите трудовых прав граждан;
- права профсоюзов по социальной защите граждан;
- участие профсоюзов в решении вопросов разгосударствления и приватизации государственной собственности;
- права профсоюзов в области охраны труда и окружающей среды;

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

– права профсоюзов на ведение коллективных переговоров, заключение коллективных договоров (соглашений);

– полномочия профсоюзов в области социального обеспечения и социального страхования;

– полномочия профсоюзов в области охраны здоровья;

– права профсоюзов на осуществление общественного контроля за соблюдением законодательства Республики Беларусь о труде и профсоюзах;

– право профсоюзов на информацию;

– право профсоюзов на участие в подготовке и повышении квалификации профсоюзных и других кадров;

– право профсоюзов на объявление забастовок.

Трудовые коллективы организаций составляют все граждане, участвующие своим трудом в его деятельности на основе трудового договора (контракта, соглашения), а также других форм, регулирующих трудовые отношения работника с предприятием.

2. Понятие, условия и заключение трудового договора.

Трудовой договор в трудовом праве рассматривается обычно в трех аспектах:

- как один из важнейших институтов трудового права;
- юридический факт, влекущий возникновение и существование трудовых правоотношений;
- соглашение о содержании и условиях труда между работником и нанимателем.

Трудовой договор – основная форма регулирования трудовых правоотношений, позволяющая учитывать личные качества работника и специфические особенности нанимателей.

Определение понятия трудового договора закреплено в Трудовом кодексе Республики Беларусь (далее ТК) в ст.1.

Трудовой договор — это соглашение между работником и нанимателем (нанимателями), в соответствии с которым работник обязуется выполнять работу по определенной одной или нескольким профессиям, специальностям или должностям соответствующей квалификации согласно штатному расписанию и соблюдать внутренний трудовой распорядок, а наниматель обязуется предоставлять работнику обусловленную трудовым договором работу, обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством о труде, локальными нормативными актами и соглашением сторон, своевременно выплачивать работнику заработную плату.

Основные черты трудового договора:

1) трудовой договор есть соглашение его сторон, их добровольное волеизъявление, направленное на установление между ними трудового правоотношения;

2) сторонами трудового договора являются работник и наниматель;

3) трудовой договор определяет основные права и обязанности его сторон.

Значение трудового договора заключается в том, что он:

- является главным основанием возникновения и действия во времени трудовых правоотношений работника с конкретным нанимателем;
- закрепляет договорный принцип установления трудовых отношений;
- служит правовой формой связи работника с членами трудового коллектива;
- является организационно-правовой формой привлечения, распределения и перераспределения трудовых ресурсов;
- определяя конкретные условия договора (место работы, трудовая функция и др.), индивидуализирует трудовой правоотношение.

Трудовой договор следует отличать от гражданско-правовых договоров: договора подряда, договора поручения, авторского договора и других гражданско-правовых соглашений, реализация которых также связана с трудовой деятельностью физических

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

лиц. Разграничение трудовых и гражданско-правовых договоров, основанных на трудовой деятельности людей, имеет на практике большое значение, так как смешение этих понятий может повлечь за собой неправильное применение законодательства.

Трудовой договор представляет собой соглашение между работником и нанимателем по осуществлению и обеспечению трудовой функции, гражданско-правовой договор является соглашением двух или более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Трудовой договор и гражданско-правовые договоры по-разному заключаются, изменяются и прекращаются и влекут различные правовые последствия. В случае возникновения конфликта между сторонами заключенного договора необходимо четко определить, какой вид договора между ними был заключен, поскольку законодательство о труде, являясь более льготным для работника, распространяется только на лиц, заключивших трудовой, а не гражданско-правовой договор. При выполнении гражданско-правовых договоров не действуют гарантии, установленные законодательством о труде.

Основное различие между трудовым договором и гражданско-правовыми договорами состоит в предмете договора. Предметом гражданско-правовых отношений является результат этого труда (построенный дом, изготовленное изделие, написанное произведение), а предметом трудового договора является сам труд работника (по определенной или нескольким профессиям, специальностям, должностям соответствующей квалификации) в процессе производства.

Гражданско-правовые договоры применяются, как правило, для выполнения конкретной работы, и при достижении этой цели договор считается исполненным и прекращает свое действие. Они применяются для выполнения определенных, чаще всего, разовых работ. По трудовому договору работник состоит с нанимателем в длительных отношениях и обязан выполнять любую работу в пределах своей профессии, специальности, квалификации и должности.

При заключении гражданско-правовых договоров процесс труда исполнителя не регламентируется (подрядчик сам организует свою работу, определяет время начала и окончания ежедневной работы, распределяет время работы и ее продолжительность по своему усмотрению). По трудовому договору работник в процессе выполнения трудовой функции подчиняется правилам внутреннего трудового распорядка, установленным у нанимателя, обязан соблюдать режим рабочего времени, начинать работу в установленное нанимателем время и заканчивать работу не ранее времени, указанного в правилах внутреннего трудового распорядка.

По гражданско-правовым договорам устанавливается только конечный срок выполнения задания. По трудовому договору работник обязан выполнить определенную меру труда в определенный промежуток времени.

В гражданско-правовых договорах оплачивается готовый результат труда. В трудовых договорах оплачивается в различных формах именно выполнение работником трудовой функции в производственном коллективе в зависимости от фактически затраченного количества и качества труда.

Сторонами трудового договора являются наниматель и работник. Если нанимателем может быть как юридическое, так и физическое лицо, то работник - это физическое лицо, гражданин.

Работник — лицо, состоящее в трудовых отношениях с нанимателем на основании заключенного трудового договора (ст.1 ТК). Трудовой договор может быть заключен с лицами, достигшими 16-летнего возраста. С письменного согласия одного из родителей (усыновителя, попечителя) трудовой договор может быть заключен с лицом, достигшим 14 лет для выполнения легкой работы, которая не является вредной для его здоровья и развития и не наносит ущерба посещаемости общеобразовательной школы (ст. 272 ТК). Несовершеннолетние в трудовых правоотношениях приравниваются в правах к

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

совершеннолетним, а в области охраны труда, рабочего времени, отпусков и некоторых других условий труда законодательством предусмотрены определенные гарантии. (сокращенная продолжительность рабочего времени, запрещение работы в ночное время и привлечения к сверхурочным работам, запрещение заключения письменного договора о полной материальной ответственности и др.).

Второй стороной трудового договора является наниматель.

Наниматель — юридическое или физическое лицо, которому законодательством предоставлено право заключения и прекращения трудового договора (ст.1 ТК)

Наниматель как субъект трудового права выступает прежде всего как работодатель, представляющий гражданам (работникам) работу, осуществляющий оплату их труда. Чтобы быть участником в трудовых правоотношениях, наниматель должен быть способным: 1) предоставить работу; 2) оплатить труд работника; 3) нести ответственность по обязательствам, вытекающим из факта его участия в трудовых и иных отношениях, регулируемых трудовым правом.

Нанимателями являются предприятия, учреждения, организации, общества, товарищества, кооперативы независимо от наименования и форм собственности (их объединения и обособленные подразделения), индивидуальные предприниматели, граждане, которым законодательством предоставлено право заключения и прекращения трудового договора с работниками.

Нанимателями могут быть также филиалы и представительства юридического лица, которые являются обособленными подразделениями юридического лица, в том случае, если учредившее их юридическое лицо предоставит им такое право.

Полномочия нанимателей, являющихся юридическими лицами, осуществляются их органами, которые в соответствии с положениями (уставами) могут быть коллегиальными и единоличными. К числу коллегиальных органов управления относятся правления, советы, дирекции и т.п. В качестве единоличного органа управления могут являться директора, управляющие, и т.п.

Трудовой кодекс ввел понятие ***уполномоченного должностного лица нанимателя***— это руководитель (его заместители) организации (обособленного подразделения), руководитель структурного подразделения (его заместители), мастер, специалист или иной работник, которому законодательством или нанимателем предоставлено право принимать все или отдельные решения, вытекающие из трудовых и связанных с ними отношений.

Трудовой договор, как и договоры вообще — это соглашение сторон, направленное на установление, изменение или прекращение определенных прав и обязанностей.

Содержание трудового договора образуют условия, которые определяют объем прав и обязанностей каждой из сторон трудового договора.

Условия предусматриваются сторонами при заключении трудового договора, могут касаться различных вопросов трудовых правоотношений и подразделяются на необходимые (обязательные) и дополнительные (факультативные) условия.

Статья 19 ТК устанавливает следующие необходимые (обязательные) условия: трудового договора:

1. данные о работнике и нанимателе, заключивших трудовой договор. Данные о работнике включают в себя фамилию, имя, отчество, место жительства, данные паспорта или другого документа, удостоверяющего личность работника. Данные о нанимателе составляют полное наименование (в необходимых случаях и сокращенное), организационно-правовая форма организации, место ее нахождения;

2. место работы с указанием структурного подразделения, в которое работник принимается на работу. Под местом работы понимается конкретная организация 9предприятие, учреждение, иной наниматель), с которой заключен договор, расположенная в определенной местности на день заключения трудового договора;

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

3. трудовая функция работника (работа по одной или нескольким профессиям, специальностям, должностям с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием нанимателя, функциональными обязанностями, должностной инструкцией;

4. основные права и обязанности работника и нанимателя;

5. срок трудового договора (для срочных трудовых договоров). Если в трудовом договоре не указан срок его действия, договор считается заключенным на неопределенный срок;

6. режим труда и отдыха (если он в отношении данного работника отличается от общих правил, установленных у нанимателя);

7. условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки (оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты).

Дополнительные (факультативные) условия – это условия, которые не влияют на сам факт заключения трудового договора и устанавливаемые по соглашению сторон, допустимых законодательством. Они не могут ухудшать положения работника по сравнению с законодательством о труде, соглашением любого уровня и коллективным договором.

Дополнительными условиями могут быть: установление испытательного срока, обязанность отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счет средств нанимателя; установление неполного рабочего времени, служебные командировки и т.д.

В соответствии со ст.17 ТК трудовые договоры заключаются на *срок:*

1) На неопределенный срок. При заключении такого договора не указывается срок, на который он заключен. Трудовые отношения продолжаются неограниченное время и могут быть прекращены только в случаях и в порядке, предусмотренных законом.

На определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор). Срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения, а также в случаях, предусмотренных Трудовым кодексом. Срочный трудовой договор заключается на любой срок, но не более пяти лет.

Срочные трудовые договоры по сравнению с трудовыми договорами на неопределенный срок ухудшают положение работника, поскольку наниматель имеет право прекратить трудовые отношения с работником по истечении срока трудового договора без указания каких-либо дополнительных причин, а работник не вправе уволиться по собственному желанию в течение всего срока трудового договора.

3) На время выполнения определенной работы. Трудовой договор на время выполнения определенной работы заключается в случаях, когда время завершения работы не может быть определено точно (например, окончание строительства конкретного объекта). Окончание работы определяется фактом завершения работы, подтверждаемым актом о приемке выполненной работы. Такой трудовой договор прекращается со дня завершения этой работы.

4) На время выполнения обязанностей временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с Кодексом сохраняется место работы. Трудовой договор на время выполнения обязанностей временно отсутствующего работника, за которым сохраняется место работы в принципе, является разновидностью срочного трудового договора. При заключении такого договора конкретный срок работы не оговаривается, а в трудовом договоре и в приказе о приеме на работу указываются условия о приеме на работу на время отсутствия конкретного работника. Примером таких договоров являются договор с работником на время отсутствия женщины, находящейся в отпуске по беременности и родам или в отпуске уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет, на время отсутствия работника, выполняющего обязанности заседателя в суде и т. п. Такой трудовой договор прекращается со дня, предшествующего дню выхода этого работника на работу (ч.3 ст. 38).

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

5) На время выполнения сезонных работ. Такой договор заключается в случаях, случаях, когда в силу природных и климатических условий работы могут выполняться только в течение определенного сезона. Перечни сезонных работ утверждаются Правительством Республики Беларусь или уполномоченным им органом (ч.3 ст. 299 ТК). Условие о сезонном характере работы должно быть отражено в трудовом договоре. Максимальная продолжительность сезонных работ не может превышать шесть месяцев. Если работа не включена в перечень сезонных работ, хотя и выполняется в течение предельных сроков сезонных работ, либо предусмотрена перечнем, но выполняется свыше шести месяцев, она считается постоянной. Трудовой договор, заключенный на время выполнения сезонных работ, прекращается с истечением сезона.

Заключение трудового договора – это прием гражданина на работу в качестве работника, осуществляющийся путем непосредственного соглашения между работником и нанимателем. Обычно правом приема на работу и увольнения пользуется руководитель организации, который действует от имени соответствующего юридического лица и является представителем нанимателя в трудовых отношениях. От имени нанимателя может выступать и заместитель руководителя или иное лицо, которому руководитель предоставил право заключать трудовые договоры с работниками — уполномоченное должностное лицо нанимателя.

Трудовой договор заключается в письменной форме, составляется в двух экземплярах и подписывается сторонами. Примерной форма трудового договора, утверждена постановлением Министерства труда Республики Беларусь от 27 декабря 1999 г. № 155. Один экземпляр передается работнику, другой хранится у нанимателя (ст.18 ТК).

Фактическое допущение к работе считается заключением трудового договора независимо от того, был ли прием на работу оформлен надлежащим образом.

Письменную форму трудового договора не следует смешивать с оформлением приема на работу приказом (распоряжением) нанимателя, который во всех случаях должен издаваться в письменной форме. Заключенный письменный трудовой договор является основанием для издания приказа (распоряжения) о приеме на работу, назначения на должность. Наниматель должен ознакомить работника с приказом под расписку.

При приеме на работу и заключении трудового договора наниматель обязан потребовать, а гражданин обязан предъявить документы, которые перечислены в статье 26 ТК:

- Паспорт или иной документ, удостоверяющий личность,
- Документы воинского учета представляются военнообязанными и лицами, подлежащими призыву на воинскую службу. Такими документами являются: военный билет, временное удостоверение, выдаваемое взамен военного билета, удостоверение об отсрочке от призыва по мобилизации и в военное время, а для призывников — удостоверение о приписке к призывному участку.
- Трудовую книжку, за исключением впервые поступающих на работу и совместителей. Прием на работу без предъявления трудовой книжки не допускается. Трудовая книжка установленного образца является основным документом о трудовой деятельности работника. Трудовые книжки ведутся на всех работников организации любой формы собственности, проработавших у нанимателя свыше 5 дней, если работа в этой организации является для работника основной. В трудовую книжку вносятся сведения о работнике, выполняемой им работе, подготовке, повышении квалификации и переподготовке, о наградах и поощрениях за успехи в работе, о назначении пенсии. Взыскания в трудовую книжку не записываются. При приеме работника на работу все записи в трудовую книжку вносятся нанимателем после издания приказа (распоряжения) о приеме на работу, но не позднее недельного срока со дня приема на работу. Трудовая

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

книжка отражает всю оплачиваемую трудовую деятельность работника и является основным документом о его трудовой деятельности.

- Диплом или иной документ об образовании и профессиональной подготовке, подтверждающий наличие права на выполнение этой работы. При приеме на работу, к выполнению которой в соответствии с законодательством могут быть допущены только лица, имеющие специальное образование, или специальную подготовку наниматель обязан потребовать предъявление документов, подтверждающих это образование или подготовку (например, при приеме гражданина на должность врача требуется предъявление диплома о высшем медицинском образовании).
- Направление на работу в счет брони. Предъявляется гражданами, не способными на равных условиях конкурировать на рынке труда и в связи с этим направленными местными исполнительными и распорядительными органами на работу к конкретному нанимателю в счет брони.
- Заключение МРЭК (медико-реабилитационной экспертной комиссии) о состоянии здоровья инвалида. Такое заключение необходимо для предоставления инвалиду работы, которую он сможет выполнять согласно рекомендаций МРЭК и которая не противопоказана ему по состоянию здоровья.
- Медицинское заключение о состоянии здоровья предъявляется: всеми лицами моложе 18 лет; лицами, которые при исполнении трудовой функции могут служить источником заражения инфекционным заболеванием большого количества людей (работники общественного питания и торговли, пищевой промышленности, детских учреждений и т.д); лицами, принимаемых на работу с тяжелыми и вредными условиями труда.
- Декларация о доходах и имуществе предъявляется отдельными категориями работников, в случаях, предусмотренных законодательными актами.
- Страховое свидетельство. Страховое свидетельство государственного социального страхования - это документ персонифицированного учета, формируемый органом, осуществляющим персонифицированный учет (ст.1. Закона от 6 января 1999 г. "Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе государственного социального страхования.

К другим документам в подтверждение иных обстоятельств, имеющих отношение к работе, относятся: решение об избрании на должность (для избираемых работников, или по конкурсу (для занятия должностей профессорско-преподавательского состава вузов, режиссеров, других творческих работников), свидетельство о распределении или справка о свободном трудоустройстве (для молодых специалистов — выпускников вузов). Прием на работу без предъявления вышеперечисленных документов не допускается. Отказ в приеме на работу лицу, который не предъявил необходимые для занятия его должности или выполнения работы документов будет являться обоснованным.

Документы, не предусмотренные законодательством, при заключении трудового договора требовать запрещается. Вместе с тем, если работник желает представить нанимателю другие документы, не предусмотренные в рассматриваемом перечне, но касающиеся его трудовой деятельности, например, характеристику с прежней работы или рекомендательное письмо или другой документ, то наниматель обязан их принять.

После оформления приема на работу наниматель обязан ознакомить работника с порученной работой, условиями и оплатой труда, и разъяснить его права и обязанности; ознакомить работника под роспись с коллективным договором, соглашением и документами, регламентирующими внутренний трудовой распорядок; провести вводный инструктаж по охране труда; в соответствии с установленным порядком завести (заполнить) на работника трудовую книжку (ст. 54 ТК). Наниматель также обязан закрепить за работником определенное рабочее место, станок, машину, агрегат и обеспечить его инструментами и приспособлениями, необходимыми для работы.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Законом для отдельных категорий граждан предусмотрено гарантированное право на труд и обязанность нанимателя заключить с ними трудовой договор.

Необоснованным является отказ в приеме на работу, если мотивы отказа не относятся к деловым качествам работника, а также отказ без приведения нанимателем каких-либо доводов, либо по основаниям, не основанным на законе, отказ по явно надуманным, неубедительным причинам.

В соответствии со статьей 16 ТК ***запрещается необоснованный отказ*** в заключении трудового договора с гражданами:

1) направленными на работу государственной службой занятости в счет брони, включая граждан, обязанных возмещать расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении;

2) письменно приглашенными на работу в порядке перевода от одного нанимателя к другому по согласованию между ними;

3) прибывшими на работу в соответствии с заявкой нанимателя или заключенным договором после окончания учебного заведения;

4) имеющими право на заключение трудового договора на основании коллективного договора, соглашения;

5) прибывшими на работу после окончания государственных учебных заведений по направлению;

6) женщинами по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей в возрасте до трех лет, а одиноким матерям – с наличием ребенка в возрасте до четырнадцати лет (ребенка-инвалида – до восемнадцати лет);

7) военнослужащими срочной службы, уволенными из Вооруженных Сил Республики Беларусь и направленными на работу в счет брони для Трудовой кодекс предусматривает обязанность нанимателя по требованию работника или специально уполномоченного государственного органа известить их о мотивах отказа в приеме на работу в письменной форме не позднее трех дней после обращения.

Отказ в заключении трудового договора может быть обжалован в суд.

3. Прекращение трудового договора.

Термин *«прекращение трудового договора»* - это самое широкое понятие, которое охватывает все случаи окончания действия трудового договора (в том числе и прекращение трудовых отношений в связи со смертью работника).

В трудовом законодательстве также используются термины *«высвобождение работника»* (ч.ч.3; 4 ст.43 ТК) - означает прекращение трудовых отношений с работником в связи с ликвидацией организации, прекращением деятельности индивидуального предпринимателя, сокращением численности (штата); «освобождение от работы» (ст.100 ТК) - подразумевает прекращение трудового договора с работником, избранным на выборную должность в государственные органы; *«отставка», «освобождение от должности»* - применяются для обозначения факта прекращения трудовых отношений со служащими государственного аппарата

Под *основанием прекращения трудового договора* понимается конкретное обстоятельство, которое обусловливает прекращение трудовых отношений между работником и нанимателем.

Часть 2 Статьи 35 ТК РБ к общим основаниям прекращения трудового договора относит:

- Соглашение сторон;
- Истечение срока трудового договора, кроме случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения.

Срочный трудовой договор прекращается с истечением его срока.

Трудовой договор, заключенный на время выполнения определенной работы, прекращается по завершению этой работы.

РГПОЗ «Витебский государственный университет имени П.М. Машерова»

Трудовой договор, заключенный на время исполнения обязанностей отсутствующего работника, прекращается с выходом этого работника, прекращается с выходом этого работника на работу.

Трудовой договор, заключенный на время выполнения сезонных работ прекращается по истечении определенного сезона.

Если по истечении срока трудового договора трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения, то действие трудового договора считается продолженным на неопределенный срок.

- Расторжение трудового договора по собственному желанию или по требованию работника, или по инициативе нанимателя;
- Перевод работника, с его согласия, к другому нанимателю или переход на выборную должность; Перевод работника с согласия к другому нанимателю является основанием прекращения трудового договора по прежнему месту работы. В случае, если перевод работника осуществляется в пределах одного предприятия, то заключенный с ним ранее трудовой договор не прекращается, а лишь изменяется его содержание;
- Отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с нанимателем; отказ от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда, а также отказ от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества и реорганизацией (слиянием, присоединением, разделением, выделением, преобразованием) организации.

При прекращении трудового договора по этому основанию необходимо учитывать, что наниматель обязан представить доказательства, подтверждающие , что изменение существенных условий труда явилось следствием изменений в организации труда или в организации производства, совершенствованием рабочих мест на основе их аттестации, структурной реорганизацией производства);

- Обстоятельства, не зависящие от воли сторон
- Расторжение трудового договора с предварительным испытанием.

Расторжение трудового договора, заключенного на неопределенный срок, по желанию работника (ст. 40 ТК РБ).

ТК предусматривает два варианта расторжения трудового договора, заключенного на неопределенный срок, по желанию работника:

1) Без обоснования причин увольнения. В данном случае работник в письменной форме предупреждает нанимателя за один месяц о расторжении трудового договора. Днем предупреждения считается день его вручения нанимателю или день отправления по почте (факсимильной связи). Основная цель предупреждения - предоставление нанимателю возможности подыскать на место работника другую кандидатуру.

2) При наличии обстоятельств, исключающих или значительно затрудняющих продолжение работы, а также в случаях нарушения нанимателем законодательства о труде, коллективного договора, соглашения, трудового договора. В этом случае, работник указывает дату увольнения по своему усмотрению. К обстоятельствам, исключающим или значительно затрудняющим продолжение работы, Трудовой Кодекс относит состояние здоровья, пенсионный возраст, радиоактивное загрязнение территории и другие случаи. По сложившейся практике под «другими случаями» понимаются иные уважительные причины, соответствующие данным критериям, в частности, перевод супруга (супруги) в другую местность, направление на работу за границу; переезд в другую местность; зачисление на дневное отделение учебного заведения либо в аспирантуру, беременность; необходимость ухода за больным членом семьи и т.п. В случае расторжения трудового договора по желанию работника при наличии уважительной причины, запись об увольнении вносится в трудовую книжку с указанием этой причины.

Предупреждение об увольнении может быть сделано как в период осуществления трудовой функции работника, так и в период отпуска, болезни, выполнения государственных обязанностей и т.п.. С согласия сторон и в случаях, предусмотренных в

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

коллективном договоре, трудовой договор может быть расторгнут до истечения срока предупреждения
(по соглашению сторон).

До истечения срока предупреждения работник вправе письменно отозвать свое заявление, если на его место не приглашен работник, которому не может быть отказано в соответствии с законодательством в заключении трудового договора (см. ст.16 ТК). До истечения срока предупреждения на работника распространяется действующее трудовое законодательство. В этот период работник обязан соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, выполнять свою трудовую функцию, к нему могут быть применены меры дисциплинарного взыскания, работник может быть уволен по иным предусмотренным законом основаниям. Оставление без уважительной причины работы без предупреждения нанимателя о расторжении трудового договора, а также до истечения срока предупреждения об увольнении является прогулом.

По истечении срока предупреждения работник вправе прекратить работу, а наниматель обязан выдать работнику трудовую книжку и произвести с ним окончательный расчет в последний день работы.

Нахождение работника в отпуске, а также его временная нетрудоспособность не препятствуют нанимателю издать приказ (распоряжение) о прекращении трудового договора с работником по ст.40 ТК.

Расторжение срочного трудового договора по требованию работника (ст.41 ТК). Срочный трудовой договор предусматривает недопустимость его досрочного прекращения по инициативе работника. Срочный трудовой договор подлежит расторжению по требованию работника досрочно (в срок, указанный работником в заявлении) только при наличии уважительных причин. Ст.41 ТК к уважительным причинам относит: болезнь или инвалидность, препятствующие выполнению работы по трудовому договору; нарушение нанимателем законодательства о труде, коллективного или трудового договора и другие. На основании действующего законодательства и судебной практики к другим уважительным причинам можно отнести выход на пенсию, зачисление на дневное отделение учебного заведения либо в аспирантуру; беременность женщины и т.п. Уважительные причины должны подтверждаться соответствующими документами.

Законодатель особо выделяет такую причину прекращения срочного трудового договора по требованию работника как наличие виновных действий (бездействия) нанимателя (нарушение нанимателем законодательства о труде, коллективного или трудового договора). Факт такого нарушения должен быть установлен специально уполномоченным государственным органом надзора и контроля за соблюдением законодательства о труде, профсоюзами и (или) судом. При расторжении трудового договора (в том числе срочного) в связи с нарушением нанимателем законодательства о труде, коллективного или трудового договора наниматель выплачивает уволенному работнику выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка (ч.3 ст.41, ч.3 ст.48 ТК РБ).

Законодательство содержит исчерпывающий перечень оснований для расторжения трудового договора по инициативе нанимателя. Эти основания можно классифицировать по критерию наличия или отсутствия вины работника.

При отсутствии вины работника наниматель должен выполнить ряд действий, предшествующих увольнению: предложить работнику другую работу, уведомить соответствующий профсоюз, а в случаях, предусмотренных коллективными договорами, соглашениями – получить согласие соответствующего профсоюза, выплатить выходное пособие.

Трудовой договор, заключенный на неопределенный срок, а также срочный трудовой договор может быть в любое время прекращен *по соглашению сторон* трудового договора

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

(ст. 37 ТК). При этом инициатива может исходить как от работника, так и от нанимателя. Как правило, с указанной инициативой выступает работник. Если наниматель отказывает работнику в прекращении трудового договора по соглашению сторон, то трудовые отношения не могут быть прекращены по данному основанию. Трудовой договор может быть прекращен по соглашению сторон с любыми категориями работников, за исключением трудового договора с выпускниками ВУЗов и ССУЗов, которые обучались за счет бюджетных средств и были направлены на работу по распределению. Трудовой договор может быть прекращен по указанному основанию в любое время, определенное самими сторонами (без соблюдения какого-либо срока уведомления другой стороны). Выходное пособие работнику не выплачивается.

Общими основаниями расторжения трудового договора согласно статье 42 ТК являются:

1) Ликвидация организации, прекращение деятельности индивидуального предпринимателя, сокращение численности или штата работников.

Ликвидация организации означает прекращение ее деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам (ст. 57 ГК). Ликвидация организации (юридического лица) производится по решению ее учредителей (участников), либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, по решению суда, а также иных органов в случаях, предусмотренных законодательными актами (ст. 57-62 ГК). При ликвидации увольнению подлежат все работники без какого-либо исключения, в том числе и беременные женщины, и женщины, находящиеся в отпуске по уходу за ребенком (ч. 3 ст. 268 ТК).

При реорганизации (слиянии, присоединении, разделении, выделении, преобразовании) права и обязанности в порядке правопреемства переходят к новому юридическому лицу и увольнение возможно только при сокращении объемов работ или сокращении численности или штата.

Основанием сокращения численности или штата работников могут являться: уменьшение объемов работ; совершенствование методов и приемов труда; внедрение нового оборудования; проведение технических и организационных мероприятий, связанных с сокращением численности или штата работников определенных специальностей. При этом численность работников других специальностей может и увеличиваться. Доказательствами сокращения численности или штата могут являться сведения об изменении фонда заработной платы, планы по труду, данные об изменении производственной деятельности предприятия и др.

О сокращении численности или штата работников нанимателем издается соответствующий приказ, вносятся изменения в штатное расписание, которое утверждается в установленном порядке.

При сокращении численности или штата работников преимущественное право на оставление на работе предоставляется работникам с более высокой производительностью труда и квалификацией. При равной производительности труда и квалификации предпочтение в оставлении на работе отдается работникам, заболевшим и перенесшим лучевую болезнь; принимавшим участие в 1986-1989 годах в ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС; работавшим в зоне эвакуации, инвалидам. Другие категории работников, имеющие предпочтение на оставлении на работе, могут быть предусмотрены законодательством, коллективным договором, соглашением (например, беременные женщины, женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет, одинокие матери, имеющие детей в возрасте от 3 до 14 лет (детей инвалидов - до 18 лет и другие категории).

При сокращении численности или штата работников наниматель вправе в пределах однородных профессий и должностей произвести перестановку работников и перевести более квалифицированного работника, должность которого сокращается, с его согласия,

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

на другую должность, уволив с нее по пункту 1 статьи 42 ТК менее квалифицированного работника.

При расторжении трудового договора по пункту 1 статьи 42 ТК наниматель обязан не менее чем за два месяца уведомить работника о предстоящем его увольнении, а также уведомить о высвобождении работника государственную службу занятости. Уведомление работника должно быть сделано после утверждения штатного расписания в установленном порядке, и конкретному работнику, подлежащему увольнению, а не всем работникам, работающим на той же должности, которая сокращается. ТК ввел новое правило, касающееся предупреждения работника о предстоящем увольнении. Наниматель вправе с согласия работника заменить предупреждение о предстоящем высвобождении выплатой компенсации в размере двухмесячного среднего заработка. Это означает, что если работник поставлен в известность о его увольнении в связи с сокращением его должности или работы, он вправе уволиться сразу же после предупреждения или через какое-то время до истечения двухмесячного срока. При этом увольнение следует производить по пункту 1 статьи 42 ТК, а не по желанию работников, с выплатой ему двухмесячного среднего заработка или заработка в размере пропорционально той части срока, которая осталась до окончания двухмесячного срока. За работником и в этом случае сохраняется право на получение выходного пособия в размере, установленном законом (ст. 48 ТК).

В период срока предупреждения работнику предоставляется один свободный день в неделю без сохранения заработной платы (по договоренности с нанимателем — с сохранением заработной платы) для решения вопроса о самостоятельном трудоустройстве у других нанимателей.

2) Несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие состояния здоровья, препятствующего продолжению данной работы.

Расторжение трудового договора по данному основанию может иметь место при стойком снижении трудоспособности, препятствующем надлежащему исполнению трудовых обязанностей, либо если исполнение трудовых обязанностей, учитывая состояние здоровья работника, ему противопоказано или опасно для членов трудового коллектива либо обслуживаемых им граждан. Временная нетрудоспособность не может служить основанием для увольнения. Состояние здоровья работника, препятствующее выполнению обязанностей по его специальности, квалификации, должности, должно подтверждаться заключением медико-реабилитационной экспертной комиссии (МРЭК) для инвалидов или заключением врачебно-консультационной комиссии (ВКК) для других работников.

Расторжение трудового договора по п. 2 ст. 42 ТК может быть произведено только при отсутствии возможности перевести работника, с его согласия на другую работу, которая не противопоказана ему по состоянию здоровья или отказе работника от перевода на другую работу.

3) Несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, препятствующей продолжению работы данной работы. Согласно ст. 1 ТК ***квалификация*** — это уровень общей и специальной подготовки работника, подтверждаемый установленными законодательством видами документов (аттестат, диплом, свидетельство и др.). Кроме того, квалификация определяется наличием у работника определенных навыков и опыта работы.

Несоответствие должности или работе определяется по объективным данным, а не по субъективному отношению работника к своим трудовым обязанностям. Недопустимо расторжение трудового договора по мотиву отсутствия специального образования, если оно согласно законодательству не является обязательным условием при заключении трудового договора (п. 30 постановления Пленума Верховного Суда № 2 от 29 марта 2001 г. ”О некоторых вопросах применения судами законодательства о труде”).

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

Доказательствами недостаточной квалификации работника могут являться мотивированные заключения аттестационных комиссий, акты проверок, заключения компетентных специалистов, акты о браке и иные документы, содержащие подробные сведения и выводы о степени квалификации работника. Допустимы и свидетельские показания лиц, знающих деловые качества работника, его отношение к работе и результаты его труда.

4) Систематическое неисполнение работником без уважительных причин обязанностей, возложенных на него трудовым договором или правилами внутреннего трудового распорядка, если к работнику ранее применялись меры дисциплинарного взыскания. *Систематическим* нарушением трудовых обязанностей является повторное их нарушение (п.32 постановления Пленума Верховного Суда от 29 марта 2001 г).

Нарушением трудовой дисциплины является неисполнение или ненадлежащее исполнение по вине работника возложенных на него трудовых обязанностей (нарушение правил внутреннего трудового распорядка, должностных инструкций, положений, приказов нанимателя, технических правил и т.п.).

5) Прогул (в том числе отсутствие на работе более трех часов в течение рабочего дня) без уважительных причин. *Прогулом* считается неявка на работу без уважительных причин в течение всего рабочего дня, а также отсутствие на работе более трех часов в течение рабочего дня непрерывно или суммарно.

Увольнение по данному основанию может быть произведено также за оставление без уважительных причин работы лицом, заключившим трудовой договор на неопределенный срок, без предупреждения нанимателя о расторжении трудового договора, а также и до истечения срока предупреждения об увольнении; оставление без уважительных причин работы лицом, заключившим срочный трудовой договор, до истечения срока трудового договора, самовольное использование дней отгулов, а также самовольный уход в отпуск (трудовой, социальный, основной минимальный или основной удлиненный) (п. 34 постановления Пленума № 2 от 29 марта 2001 г.).

Доказывание факта невыхода на работу или отсутствия работника на работе более трех часов возлагается на нанимателя. Уважительность причин неявки на работу может подтверждаться соответствующими документами (больничный лист, справка лечебного учреждения, повестка в суд, милицию, справки о нарушении работы транспорта и т.п.). Пленум Верховного Суда в указанном постановлении разъяснил, что В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда № 2 от 29 марта 2001 г. не является прогулом использование работником дней отдыха в случае, когда наниматель вопреки закону отказал в их предоставлении и время использования таких дней не зависело от усмотрения нанимателя (например, отказ работнику, являющемуся донором, в предоставлении в соответствии с частью 1 статьи 104 ТК дня отдыха непосредственно после каждого дня сдачи крови). Не считается прогулом неявка на общественное мероприятие (например, на субботник по уборке территории) или неявка на работы, которые не обусловлены трудовым договором (направление на сельхозработы).

6) Неявка на работу в течение более четырех месяцев подряд вследствие временной нетрудоспособности (не считая отпуска по беременности и родам), если законодательством не установлен более длительный срок сохранения места работы (должности) при определенном заболевании. За работниками, утратившими трудоспособность в связи с трудовым увечьем или профессиональным заболеванием, место работы (должность) сохраняется до восстановления трудоспособности или установления инвалидности.

Увольнение по данному основанию допускается, если временная нетрудоспособность продолжается свыше четырех месяцев непрерывно. Если работник в течение этого периода приступил к работе хотя бы на один день, то срок временной нетрудоспособности следует исчислять с ее начала после имевшегося перерыва. Увольнение по п.6. ст.42 – это лишь право нанимателя, а не обязанность. Увольнение по

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

данному основанию может производиться, когда отсутствие работника на работе существенно отражается на интересах производства и его необходимо заменить другим постоянным работником. Законодательством в некоторых случаях установлены более продолжительные сроки сохранения места работы (должности) при определенных заболеваниях. Например, за работниками, временно утратившими трудоспособность вследствие заболевания туберкулезом, место работы сохраняется в течение 12 месяцев.

За работниками, получившими получили временную нетрудоспособность вследствие трудового увечья и профессионального заболевания сохраняется место работы (должность) на весь период временной нетрудоспособности, а в случае назначения ему инвалидности, препятствующей продолжению данной работы, такой работник может быть уволен, при невозможности перевода на другую работу, по п. 2 ст. 42 ТК.

7) Появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения, а также распитие спиртных напитков, употребление наркотических или токсических средств на рабочем месте и в рабочее время. В соответствии с п. 2.10 Декрета Президента Республики Беларусь № 29 от 26 июля 1999 г. “О дополнительных мерах по совершенствованию трудовых отношений, укреплению трудовой и исполнительской дисциплины” дополнительным основанием досрочного расторжения контракта по инициативе нанимателя, является распитие спиртных напитков, употребление наркотических или токсических средств по месту работы и в не рабочее время (п. 38 постановления Пленума Верховного Суда № 2 от 29 марта 2001 г.).

Нетрезвое состояние работника либо наркотическое или токсическое опьянение могут быть подтверждены как медицинским заключением, так и другими видами доказательств. При отказе работника от медицинского освидетельствования наниматель обязан составить акт с участием очевидцев нахождения работника в нетрезвом состоянии. Акт должен быть составлен в день обнаружения работника в нетрезвом состоянии, при возможности, с ним следует в тот же день ознакомить нарушителя.

8) совершение по месту работы хищения имущества нанимателя, установленного вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, в компетенцию которого входит наложение административного взыскания. Факт хищения и вина работника в этом должны быть установлены вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, в компетенцию которого входит наложение административного взыскания. Применение к лицу, совершившему хищение, мер общественного воздействия, например, товарищеским судом, собранием трудового коллектива, не может являться основанием для увольнения работника по пункту 8 статьи 42 ТК.

Увольнение работника по данному основанию может иметь место при хищении имущества нанимателя, т.е. имущества, принадлежащего ему на праве собственности, полного хозяйственного ведения или оперативного управления или находящегося у него в соответствии с заключенными гражданско-правовыми договорами. Основанием увольнения может явиться хищение личного имущества, не принадлежащего нанимателю, если оно было сдано на хранение нанимателю.

При увольнении по данному основанию месячный срок для его применения исчисляется не со дня обнаружения проступка, а со дня вступления в силу приговора суда или со дня принятия решения об административном взыскании.

9) Однократное грубое нарушение правил охраны труда, повлекшее увечье или смерть других работников

Субъектами увольнения по данному основанию могут быть не только должностные лица организации, отвечающие за охрану труда и технику безопасности, но и работники, нарушившие правила охраны труда и техники безопасности. Доказательством виновных действий работника по нарушению правил охраны труда может являться акт о несчастном случае, составленный в установленном порядке.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Статья 44 ТК предусматривает случаи прекращения трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон:

Призыв работника на воинскую службу

Всеобщая воинская обязанность – конституционная обязанность граждан Республики Беларусь. Исходя из высоких государственных целей, заключающихся в обеспечении безопасности и независимости государства, устанавливается приоритет военной службы перед другими видами государственной службы и трудовой деятельности, который выражается в прекращении гражданами работы, учебы, службы и иной деятельности на предприятиях, в учреждениях и организациях независимо от форм собственности и условий хозяйствования при призыве или добровольном поступлении на военную службу (ст.2 Закона Республики Беларусь от 5 ноября 1992 г. "О всеобщей воинской обязанности и военной службе", с последующими изменениями и дополнениями). В ТК не указано как основание прекращения трудового договора прием на воинскую службу. В то же время, ст. 340 ТК предусматривает выплату выходного пособия как работникам, призванным на воинскую службу, так и принятым на такую службу. Призыв работника на военные сборы не прекращает трудового договора. Основанием для издания приказа об увольнении работника является повестка военкомата о призыве на срочную воинскую службу, а также справка о зачислении в высшее военное учебное заведение, документ, подтверждающий прием работника на военную службу (контракт) и т.п. При этом работник представляет также заявление с просьбой уволить его с работы по соответствующей причине. При прекращении трудового договора на основании призыва или принятия на воинскую службу выплачивается выходное пособие в размере не менее двухнедельного среднего заработка.

Восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу

Прекращение трудового договора по этому основанию допускается в случае, если работник, ранее выполнявший эту работу, восстановлен на прежней работе по решению суда либо самим нанимателем (например, по протесту прокурора или на основании предписания государственного инспектора труда). Это основание распространяется также на случаи восстановления на прежней работе работника, освобожденного от работы в связи с осуждением или привлечением к уголовной ответственности при признании их незаконными, если требование о восстановлении на прежнем месте работы заявлено в течение трех месяцев со дня вступления в законную силу оправдательного приговора либо вынесения постановления (определения) о прекращении уголовного дела в связи с отсутствием события или состава преступления или недоказанностью его участия в совершении преступления.

Нарушение установленных правил приема на работу

Случаями нарушения правил приема на работу являются: 1) прием на работу, связанную с материальной ответственностью, лиц, ранее судимых за хищение, взяточничество и иные корыстные преступления, если судимость не снята и не погашена; 2) прием лиц, лишенных приговором суда права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на эти должности или для этой деятельности в течение назначенного судом срока; 3) прием на работу молодых специалистов после окончания ими учебных заведений и направленных на работу в установленном порядке к другому нанимателю; 4) прием на работу в государственную организацию лиц, состоящих между собой в близком родстве или свойстве на должности руководителя, главного бухгалтера (его заместителей) и кассира, если их работа связана с непосредственной подчиненностью или подконтрольностью одного из них другому (ст. 27 ТК); 5) прием на работу на условиях штатного совместительства руководителя организации (ст. 255 ТК); 6) прием на другую оплачиваемую работу служащих государственного аппарата; 7) прием на работу по совместительству лиц моложе восемнадцати лет, беременных женщин, а также работников с вредными условиями труда, если основная работа связана с такими же условиями (ст. 348 ТК); прием на работу без документов, перечисленных в ст. 26 ТК.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Неизбрание на должность (в том числе по конкурсу)

Прекращение трудового договора по данному основанию производится в случаях, когда работник по истечении соответствующего срока работы по конкурсу принимал участие в новом конкурсе (выборах), но не прошел по конкурсу (не избран). Если же срок работы по конкурсу истек, а работник отказался от участия в очередном конкурсе, то увольнение должно производиться по п. 2 ст. 35 ТК.

Вступление в законную силу приговора суда, которым работник осужден к наказанию, исключающему продолжение работы

К наказаниям, исключающим продолжение работы у данного нанимателя относятся лишение свободы, пожизненное заключение, арест, ограничение свободы, лишение права занимать определенные должности или осуществлять определенную деятельность. Увольнение по данному основанию может быть произведено только после вступления в законную силу приговора суда. Если работник до вынесения приговора находился под стражей, увольнение его производится не с момента вынесения приговора, а с последнего дня работы.

Арест, примененный судьей по административному делу, а также применение органом дознания, следователем, прокурором или судьей в качестве меры пресечения заключения под стражу не может являться основанием для увольнения работника.

Смерть работника, а также признание его судом умершим или безвестно отсутствующим

Документами, являющимися основанием для прекращения трудового договора служат свидетельство о смерти, выданное в установленном порядке, а также решение суда об объявлении гражданина умершим или признании его безвестно отсутствующим. В соответствии со ст. 41 ГК гражданин может быть объявлен судом умершим, если по месту его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение трех 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. Гражданин может также быть признан судом безвестно отсутствующим, если в течение одного года по месту его жительства нет сведений о месте его пребывания (ст. 38 ГК). Порядок признания гражданина безвестно отсутствующим или объявление его умершим предусмотрен ст. ст. 368—372 ГПК.

В соответствии со статьей 47 ТК помимо оснований, предусмотренных Трудовым кодексом, трудовой договор с некоторыми категориями работников может быть прекращен в случаях:

1) Однократного грубого нарушения трудовых обязанностей руководителем организации (обособленного подразделения) и его заместителями, главным бухгалтером и его заместителями. Субъектом увольнения в данном случае являются руководители и их заместители, главные бухгалтеры и их заместители предприятий и организаций любых форм собственности и организационно-правовой формы.

Согласно статье 21 Закона о предприятиях этого закона обособленными подразделениями являются филиалы, представительства, отделения и другие подразделения, с правом открытия соответствующих счетов, о котором предприятием утверждено положение, определяющее их правовой статус. В законодательстве не содержится определения понятия грубого нарушения трудовых обязанностей. Судебная практика относит к грубым нарушениям трудовых обязанностей нарушения финансовой дисциплины, если при этом предприятию причинен ущерб, нарушение правил по охране труда и технике безопасности, повлекшие увечье или смерть работника и другие нарушения. Грубым нарушением трудовых обязанностей является, например, неисполнение Конституции Республики Беларусь, решений Президента Республики Беларусь, законов, постановлений Совета Министров и судебных постановлений при осуществлении должностных обязанностей (п. 5 Декрета Президента Республики

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

Беларусь от 26 июля 1999 г. № 29 “О дополнительных мерах по совершенствованию трудовых отношений, укреплению трудовой и исполнительской дисциплины”).

В приказе об увольнении должно указано, за какой конкретный проступок работника производится увольнение.

2) Совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или материальные ценности, если эти действия являются основанием для утраты доверия к нему со стороны нанимателя. Увольнение по указанному основанию допустимо лишь в отношении работников, непосредственно обслуживающих денежные или материальные ценности, то есть занимающихся приемом, хранением, продажей (отпуском), перевозкой материальных или денежных ценностей. Такую работу выполняют кассиры, кладовщики, экспедиторы, продавцы и другие работники. По данному основанию могут быть уволены не только материально-ответственные лица, но и лица, с которыми договоры о полной материальной ответственности не заключены, но занятые непосредственным обслуживанием денежных или материальных ценностей (рабочие, занимающиеся разгрузкой и укладкой товаров на складах, работники, занимающиеся транспортировкой товарных ценностей и др. Не могут быть уволены по этому основанию: работники, имеющие доступ к материальным ценностям, но непосредственно их не обслуживающие (уборщица складских помещений, столяр, устанавливающий стеллажи на складе и т. д); бухгалтера, ревизоры, которые непосредственно не обслуживают материальные и денежные ценности.

Действия, которые могут повлечь утрату доверия, могут быть: допущение недостачи материальных ценностей, выдача ценностей без надлежащего своевременного оформления, отпуск товаров вне торгового зала, нарушение правил торговли, обман покупателей, провоз пассажиров без включенного счетчика, оставление кассиром открытого сейфа и др.

Согласно общим правилам, увольнение с работы может производиться за виновное ненадлежащее исполнение трудовых обязанностей. При установлении в предусмотренном законом порядке факта совершения хищения, взяточничества и иных корыстных правонарушений эти работники могут быть уволены по основанию утраты к ним доверия и в том случае, когда указанные действия не связаны с их работой (п. 42 постановления Пленум Верховного Суда в от 29 марта 2001 г.). Фактом подтверждения вины могут быть: акты инвентаризации, проверки финансово-хозяйственной деятельности и т. д.

3) Совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы. Пленум Верховного Суда разъяснил, что увольнение по п. 3 ст. 47 ТК допустимо в отношении только тех работников, в трудовую функцию которых воспитательная работа входит в качестве основной, в частности, учителя, преподаватели учебных заведений, мастера производственного обучения, воспитатели детских учреждений (п. 43 постановления Пленума Верховного Суда № 2 от 29 марта 2001 г.).

Аморальным является проступок, не соответствующий требованиям морали. Для увольнения по п. 3 ст. 47 ТК требуется, чтобы проступок был не только аморальным, но и не совместимым с продолжением работы по выполнению воспитательных функций. Такими проступками могут являться например, совершение преступления, появление в общественных местах в нетрезвом состоянии, оскорбляющем человеческое достоинство и общественную нравственность, применение физического воздействия по отношению к учащимся и т. п. Поводом к увольнению может являться не только проступок, совершенный при исполнении трудовых обязанностей, но и аморальное поведение работника, выполняющего воспитательные функции в быту, в общественных местах. Для увольнения по данному основанию необходимо, чтобы совершение аморального проступка было доказано.

Увольнение по п. 2 и 3 ст. 47 ТК не является дисциплинарным взысканием, поэтому оно может быть произведено и по истечении сроков, установленных для наложения

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

дисциплинарного взыскания. Вместе с тем, как разъяснил Пленум Верховного Суда в постановлении от 29 марта 2001 г., рассматривая дела о восстановлении на работе лиц, уволенных по основаниям п. п. 2 и 3 ст. 47 ТК, судам следует принимать во внимание время, истекшее с момента совершения аморального проступка и виновных действий работника, к которому утрачено доверие нанимателя, его последующее поведение и другие конкретные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения спора.

4) Направления работника по постановлению суда в лечебно-трудовой профилакторий. Порядок и условия направления лиц, являющихся хроническими алкоголиками и наркоманами, на принудительное лечение, регулируется Законом Республики Беларусь "О мерах принудительного воздействия в отношении хронических алкоголиков и наркоманов, систематически нарушающих общественный порядок и права других лиц" от 21 июня 1991г. с последующими изменениями и дополнениями

Направление хронических алкоголиков и наркоманов на принудительное лечение производится от одного до полутора лет в тех случаях, когда обычные меры профилактического характера перестают быть действенными. Целью направления на принудительное лечение является трудовое перевоспитание и лечение злостных алкоголиков и наркоманов.

5) Неподписания либо нарушения работником, уполномоченным на выполнение государственных функций, письменных обязательств по выполнению предусмотренных законодательством мер по предупреждению коррупции. В ст. 1 Закона от 26 июня 1997 г. "О мерах борьбы с организованной преступностью и коррупцией" предусмотрено, что к лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, относятся представители власти, в том числе работники правоохранительных органов, судьи; депутаты Палаты представителей и члены Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, депутаты местных Советов депутатов; служащие государственного аппарата; лица, определяемые законодательством как должностные, в том числе и в Вооруженных Силах Республики Беларусь и иных воинских формированиях; должностные лица субъектов хозяйствования, в имуществе которых доля государственной собственности является преобладающей (Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1997, № 24. Ст. 460).

Меры по предупреждению коррупции отражаются в соответствующих письменных обязательствах, согласие с которыми заверяется личными подписями лиц, уполномоченных на выполнение государственных функций. Письменные обязательства по предупреждению коррупции подписываются лицами, принимаемыми на работу, а также уже принятыми. Неподписание таких обязательств служит основанием для отказа лицам в принятии на службу (работу) либо увольнения со службы (работы) в порядке, установленном законодательством. Основанием для увольнения со службы (работы) является также нарушение требований о мерах по предупреждению коррупции.

Прекращение трудового договора оформляется приказом (распоряжением) нанимателя. В приказе должны быть указаны основания увольнения в точном соответствии с формулировкой действующего законодательства и ссылкой на конкретную статью и пункт закона. О произведенном увольнении делается соответствующая запись в трудовой книжке. При прекращении трудового договора в связи с болезнью, инвалидностью, уходом на пенсию по возрасту, зачислением на дневное отделение учебного заведения либо в аспирантуру и по другим причинам, с которыми законодательство связывает предоставление определенных гарантий и преимуществ, запись об увольнении вносится в трудовую книжку с указанием этих причин.

Днем увольнения считается последний день работы. В день увольнения наниматель обязан выдать работнику трудовую книжку с внесенной в нее записью об увольнении. Если работник отсутствовал или не получил трудовую книжку, то она должна быть выдана ему по первому требованию. За задержку выдачи трудовой книжки по вине

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

нанимателя работнику выплачивается средний заработок за все время задержки и дата увольнения изменяется на день выдачи трудовой книжки.

При прекращении трудового договора по независящим от работника причинам ему выплачивается *выходное пособие* с целью обеспечения работника в период подыскания новой работы. Законом установлен различный размер выходного пособия в зависимости от основания увольнения. Размер выходного пособия может быть увеличен в зависимости от стажа работы у данного нанимателя в порядке и на условиях, предусмотренных коллективным договором, соглашением.

4.Совмещение работы с обучением. Время отдыха. Социальные отпуска.

Время отдыха – это часть календарного времени, в течение которого работник в соответствие с законодательством свободен от выполнения своих трудовых обязанностей и вправе использовать это время по своему усмотрению. Однако не все время, считающееся временем отдыха, работник использует непосредственно для отдыха (время проезда к месту работы и обратно, время домашнего труда и т.д.).

Правовое регулирование времени отдыха имеет большое значение. Это время работник использует в своих интересах: для восстановления затраченных сил, повышения культурного и образовательного уровня. Полноценный отдых способствует профессиональной трудоспособности, сохранению жизни и здоровья работников.

ТК РБ не использует термин «нормирование» применительно ко времени отдыха, но оно имеет место. ***Нормирование продолжительности времени отдыха*** – это установление его нормативов и норм, оно схоже с нормированием рабочего времени. Его осуществляет наниматель с учетом ограничений (нормативов и норм) и условий, установленных ТК, другими нормативными актами, трудовыми договорами. Законодательство предусматривает два способа регулирования продолжительности времени отдыха:

- прямой – законодательное закрепление конкретных видов отдыха;
- косвенный - законодательное ограничение продолжи-тельности рабочего времени.

Виды времени отдыха:

- перерывы для отдыха и питания, специальные перерывы;
- еженедельный отдых - время после окончания рабочего дня (смены) до начала следующего рабочего дня (смены);
- еженедельный – выходные дни;
- нерабочие праздничные дни;
- отпуска: трудовые, социальные

К перерывам в течение рабочего дня относятся:

- перерывы для отдыха и питания;
- специальные дополнительные перерывы для отдельных категорий работников.

Перерывы для отдыха и питания (ст. 134 ТК) предоставляются всем работникам независимо от формы собственности. Особенностями перерыва для отдыха и питания являются:

- установлена минимальная продолжительность – не менее 20 минут
- установлена предельная продолжительность – не более 2-х часов;
- время предоставления перерыва и его конкретная продолжительность устанавливаются ПВТР или графиком работ (сменности) либо по соглашению между работником и нанимателем;
- работник может использовать перерывы по своему усмотрению;
- перерывы не включаются в рабочее время и оплате не подлежат.

На практике перерывы для отдыха и питания предоставляются, как привило, как правило, через 4 часа после начала работы.

Дополнительные специальные перерывы (ст. 135 ТК) устанавливаются наряду с перерывом для отдыха и питания некоторым работникам, они включаются в рабочее

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

время и подлежат оплате. Виды этих перерывов, продолжительность и порядок их предоставления определяются ПВТР.

К дополнительным специальным перерывам относятся:

- перерывы для обогревания и отдыха, установленные работникам, работающим в холодное время года на открытом воздухе или в закрытых не обогреваемых помещениях (для обогревания); работникам, занятым на погрузочно-разгрузочных работах (для отдыха); другим категориям работников в случаях, предусмотренных законодательством или коллективным договором;
- перерывы работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда (ст.225);
- перерывы для кормления ребенка женщинам, имеющим детей в возрасте до полутора лет (ст.267). Эти перерывы предоставляются не реже чем через три часа продолжительностью не менее 30 минут. При наличии двух или более детей в возрасте до полутора лет продолжительность перерывов устанавливается не менее одного часа.

Ежедневные перерывы являются перерывами между окончанием одного рабочего дня (смены) и началом другого рабочего дня (смены). В соответствии с частью 3 ст. 125 ТК их минимальная продолжительность должна составлять не менее двойной продолжительности времени работы в предшествующий отдыху рабочий день (смену). Исчисляется с момента окончания рабочего дня (смены) до момента начала следующего за ним дня работы (смены) и включает время обеденного перерыва в предшествующий отдыху рабочий день. При удлиненной продолжительности рабочего дня минимум не может быть обеспечен, но за учетный период увеличивается еженедельный непрерывный отдых. При сокращенном рабочем времени возможна такая же корректировка.

Непрерывный, еженедельный отдых называется непрерывным, т.к. выходные дни должны предоставляться подряд. Календарная неделя – основной учетный период для исчисления выходных дней. Стандартная календарная неделя начинается в понедельник и заканчивается в воскресенье включительно.

Выходные дни - это еженедельный непрерывный отдых, предоставляемый всем работникам: при 5-дневной рабочей неделе – 2 выходных дня подряд, а при 6-дневной – 1 день, как правило в воскресенье. Это общий выходной день. В организациях с непрерывным производственно-технологическим циклом (металлургическое, химическое производство, сельское хозяйство и др.), а также обеспечивающих постоянное непрерывное обслуживание населения, организаций (электростанции, телеграф, почта, скорая помощь, транспорт), выходные дни предоставляются в различные дни календарной недели поочередно каждой группе работников согласно графику работ (сменности). В организациях, постоянно обслуживающих население в субботы и воскресенья (торговли, бытовое обслуживание, театры, музеи…), выходной день (дни) устанавливается в другой день недели с учетом рекомендаций местных исполнительных и распорядительных органов. Если выходной день по ПВТР или графику работы (сменности) совпадает с государственным праздником или праздничным днем, выходной день не переносится и другой день отдыха не предоставляется.

Продолжительность еженедельного непрерывного отдыха должна быть не менее 42 часов. Исчисляется согласно ПВТР или графику работ (сменности) с момента окончания рабочего дня (смены) накануне выходного дня (выходных дней) и до момента его начала в первый после выходного дня (выходных дней) рабочий день. При многосменном режиме работы, а также суммированном учете рабочего времени минимальная продолжительность еженедельного отдыха может исчисляться в среднем за учетный период.

Работа в выходные дни допускается по предложению нанимателя и только с согласия работника или по инициативе работника с согласия нанимателя. Норма ст. 143 ТК устанавливает исключительные случаи привлечения к работе в выходной день без согласия работника:

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

1. предотвращения катастрофы (термин «катастрофа» означает событие с несчастными, трагическими последствиями, напр. взрыв, обвал, пожар), производственной аварии, выполнения работ, необходимых для немедленного устранения их последствий или последствий стихийного бедствия;

2. предотвращения несчастных случаев;

3. устранения случайных или неожиданных обстоятельств, которые могут нарушить или нарушили нормальное функционирование водоснабжения, газоснабжения, отопления, освещения, канализации, транспорта, связи;

4. оказания медицинским персоналом экстренной медицинской помощи.

Не могут привлекаться к работе в выходные дни: несовершеннолетние до 18 лет, беременные женщины. Женщины, имеющие детей в возрасте до 3- х лет (детей-инвалидов – до 18 лет), могут привлекаться к работе только с их согласия. Инвалиды - только с их согласия и при условии, если такая работа им не запрещена в соответствии с медицинским заключением.

В соответствии со ст. 144 ТК допускается использование для работы не более 12 выходных дней в год каждого работника (в это количество дней не включаются выходные дни, в которые работник привлекался к работе без его согласия в исключительных случаях, установленных законодательством). Привлечение к работе в выходной день оформляется приказом (распоряжением) нанимателя с соблюдением гарантий (женщинам, несовершеннолетним, инвалидам)

Работа в выходной день может компенсироваться по соглашению сторон предоставлением другого дня отдыха или повышенной оплатой (не ниже, чем в двойном размере, премии начисляются на заработок по одинарным сдельным расценкам или одинарную тарифную ставку). Если привлечение к работе обязательно для работника, но стороны не смогли договориться о форме компенсации за работу в выходной день, предоставляется компенсация в виде другого дня отдыха, если иное не предусмотрено в коллективном договоре, соглашении.

Государственные праздники - это праздники, установленные в Республике Беларусь в ознаменование событий, имеющих особое историческое либо общественно-политическое значение для Республики Беларусь, оказавших существенное влияние на развитие белорусского государства и общества.

Нерабочими днями объявлены: 1 января - Новый год; 7 января - Рождество Христово (православное Рождество); 8 марта - День женщин; по календарю православной конфессии - Радуница; 1 мая - Праздник труда; 9 мая - День Победы; 3 июля - День Независимости Республики Беларусь (День Республики); 7 ноября - День Октябрьской революции; 25 декабря - Рождество Христово (католическое Рождество).

В государственные праздники и праздничные дни, объявленные нерабочими допускаются работы, приостановка которых невозможна по производственно-техническим условиям (непрерывно действующие организации); вызываемые необходимостью постоянного непрерывного обслуживания населения (планируются заранее в графике и включаются в месячную норму рабочего времени); а также неотложные ремонтные и погрузочно-разгрузочные работы (выполняются в соответствии с утвержденным графиком или по особому распоряжению нанимателя, если их нельзя было заранее предвидеть).

Работа в государственные праздники и праздничные дни (ст. 69 ТК) оплачивается не ниже чем в двойном размере. Со сдельной оплатой труда – не ниже двойных сдельных расценок, с повременной, а также получающих должностные оклады, не ниже двойных часовых ставок (окладов).

По договоренности с нанимателем работнику за работу в сверхурочное время может предоставляться другой день отдыха. Если работа запланирована графиком и выполнена в пределах месячной нормы часов – компенсация в виде другого дня отдыха не полагается.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Премии начисляются на заработок по одинарным сдельным расценкам или на одинарную тарифную ставку.

Под отпуском понимается освобождение от работы по трудовому договору на определенный период для отдыха и иных социальных целей с сохранением прежней работы и заработной платы и в случаях, предусмотренных ТК.

Различают два вида отпусков: трудовые и социальные.

Трудовые отпуска, в свою очередь, включают: основные (минимальный и удлиненный) и дополнительные отпуска.

Продолжительность отпусков работников по общему правилу исчисляется в календарных днях. Государственные праздники и праздничные дни, приходящиеся в период отпуска в период отпуска не включаются и не оплачиваются.

Статья 152 ТК закрепляет два варианта оформления трудовых отпусков:

- приказом (распоряжением, решением) нанимателя, которые подписываются от имени нанимателя уполномоченным им должностным лицом;
- запиской об отпуске.

В соответствии со ст. 153 ТК ***трудовой отпуск*** предназначен для отдыха и восстановления работоспособности, укрепления здоровья и иных личных потребностей работника. Он предоставляется за работу в течение года (ежегодно) с сохранением прежней работы и средств заработка.

Трудовой отпуск включает:

основной отпуск,

дополнительные отпуска.

Основной отпуск составляет, как правило, большую часть общей продолжительности отпусков. Он охватывает либо минимальный либо удлиненный.

Продолжительность основного ***отпуска*** не может быть менее 24 календарного дня. Она обязательна для всех нанимателей. Наниматель за счет собственных средств имеет право увеличивать работникам продолжительность основного отпуска сверх 24 календарного дня в порядке, предусмотренном коллективным договором, соглашением, трудовым договором (ст. 155 ТК).

Некоторым категориям работников предоставляются ***основные отпуска,*** продолжительность которых составляет более 24 календарных дней:

- для педагогических работников – от 28 до 56 календарных дней;
- работникам, признанным инвалидами - 30 календарных дней;
- работникам моложе восемнадцати лет - 30 календарных дней;
- работникам за работу в зонах радиоактивного загрязнения в результате катастрофы на Чернобыльской АЭС: с правом на отселение – 37 календарных дней, первоочередного отселения и последующего отселения, эвакуации – 44 календарных дня;

Дополнительный отпуск – это непрерывный отдых предоставляемый сверх основного отпуска отдельным категориям работников, в размере и на условиях, предусмотренных законодательством, соглашением, коллективным или трудовым договором. Дополнительные отпуска предоставляются:

- работникам, занятым на работах с вредными условиями труда от 8 до 42 календарного дня (предоставляется на основании Списка производств, цехов, профессий и должностей с вредными условиями труда, работа в которых дает право на сокращенную продолжительность рабочего времени и дополнительный отпуск.
- работникам с ненормированным рабочим днем, за работу сверх нормальной продолжительности рабочего времени - продолжительностью до 7 календарных дней.
- работникам, занятых в отдельных отраслях и имеющих продолжительный стаж работы в одной организации - до 3 календарных дней. Перечень отраслей, производств, работ, профессий и должностей, условия предоставления и продолжительность отпуска за продолжительный стаж работы утверждается Правительством. (Постановление Минтруда от 14 апреля 2000 № 61);

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

• дополнительные поощрительные отпуска (за результативность, за условия труда, нервное напряжение; здоровый образ жизни) могут устанавливаться за счет собственных средств нанимателя коллективным договором, соглашением или нанимателем всем работникам, отдельным их категориям, а персонально – трудовым договором (ст. 160 ТК).

По соглашению между работником и нанимателем допускается замена трудовых отпусков (основного и дополнительного), кроме предоставляемого за работу с вредными условиями труда, денежной компенсацией, за исключением семи календарных дней. Замена отпусков, предоставляемых авансом, денежной компенсацией не допускается.

Трудовые отпуска (основной и дополнительный) за первый год работы предоставляется работнику не ранее чем через 6 месяцев работы у нанимателя (ч. 1 ст. 166 ТК).

До истечения 6 месяцев работы наниматель обязан предоставить трудовые отпуска по желанию работника: женщинам перед отпуском по беременности и родам или после него; лицам моложе восемнадцати лет; работникам, принятым на работу в порядке перевода; работникам, которым в соответствии с медицинским заключением предоставляется путевка для санаторно-курортного лечения; совместителям, если трудовой отпуск по основному месту работы приходится период до шести месяцев работы по совместительству; учителям школ, преподавателям профессионально-технических учебных заведений, профессорско-преподавательскому составу высших и средних специальных учебных заведений; участникам Великой Отечественной войны; женщинам, имеющим двух и более детей в возрасте до четырнадцати лет или ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет; работникам, обучающимся без отрыва от производства в средних общеобразовательных вечерних (сменных) школах, профессионально-технических учебных заведениях, вечерних и заочных высших и средних специальных учебных заведениях, аспирантурах; в других случаях, предусмотренных коллективным договором, соглашением или трудовым договором. Военнослужащим, уволенным в запас и направленным на работу в порядке организованного набора, трудовой отпуск предоставляется по истечении 3 месяцев работы. Работающим женам (мужьям) военнослужащих по их желанию трудовой отпуск предоставляется одновременно с отпуском их мужей (жен).

Трудовые отпуска за второй и последующие рабочие годы предоставляются в соответствии с очередностью предоставления трудовых отпусков, если иное не предусмотрено ТК.

Рабочий год, за который предоставляется трудовой отпуск – это промежуток времени, равный по продолжительности календарному году, но исчисляемый для каждого работника со дня приема на работу. В этот год включается фактически отработанное время, к которому приравнивается:

- Время, которое работник не работал, но за ним сохранялись прежняя работа и заработная плата либо выплачивалось пособие по государственному социальному страхованию, за исключением времени отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет;
- Время предусмотренных законодательством или коллективным договором отпусков без сохранения заработной платы, если эти отпуска не превышают 14 календарных дней в течение рабочего года;
- Время оплаченного вынужденного прогула;
- Другие периоды, предусмотренные законодательством или коллективным договором, соглашением (время обучения на курсах по подготовке и переподготовке кадров, время, когда работник освобождается от работы в связи с внедрением новых технологий в производство).

Согласно ст. 168 ТК очередность предоставления трудовых отпусков устанавливается графиком трудовых отпусков, утверждаемым нанимателем по согласованию с профсоюзом, или нанимателем по согласованию с работником в случае

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

отсутствия профсоюза. Наниматель обязан уведомить работника о времени начала трудового отпуска не позднее чем за 15 календарных дней. Наниматель обязан предоставлять работнику трудовой отпуск, как правило, в течение каждого рабочего года (ежегодно).

Трудовой отпуск может быть перенесен или продлен (ст.171 ТК):

- при временной нетрудоспособности работника;
- при наступлении срока отпуска по беременности и родам;
- в случае привлечения работника к выполнению государственных обязанностей с правом на освобождение от работы;
- при совпадении трудового отпуска с отпуском в связи с обучением;
- в случаях невыплаты работнику в установленный срок заработной платы за время отпуска;
- с согласия сторон, а также в других случаях, предусмотренных законодательством или коллективным договором. Если перечисленные причины наступают во время трудового отпуска, он продлевается на соответствующее число календарных дней либо по желанию работника неиспользованная часть переносится на другой согласованный с нанимателем срок текущего года.

В исключительных случаях, когда предоставление полного трудового отпуска работнику в текущем году может неблагоприятно отразиться на нормальной деятельности организации, индивидуального предпринимателя, допускается с согласия работника перенос части отпуска на следующий рабочий год. Оставшаяся часть трудового отпуска не может быть менее семи календарных дней и предоставляется до окончания текущего рабочего года.

В соответствии со ст.172 ТК наниматель имеет право досрочно предоставить трудовой отпуск всем или отдельным категориям работников в случае неожиданной приостановки работы в связи с аварией, стихийным бедствием, необеспеченностью энергоресурсами, сырьем и по другим исключительным и заранее не предвиденным обстоятельствам.

По договоренности между работником и нанимателем трудовой отпуск может быть разделен на две части. При этом одна часть должна быть не менее 14 календарных дней.

Трудовой отпуск может быть прерван по предложению нанимателя и с согласия работника (отзыв из отпуска). При этом неиспользованная в связи с этим часть отпуска по договоренности между работником и нанимателем предоставляется в течение текущего рабочего года или по желанию работника присоединяется к отпуску за следующий рабочий год либо компенсируется в денежной форме, если иное не предусмотрено коллективным договором. Не допускается отзыв из отпуска работников моложе 18 лет и работников, занятых на работах с вредными условиями труда.

По письменному заявлению работника неиспользованный трудовой отпуск может быть предоставлен ему с последующим увольнением (кроме случаев увольнения за виновные действия). При этом днем увольнения считается последний день отпуска (ст. 178 ТК).

При увольнении независимо от его основания работнику, который не использовал или использовал не полностью трудовой отпуск, выплачивается денежная компенсация.

Норма статьи 183 ТК определяет ***цели социальных отпусков***: создания благоприятных условий для материнства, ухода за детьми, образования без отрыва от производства, удовлетворения семейно-бытовых потребностей и для других социальных целей.

Особенности социальных отпусков*:*

- они что не зависят от продолжительности, места и вида работы, наименования и организационно-правовой системы организации;

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

- они суммируются с трудовыми отпусками, т.е. предоставляются сверх трудового отпуска. Если в текущем году социальный отпуск не использован, то на следующий рабочий год он не переносится и не заменяется денежной компенсацией.

Виды социальных отпусков:

- По беременности и родам;
- По уходу за ребенком;
- В связи с обучением без отрыва от производства;
- В связи с катастрофой на Чернобыльской АЭС;
- По уважительным причинам личного и семейного характера.

Отпуск по беременности и родам предоставляется женщинам

Отпуск по беременности и родам предоставляется женщинам (184 ТК). Его продолжительность составляет:

• при нормальных родах - 126 календарных дней (70 дней до родов и 56 дней после родов);

• при осложненных родах или рождении двух и более детей- 140 календарных дней (70 дней до родов и 70 дней после родов).

Женщинам, работающим на территории радиоактивного загрязнения, предоставляется отпуск по беременности и родам большей продолжительности: при нормальных родах - 146 календарных дней (90 дней до родов и 56 дней после родов); при осложненных родах или рождении двух и более детей - 160 календарных дней (90 дней до родов и 70 дней. после родов). Дородовый отпуск женщинам, работающим на территории радиоактивного загрязнения, предоставляется с их согласия за пределами территории радиоактивного загрязнения с проведением оздоровительных мероприятий (ч. 3 ст. 184 ТК).

Отпуск по беременности и родам исчисляется суммарно и предоставляется женщине полностью независимо от числа дней, фактически использованных до родов.

За период отпуска по беременности и родам женщине выплачивается пособие по беременности и родам (на основании листка нетрудоспособности, выданного соответствующим медицинским учреждением), размеры и условия выплаты которого устанавливаются законодательством о государственном социальном страховании.

Женщинам, усыновившим (удочерившим) ребенка в возрасте до 3 месяцев, предоставляется отпуск продолжительностью 70 календарных дней со дня усыновления (удочерения) с выплатой за этот период пособия по государственному социальному страхованию (ст. 266 ТК).

Отпуск по беременности и родам включается в общий стаж, стаж работы по специальности, профессии, должности (специальный стаж), а также в стаж работы, дающий право на последующие трудовые отпуска.

Отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста 3 лет

Отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста 3 лет наниматель обязан предоставить женщинам (в т.ч. женщинам, усыновившим (удочерившим) ребенка) независимо от трудового стажа по их желанию после перерыва в работе, вызванного родами, с выплатой за этот период ежемесячного государственного пособия, размеры и условия выплаты которого устанавливаются законодательством (ст. 185 ТК).

Вместо матери ребенка отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста 3 лет может быть предоставлен работающим отцу или другим родственникам ребенка, фактически осуществляющим уход за ним, а при назначении опеки – опекуну (при наличии справки с места работы матери ребенка о ее выходе на работу до истечения срока отпуска и прекращении выплаты ей пособия). При этом за ними сохраняется право на получение ежемесячного государственного пособия.

По желанию лиц, находящихся в отпуске по уходу за ребенком до достижения им возраста 3 лет, в период нахождения их в таком отпуске они могут работать по основному или другому месту работы на условиях неполного рабочего времени (не более половины

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

месячной нормы часов) и на дому с сохранением ежемесячного государственного пособия.

Отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста 3 лет включается в общий стаж, а также в стаж работы по специальности, профессии, должности, кроме стажа, дающего право на пенсию за работу *с* особыми условиями труда и выслугу лет. В стаж работы, дающий право на последующие трудовые отпуска, время данного отпуска, не засчитывается.

Отпуска в связи с обучением без отрыва от производства

В соответствии со ст.186 ТК работникам, обучающимся без обрыва от производства в общеобразовательных, профессионально-технических, высших и средних специальных учебных заведениях, аспирантуре, предоставляются отпуска в связи с обучением на условиях и в размере, установленных главой 15 ТК.

Работникам, обучающимся без отрыва от производства, предоставляются отпуска:

1) с сохранением средней заработной платы:

- в связи с обучением в средних общеобразовательных вечерних (сменных) школах (ст. 208 ТК);
- в связи с обучением в профессионально-технических учебных заведениях (ст. 211 ТК);
- в связи с обучением в вечерних и заочных высших и средних специальных учебных заведениях, аспирантуре (ст. 216 ТК);

2) без сохранения заработной платы:

- для сдачи вступительных экзаменов в высшие и средние специальные учебные заведения (ст. 212 ТК);
- для сдачи вступительных экзаменов в аспирантуру (ст. 219 ТК);
- для сдачи выпускных экзаменов на подготовительных отделениях при высших учебных заведениях (ст. 213 ТК);

3) без сохранения заработной платы, но с зачислением на стипендию учебного заведения на общих основаниях:

- для ознакомления непосредственно на производстве с работой по избранной специальности и подготовки материалов к дипломному проекту (ст. 217 ТК).

Гарантии в связи с обучением, в том числе и учебные отпуска, предоставляются без ограничений только работникам, обучающимся в средних общеобразовательных вечерних (сменных) школах. Работникам, обучающимся в других учебных заведениях, а также аспирантурах, гарантии предоставляются им в качестве минимальных только при условии, если они обучаются по направлению (заявке) нанимателя или в соответствии с заключенными с ними договорами (на подготовку, коллективным или трудовым договором) (ст.214 ТК).

Социальные отпуска в связи с катастрофой на Чернобыльской АЭС

Статьей 187 ТК определено, что в случаях, предусмотренных Трудовым кодексом, работнику предоставляется социальный отпуск для лечения и иных личных потребностей с сохранением заработной платы. Этот отпуск работник вправе использовать в любое время на протяжении календарного года полностью или по частям, одновременно с трудовым отпуском или отдельно от него.

В соответствии с ч. 2 ст. 326 ТК предоставляется социальный отпуск продолжительностью 14 календарных дней в году без сохранения заработной платы работникам: заболевшим и перенесшим лучевую болезнь; ставшим инвалидами вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС; принимавшим в 1986-1987 гг. участие в ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС. В случае не использования в текущем календарном году этого социального отпуска он не переносится на следующий год и не заменяется денежной компенсацией, в том числе при увольнении.

В соответствии со ст. 337 ТК работникам, работающим за пределами территорий радиоактивного загрязнения, занятым на контроле, ремонте, обслуживании и специальной

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

обработке технических средств и оборудования, имеющих радиоактивное загрязнение свыше установленных норм, предоставляется социальный отпуск продолжительностью 7 календарных дней с сохранением среднего заработка за время этого отпуска без учета дополнительного отпуска, предоставляемого за работу во вредных условиях труда.

Отпуска без сохранения заработной платы

Трудовой кодекс Республики Беларусь содержит три разновидности отпусков без сохранения заработной платы:

1) кратковременные отпуска без сохранения заработной платы, которые наниматель обязан предоставить работнику (ст. 189 ТК). Наниматель обязан предоставить такой отпуск следующим категориям работников:

а) продолжительностью до 14 календарный дней: женщинам, имеющим двух и более детей в возрасте до четырнадцати лет или одного ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет; участникам Великой Отечественной войны и лицам, приравненным к ним по льготам; осуществляющим уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением (без выдачи больничного листка или заменяющего его документа);

б) продолжительностью до 60 календарных дней: пенсионерам по возрасту и инвалидам, работающим на производствах, в цехах и на участках, специально предназначенных для труда этих лиц; пенсионерам по возрасту и инвалидам, работающим в учебно-производственных организациях обществ глухих;)

в) получившим в соответствии с медицинским заключением путевку для санаторно-курортного лечения, срок которого превышает продолжительность трудового отпуска, - на недостающее время (с добавлением времени на проезд), а если трудовой отпуск использован, - на весь срок путевки (с добавлением времени на проезд);

г) в других случаях, предусмотренных законодательством, коллективным договором, соглашением.

2) отпуск без сохранения заработной платы по семейно-бытовым и другим уважительным причинам, предоставляемый по договоренности между работником и нанимателем (ст. 190 ТК). Такими причинами признаются, например, вступление в брак, смерть или болезнь близких родственников

3) отпуск без сохранения или с частичным сохранением заработной платы, предоставляемый по инициативе нанимателя (ст. 191 ТК). Этот отпуск может быть предоставлен с согласия работника (работников) при необходимости временной приостановки работ или временного уменьшения их объема. Размер сохраняемой заработной платы определяется по договоренности между нанимателем и работником (работниками), если иное не предусмотрено коллективным договором, соглашением.

Тема 8.Понятие, современная концепция и структура прав человека.

1.Права человека как неотъемлемое свойство личности и общечеловеческая ценность.
2. Историческое значение Всеобщей декларации прав человека 1948 г. для формирования современной концепции прав человека. Международные пакты о гражданских и политических правах, об экономических, социальных и культурных правах (1966 г.).
3. Классификация прав человека

1.Права человека как неотъемлемое свойство личности и общечеловеческая ценность.

До сих пор не прекращаются споры о происхождении самого термина "права человека". Наиболее распространенная точка зрения возводит происхождение прав человека к истории Соединенных Штатов Америки. 12 июня 1776 г. в Билле о правах, который явился введением к конституции американской колонии Вирджинии, впервые были провозглашены права человека. Это был первый государственный акт, в котором от

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

имени восставшей колонии было заявлено о правах человека. В течение семи последующих лет еще шесть английских колоний на американской земле, утвердившие себя в статусе государства, разработали декларацию прав человека и гражданина, взяв за образец декларацию Вирджинии.

Наиболее существенные статьи из Билля о правах:

Статья. 1. По своей природе все люди одинаково свободны и независимы и обладают известными прирожденными правами, которых они, принимая гражданство какого-либо государства, in-могут лишить своих потомков никаким соглашением, а именно: право на жизнь, свободу, а также возможность иметь собственное 11. и добиваться счастья и безопасности.

Статья 3. Правительство создано или его следует создать для всеобщего благосостояния, защиты и безопасности народа, нации и общности; из всех различных видов и форм правительства наилучшее то, которое наилучшим образом защищено от опасности и бесхозяйственности, и если какое-нибудь правительство не может служить этим целям или относиться к ним враждебно, то большинство общности обладает несомненным, неотъемлемым и неприкосновенным правом реформировать, преобразовывать или сместить такое правительство, насколько это полезно для всеобщего блага.

Статья 12. Свобода прессы - один из крупных оплотов свободы и она никогда не может быть ограничена, кроме как деспотическим правительством.

Статья 16. В вопросах религии и долга перед нашим создателем и способа исполнения этого долга следует руководствоваться разумом или убеждением, а не принуждением и насилием, поэтому люди имеют равное право на свободу религии в соответствии со своей совестью; взаимный долг каждого - проявлять христианское терпение, любовь и доброту в отношениях друг к другу.

Рождение понятия «права человека» совпало и слилось с возникновением «естественного права», из которого и проистекал принцип «вечности и незыблемости» прав человека, общепринятых в те времена. Суть идеи естественного права: наряду с писаным правом, состоящим из совокупности законов, над ним или вне его, независимо от «буквы», существует некое неписаное моральное право, которое вдохнула в нас мать-природа и которое проистекает из самой сущности человека, его разума, отличающего его от остального мира. Это естественное право может соответствовать, а может не соответствовать писаному законодательству. Значительную часть его содержания составляют права человека. Правовая материя как бы разделилась на две части: на право земное, "мирское", которое, творит государство и на право духовное, которое исходит от природы или от божества. Эта двойственность сопровождала весь процесс развития правовых институтов и систем в разные эпохи, в том числе и института прав человека. Естественное право - это совокупность прав и свобод, обусловленных природой человека, это право на свободу, на общение с себе подобными, на продолжение рода, на жизнь и нормальные условия человеческого существования, на собственность, охрану своей жизни и здоровья со стороны общества и государства.

Естественное право представляет собой совокупность идеальных, глубоко нравственных и в высшей степени справедливых представлений о праве. Оно возникло задолго до государства и может существовать помимо него. Реализация его идей и требований в праве, выраженном в принятых государством нормах, т.е. в законодательстве, предполагает учет,' как минимум, следующих двух обстоятельств. Во-первых, существующие в обществе реальные условия жизни, состояние экономики, политики, государственности, правовой система. Во-вторых, интересы, прежде всего законопослушных, ведущих себя правомерно граждан.

Исходя из сказанного выше, можно сделать такой общий вывод: права человека могут быть определены, как права, присущие ему с рождения и без которых мы не можем существовать как человеческие существа. Это такие права, которые не привязаны к

одному какому-либо способу производства, одному общественному строю, не зафиксированы "намертво" только в одной какой-либо системе или типе права и только им свойственны.

Надлежащую "среду обитания" для прав человека создает только правовое государство и свободное гражданское общество. Права человека - одно из наиболее существенных свойств гражданского общества. Именно оно создает условия, препятствующее нарушению прав человека со стороны власти. Правовое государство и права человека неотделимы: правовое государство - гарантия прав человека в плане их защиты от нарушений со стороны аппарата власти, а права человека - одна из целей его существования.

Генераторами, создающими в том или ином государстве необходимый для существования прав человека режим, служат неразрывно связанные между собой и предполагающие друг друга свободное гражданское общество, правовая государственность и политический плюрализм. Таковы институционные источники.

Права человека выражают прогресс индивидуализма в социальной жизни, - явление, значительно усилившееся в нашем обществе в 90-е годы. Права человека представляют собой политико-юридическое и идеологическое выражение индивидуализма.

Борьба за права человека при любом социальном строе противостоят порабощению индивида обществом, властью. Наблюдаемый в нашей повседневной жизни прогресс индивидуализма призван способствовать движению общества по пути большего очеловечивания, подчинения социального мира гуманистическим принципам и ценностям. Понимаемый таким образом индивидуализм - социальный (общественный) источник прав человека.

Права человека имеют "человеческий" источник. Его образуют свойственные человеческой природе стремления к свободе, правде и справедливости. Его ценностное содержание состоит в признании достоинства каждого человека, в равном обеспечении для людей свободы, безопасности и социальной защищённости. Как необходимое условие достойного существования человека, эти ценности абсолютны. Отсюда - абсолютная значимость прав Человека, которые переводят содержание этих ценностей на конкретный уровень отношений, складывающихся между человеком и обществом, гражданином и властью, между людьми. Степень достижения этих ценностей, претворения их в жизнь - показатель гуманности общества.

Принцип гуманизма. Слово "гуманизм" с латинского переводится как "человечный". Сущность гуманизма - в заботе о человеке, признании его как" личности, его право на свободу, счастье неприкосновенность, проявление своих способностей. Основной формой проявления гуманизма в современных условиях является обеспечение прав человека. Современный мир значительно продвинулся в этом направлении, но далеко не везде и не без срывов на определенных этапах. Можно говорить, что широко опирается на этот принцип Организация Объединенных Наций. Принцип гуманизма нашел отражение не только в принятых многочисленных документах в области прав человека, но и в той многогранной деятельности, которую проводит эта организация.

Возьмем Республику Беларусь. Принцип гуманизма отражен в Декларации о государственном суверенитете и Конституции Республики Беларусь от 15 марта 1994 г., в которой записаны все права и свободы, признанные мировым сообществом. В то же время реальное положение прав человека тяжелое.

Принцип свободы. В четвертой статье французской Декларации прав человека и гражданина 1789 г. свобода определяется как "возможность делать все, что не приносит вреда другому". Свобода не существует без человека, а человек как личность не может существовать без свободы, в правах же даны направления и границы ее внешнего выражения.

Принцип равенства и равноправия. Принцип равенства также провозглашен Декларацией прав человека и гражданина 1789 года. Ее первая статья гласит: "Люди рождаются и остаются свободными и равными в своих правах". Все современные конституции западных стран, а также практика судебных органов рассматривают принцип равенства как основополагающий в системе прав человека и гражданина. Острая проблема - гарантии принципа равенства. Что касается принципа равноправия, то отметим, что его содержание, также определяющее границы использования прав человека, существенно меняется в связи с признанием, наряду с гражданскими и политическими правами, социально-экономическими правами. С точки зрения современных общечеловеческих стандартов обеспечение прав человека и осуществление принципа равноправия необходимо, чтобы не только совмещалась свобода-активность одного лица со свободой-активностью другого. Должен быть создан оптимальный баланс между свободой одних субъектов и социальной защищённостью других. Такое равноправие означает равные возможности гарантированного уровня социальной защищенности для всех членов общества. В общем, выраженные в правах человека свобода, равенство и равноправие служат утверждению достоинства личности и обеспечивают в конечном итоге для каждого человека достойные условия для существования.

2. Историческое значение Всеобщей декларации прав человека 1948 г. для формирования современной концепции прав человека. Международные пакты о гражданских и политических правах, об экономических, социальных и культурных правах (1966 г.).

Всеобщая декларация прав человека

Важный этап в развитии идей и представлений в области прав человека - это время деятельности ООН.

Требования народов восстановить попранные фашизмом права и свободы человека явились первой причиной включения положения о правах и свободах в Устав ООН. Вторая заключалась в том, что поддержание международного мира и безопасности неразрывно связано с защитой демократических свобод и прав.

Официальное провозглашение ООН состоялось 24 октября 1945 г. В тот же день США, СССР. Великобритания, Франция, Китай, а также большинство других стран-основателей ратифицировали Устав ООН. В число задач, определенных Уставом ООН входила и работа по поддержанию общего уважения и удовлетворения прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола, языка и религии. В соответствии со статьей 1 Устава, перед Организацией ставилась цель - «осуществлять международное сотрудничество в разрешении международных проблем экономического, социального, культурного и гуманитарного характера и в поощрении и развитии уважения к правам человека и к основным свободам для всех без различия расы, пола, языка и религии». В целом Устав явился первым в истории международных отношений многосторонним договором, который заложил основы широкого сотрудничества в поощрении и воспитании уважения к правам и свободам человека.

Первым в истории международных отношений документом, провозгласившим перечень прав и свобод, явилась Всеобщая декларация прав человека, принятая 10 декабря 1948 г. Декларация состоит из преамбулы и 30 статей. Декларация провозгласила элементарные личные права - на жизнь, на свободу и личную неприкосновенность; на защиту от рабства, пыток или жестокого бесчеловечного обращения; право на неприкосновенность чести и репутации, личной и семейной жизни, жилища и корреспонденции; право на защиту своих прав, в том числе независимым и беспристрастным судом (ст. 3-2). Гражданские и политические права и свободы перечислены в ст. 13-21 Декларации. Среди них: право на гражданство, местожительство, на выезд из страны и политическое убежище; право на владение имуществом и на вступление в брак; свобода мысли, совести и религии, убеждений, мирных собрании и ассоциаций; всеобщее и равное избирательное право при тайном голосовании. О

социально-экономических правах и правах в области культуры говорится в ст. 22-27 Декларации. К ним относятся право на труд, на свободный выбор работы, на справедливые и благоприятные условия труда и на защиту от безработицы; право на равную оплату труда и на социальное обеспечение; право на создание профсоюзных организаций и вхождение в профсоюзы для зашиты своих интересов; право на отдых, на разумное ограничение рабочего времени и на оплачиваемый периодический отпуск. В ст. 25 Декларации отмечается, что каждый человек имеет право на такой жизненный уровень, включая пищу, одежду, жилище, медицинский уход и необходимое социальное обслуживание, который необходим для поддержания здоровья и благосостояния его самого и его семьи. Начальное и общее образование должно быть бесплатным и обязательным, а высшее - доступным для всех на основе способностей каждого.

Использование прав и свобод человека не должно противоречить целям и принципам ООН. Ничто в Декларации не может быть истолковано как пре доставление какому-либо государству, группе лиц или отдельным лицам права "заниматься какой-либо деятельностью или совершать действия, направленные к уничтожению прав и свобод, изложенных в настоящей Декларации".

Принятие Всеобщей Декларации подтвердило возможность сотрудничества государств с различным общественным строем в области прав человека.

Во второй половине 40-х и в 50-60-е гг. произошли следующие события: признание прав человека и усиление гарантий прав гражданина в послевоенных конституциях и законодательствах многих стран; приняты первые региональные международные акты (Американская Декларация прав человека и обязанностей человека 1948 г., Европейская конвенция о защите прав и основных свобод 1950 г.), колониальная система рухнула, чему способствовала Декларация о предоставлении независимости колониальным странам и народам, принятая ООН 14 декабря I960 г. В ней было заявлено следующее:

Подчинение народов иностранному игу и господству и их эксплуатация являются отрицанием основных прав человека, противоречат Уставу Организации Объединенных Нации и препятствует развитию сотрудничества и установлению мира во всем мире.

Все народы имеют право на самоопределение, в силу этого права они свободно устанавливают свои политический статус и осуществляют свое экономическое, социальное и культурное развитие.

Все государства должны строго и добросовестно соблюдать положения Устава ООН, Всеобщей Декларации прав человека и настоящей Декларации на основе равенства, невмешательства во внутренние дела всех государств, уважения суверенных прав всех народов и территориальной целостности их государств.

Международные пакты о правах человека

В 60-е годы завершился первый этап интернационализации прав человека и начался его второй этап.

Наряду с достижениями в осуществлении прав человека и гражданина в западных странах в 60-70-е гг. действовал режим апартеида в ЮАР, имело место массовое нарушение прав человека в Китае (1966-1968 гг.), в Камбодже (1975-1978 гг.), в Чили (1973-1980 гг.). После периода оттепели усилились нарушения прав человека в Советском Союзе.

Вместе с тем сотрудничество между государствами по международному урегулированию и защите прав человека в этот период не только продолжалось, но и углублялось. Наиболее важные вехи этого сотрудничества: принятие в 1966 г. Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах и Международного пакта о гражданских и политических правах и проведение в 1975 г. Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе.

Ст. 1. Пакта гласит: 1. Все народы имеют право на самоопределение. В силу этого права они свободно устанавливают свои политический статус и свободно обеспечивают свое экономическое, социальное и культурное развитие.

2. Все народы для достижения своих целей могут свободно распоряжаться своими естественными богатствами и ресурсами без ущерба для каких-либо обязательств, вытекающих из международного экономического сотрудничества, основанного на принципе взаимной выгоды, и из международного права. Ни один народ, ни в коем случае не может быть лишен принадлежащих ему средств существования. Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах регламентирует широкий круг этих прав.

В их числе: право на труд; право каждого на справедливые и благоприятные условия труда; право на создание профессиональных союзов и право на забастовки; право каждого человека на социальное обеспечение, включая социальное страхование; право на охрану и помощь семье, матерям и детям; право на достаточный жизненный уровень; право на наивысший достижимый уровень физического и психического здоровья; право на образование и на культурный уровень жизни.

В соответствии с Международный Пактом о гражданских и политических правах каждым государством-участником должны быть представлены всем лицам, находящимся в пределах его территории и под его юрисдикцией", следующие права: право на жизнь, свободу и личную неприкосновенность; право принимать участие в ведении государственных дел и быть избранным на подлинных периодических выборах как непосредственно, так и через посредничество свободно выбранных представителей; право голосовать и быть избранным на подлинно периодических выборах, производимых на основе всеобщего и равного избирательного права при тайном голосовании и обеспечивающих свободное волеизъявление избирателей; право допускаться в своей стране на общих условиях равенства к государственной службе.

Международные пакты о правах, человека находятся в тесной взаимосвязи с Всеобщей Декларацией прав человека. Вместе с ней, а также с 1-м факультативным протоколом к Международному пакту о гражданских правах они составляют Международный Билль о правах человека. Однако Пакты по сравнению со Всеобщей Декларацией имеют и ряд особенностей. Во-первых, в Пактах зафиксирован ряд новых положений и обогащено содержание тех прав и свобод, которые провозглашены Всеобщей декларацией. Во-вторых, Декларация не налагала на государства конкретные юридические обязательства по реализации в ней прав и основных свобод человека. Эта задача была осуществлена путем разработки Международных Пактов о правах человека. Оба Пакта непросто содержат рекомендации демократического характера, но и предусматривают вполне конкретные обязательства государств-участников.

Факультативные протоколы к Пакту о гражданских и политических правах

Было принято два протокола к Пакту о гражданских и политических правах: первый протокол 1966 г. касался компетенции комитета по правам человека; второй 1989 г. -направлен на отмену смертной казни.

Важнейшая веха в истории международного сотрудничества в области прав человека - Совещание по безопасности и сотрудничеству в Европе, состоявшееся в Хельсинки 30 июля - 1 августа 1975 г. В итоге был принят Заключительный акт Совещания, подписанный представителями 33 европейских государств, а также США и Канады. В нем, в частности, оговорены десять принципов сотрудничества. Седьмой назван так: "Уважение прав человека и основных свобод, включая свободу мысли, совести, религии и убеждений".

Государства-участники, на чьей территории имеются национальные меньшинства, будут уважать право лиц, принадлежащих к таким меньшинствам на равенство перед законом, будут предоставлять им полную возможность фактического пользования правами и основными свободами.

С конца 80-х годов наметился третий этап интернационализации прав человека. Новые направления для углубления международного сотрудничества в области прав человека возникли в результате Венской встречи 1986 г. представителей государств-

участников Совещания по безопасности в Европе, а затем в Париже в 1990 г., а также 2-й Всемирной конференции по правам человека, состоявшейся в Вене в 1993 г.

В Парижской Хартии записаны основные права и свободы, которыми должен пользоваться человек.

Международное сообщество все теснее увязывает права человека с проблемой развития. В связи с этим в декабре 1986 г. была принята Декларация о праве на развитие. В ней сказано:

Статья. 1. Право на развитие является неотъемлемым правом человека, в силу которого каждый человек и все народы имеют право участвовать в таком экономическом, социальном, культурном и политическом развитии, при котором могут быть полностью осуществлены все права и основные свободы.

Статья. 2. п. 1. Человек является основным субъектом процесса развития и должен быть активным участником и бенефициарием права на развитие.

Статья. 8. п.]. Государства должны принимать на национальном уровне все необходимые меры для осуществления права на развитие и обеспечивать равенство возможностей для всех в том, что касается доступа к основным ресурсам, образованию, здравоохранению, питанию, жилью, занятости и справедливому распределению доходов...

Статья. 8. п. 2. Государства должны поощрять участие населения во всех областях в качестве важного фактора процесса развития и в осуществлении в полной мере всех прав человека.

3. Классификация прав человека

Правовой статус человека и гражданина - система прав и обязанностей, законодательно закрепляемая государством в конституциях и иных нормативно-правовых актах.

Права и обязанности - основной исходный элемент права. В правах и обязанностях не только фиксируются образцы, стандарты поведения, которые государство считает обязательными, полезными, целесообразными для нормальной жизнедеятельности социальной системы, но и раскрываются основные принципы взаимоотношений государства и личности.

Правовой статус индивида различается в зависимости от того, выступает он в качестве гражданина, иностранца либо лица без гражданства. Для большинства населения, находящегося под юрисдикцией данного государства, предпосылкой обладания правами и обязанностями является гражданство как определенное политико-правовое состояние человека. Гражданство служит для индивида юридическим основанием пользоваться правами и свободами и выполнять установленные законом обязанности, т.е. основанием правового статуса гражданина.

Права и обязанности в правовом государстве фиксируют сложную систему взаимосвязей государства и личности, основанную на демократических принципах.

Основные права человека - это права, содержащиеся в конституции государства и международно-правовых документах по правам человека. Они составляют стержень правового статуса индивида, в них заключена основа возникновения других многочисленных прав, необходимых для нормальной жизнедеятельности человека.

Выделяют три группы прав человека (по содержанию):

гражданские права;

политические права и свободы;

экономические, социальные и культурные права.

По субъектам выделяют следующие группы прав и свобод:

общие права и свободы - это права и свободы, присущие всему населению государства;

специальные права и свободы - это права и свободы, устанавливаемые в зависимости от пола и гражданства.

По возможности ограничения права и свободы делятся:

права и свободы, которые могут быть ограничены государством (экономические, социальные, культурные, некоторые гражданские и политические права право на свободу передвижения, на проведение митингов);

права и свободы, которые не могут быть ограничены (право на жизнь (согласно Международному пакту о гражданских и политических правах 1966г., смертная казнь возможна только за особо тяжкие преступления; недопущение пыток, бесчеловечного, жестокого обращения, медицинских опытов; свобода от рабства).

Гражданские и политические права

К *гражданским* (личным) правам и свободам человека относят:

право на жизнь;
право на честь и достоинство личности;
право на свободу и личную неприкосновенность,
неприкосновенность частной жизни, жилища;
право на гражданство;
право на защиту;
свободу передвижения и выбора места жительства;
свободу совести;
свободу выбора национальности и выбора языка общения и др.

Политические права и свободы — это обеспеченная законом и публичной властью возможность участия в общественно-политической жизни государства и осуществлении государственной власти.

Основными *политическими правами* и *свободами* являются:

право на участие в управлении страной;
свобода слова;
свобода информации;
свобода собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций;
право на объединение в общественные организации.

Экономические, социальные и культурные права

Социально-экономические права имеют жизненно важное значение для человека, без их предоставления гражданские и политические права во многом утрачивают свой смысл. Они касаются поддержания и нормативного закрепления социально-экономических условий жизни индивида, определяют положение человека в сфере труда и быта, занятости, благосостояния, социальной защищенности.

Особенности социально-экономических прав:

распространенность на определенную область жизни человека;
зависимость от состояния экономики и ресурсов.

Экономические права:

право на труд;
право на собственность;
право на предпринимательство;
право на забастовки и др.

Социальные права:

право на достаточный жизненный уровень;
право на охрану здоровья и благополучную окружающую среду;
право на социальное обеспечение и др.

Культурные права:

право на образование;
право на доступ к культурным ценностям;
право свободно участвовать в культурной жизни общества;

право на творчество;
право на пользование результатами научного прогресса.

Тема 9.Защита прав человека на международном уровне.

1.Основные направления международного сотрудничества в области прав человека. Роль ООН в разработке международных норм и стандартов, касающихся прав и свобод личности.

На международно-правовом уровне до сравнительно недавнего времени не существовало гарантий (соблюдения) уважения прав человека.

Согласно концепции классического международного права, которая была распространена в период между подписанием Вестфальских договоров в 1648 г. и концом Первой мировой войны, индивид не имеет никакого намека на обладание международной правосубъектностью. Из господствовавшей в XIX и начале XX века философии международного права — юридического позитивизма — следовало, что международное право — это право только для государств.

В классическом трактате Оппенгейма о международном праве была сформулирована традиционная позитивистская доктрина: «Поскольку право наций — это

главным образом право, действующее в отношениях между государствами, постольку государства являются единственными субъектами права наций… Но каково нормальное положение отдельных лиц в рамках международного права, если они не являются его обычными субъектами? Ответ может состоять в том, что, вообще говоря, они являются объекта ми права наций» .

Индивид имеет лишь права, проходящие опосредовано через государство, будь то нормы внутригосударственного права или соответствующим образом ратифицированные и опубликованные международные соглашения, учитывая разнообразие и сложность механизмов включения международного права во внутригосударственное. Связь, воплощенная в гражданстве, дает государству право защищать своих граждан от злоупотреблений других государств. Поэтому государство может заявить протест, например против изъятия имущества у гражданина иностранным государством, и предоставить средства правовой защиты. Постоянная палата международного правосудия в 1924 г. по становила, что «элементарный принцип международного права со стоит в том, что государство уполномочено защищать своих подданных, когда они страдают от актов, противоречащих международному праву и совершенным другим государством; …в глазах международного суда единственным истцом является государство».

Таким образом, становится очевидной важность понятия гражданства, которое позволяет коренным жителям одной страны, находящимся на территории другой, пользоваться по инициативе родного государства дипломатической защитой, что вынудит государство, на чьей территории они находятся, к выполнению своих международных обязательств относительно иностранцев, например к выполнению международного договора о правовом положении иностранцев.

Однако с начала 20-х годов начинает распространяться более прогрессивная концепция, согласно которой преодолеваются рамки внутригосударственного сообщества, а за инди видом признается правосубъектность, имеющая отношение и к международному сообществу. Такова концепция французского юриста Ж. Селля, для которого государство является по сути фиктивным образованием, зависящим от юридической техники, все акты которой выполняются инди видами с целью защиты коллективных интересов. Селль вообще приходит к выводу: лишь индивид является субъектом международного права.

Согласно такому более или менее систематизированному представлению индивид становится хотя бы частично или дополнительно субъектом международной системы вслед за государствами, международными организациями и частными объединениями международного масштаба.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

После окончании Первой мировой войны индивид начинает приобретать права, соотносимые с международным мас штабом, будь то индивид — экономический субъект, индивид, принадлежащий к этническому меньшинству, или же индивид — выходец из государства-победителя в его отношениях с побежденными государствами.

Для защиты экономических интересов в Международную организацию труда (МОТ), создание которой было огово рено в части XIII Версальского договора, выделяются по четыре делегата от каждой страны-участницы: двое со стороны правительства и двое, представляющие, с одной стороны, работодателей, а с другой — работников. В такой системе каждый делегат неделен индивидуальным правом голоса. Трудящиеся также привлекаются к выработке международных норм труда. К тому же в статье 24 Конституции МОТ го ворится: «Всякая жалоба, направленная в Международное бюро труда профессиональной организацией работников или работодателей… может быть передана административным советом затронутому правительству, и это правительство может быть приглашено сделать по данному вопросу соответствующее заявление». Содержание статьи 24 позволяет отнести МОТ к организациям, защищающим права человека.

Международная защита этнических меньшинств осуществляется в рамках Версальских соглашений 1919 г. Как и в случае с трудящимися, в этой системе, построенной на гарантии ряда прав, была выработана процедура контроля, к которой индивиды имели прямой доступ. Совету Лиги Наций, отвечавшему за контроль, разрешалось даже принимать петиции со стороны членов защищаемых сообществ.

Остаются смешанные арбитражные суды, созданные в соответствии с мирными договорами 1919 г., так как в этих специальных юрисдикциях выходцы из союзных или при соединившихся держав могли возбуждать дела против бывших государств-противников по возмещению ущерба определенного вида.

Международное право регулирует очень широкий круг вопросов, включающий в себя безопасность, дипломатические отношения, торговлю, культуру и, конечно, права человека. Существует принципиальное различие между системой международного права и правовыми системами отдельных государств. В международном праве нет единой законодательной власти, а также института, обладающего, подобно исполнительной власти отдельного государства, монополией на применение силы. Следовательно, международное право и, в частности, международное право в области прав человека, может появиться только с согласия государств, являющихся его субъектами, и в очень большой степени зависит от готовности отдельных государств следовать ему. В случае, если государство нарушает какие-либо нормы международного права, принуждение в отношении этого государства может исходить только от других государств, а не от некоей «высшей международной инстанции».

Согласие государств о принципах отношений между собой, являющееся основой международного права, может быть выражено различным образом. Наиболее характерным примером является договор (конвенция, пакт), возлагающий определенные обязательства на государства, участвующие в нем. Текст договора принимается по согласию всех государств, участвующих в его составлении, или на международной конференции путем голосования. Согласие государства на обязательность для него договора может быть выражено подписанием договора, обменом документами, образующими договор, ратификацией договора, его принятием, утверждением, присоединением к нему или любым другим способом, о котором государства условились. Как правило, государство вначале подписывает конвенцию, а затем национальный парламент ратифицирует ее, причем временной интервал между подписанием и ратификацией может быть значительным (до нескольких лет). Большая часть конвенций по правам человека вступает в силу только после того, как к ним присоединяется минимально необходимое количество государств.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Присоединяясь к договору по правам человека, государство принимает на себя обязательство выполнять оговоренные в нем обязанности и добросовестно обеспечивать соответствие своих национальных законов положениям договора. Таким образом, присоединение к договору в области прав человека предполагает подотчетность государства перед международным сообществом, перед другими государствами, которые ратифицировали тот же договор, и перед своими гражданами и другими лицами, проживающими на его территории.

Конвенции и другие договоры по правам человека могут содержать положения о возможности ограничения прав и свобод, признаваемых этими договорами. Например, статья 4 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах гласит: «Участвующие в настоящем Пакте государства признают, что в отношении пользования теми правами, которые то или иное государство обеспечивает в соответствии с настоящим Пактом, это государство может устанавливать только такие ограничения этих прав, которые определяются законом, и только постольку, поскольку это совместимо с природой указанных прав, и исключительно с целью способствовать общему благосостоянию в демократическом обществе». Многие конвенции запрещают чрезмерное использование «ограничительных» положений, ведущее к уничтожению того или иного права. Например, статья 5 Международного пакта о гражданских и политических правах предусматривает, что «ничто в настоящем Пакте не может толковаться как означающее, что какое-либо государство, какая-либо группа или какое-либо лицо имеет право заниматься какой бы то ни было деятельностью или совершать какие бы то ни было действия, направленные на уничтожение любых прав или свобод, признанных в настоящем Пакте, или на ограничение их в большей мере, чем предусматривается в настоящем Пакте».

При присоединении к международному договору по правам человека государство может делать оговорки, т. е. односторонние заявления о том, в какой степени то или иное положение договора будет применяться в данном государстве. Кроме того, государство может интерпретировать отдельные положения договора в случае, если считает их двусмысленными или недостаточно ясными. Некоторые конвенции предусматривают возможность для ратифицирующих их государств сделать заявление (декларацию), подтверждающее готовность государства выполнять то или иное ее положение. Например, статья 41 Международного пакта о гражданских и политических правах предусматривает, что «участвующее в настоящем Пакте государство может в любое время заявить, что признает компетенцию Комитета (по правам человека. — *Ред.*) получать и рассматривать сообщения о том, что какое-либо государство-участник утверждает, что другое государство-участник не выполняет своих обязательств по настоящему Пакту».

Право международных договоров является основной частью современного международного права. Помимо договоров существует большое количество других документов (декларации, резолюции, акты, принципы, кодексы поведения), не имеющих обязательной юридической силы. Тем не менее, эти документы обладают неоспоримым моральным воздействием и служат практическим руководством для государств при осуществлении ими своей политики. Ценность этих документов заключается в их признании и принятии значительным числом государств, и, даже не имея обязательной силы, они могут рассматриваться как документы, декларирующие общепринятые принципы в рамках международного сообщества. Наилучшим примером является Всеобщая декларация прав человека, которая с формальной точки зрения не является юридически обязательной. В то же время Декларация представляет собой философскую основу многих других, имеющих обязательную силу международных документов, «отражает общую договоренность народов мира в отношении неотъемлемых и нерушимых прав каждого человека и является обязательством для членов международного сообщества» (Воззвание Тегеранской конференции по правам человека, 1968 г.).

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

За время после принятия Всеобщей декларации прав человека ООН разработала всеобъемлющую стратегию, направленную на достижение целей в области прав человека, установленных в Уставе. Основу этой стратегии составляет свод международных норм и стандартов, которые в настоящее время охватывают каждую область человеческой деятельности.

На этой прочной законодательной основе была создана широкая сеть правозащитных механизмов, призванных содействовать дальнейшему развитию международных стандартов и контролю за их осуществлением, соблюдению этих стандартов и расследованию нарушений прав человека. Эта стратегия подкрепляется широким диапазоном различных видов деятельности в области общественной информации и программой технического сотрудничества, цель которой заключается в оказании практической помощи государствам в их усилиях поощрять и защищать права человека.

Такие структуры и виды деятельности позволяют ООН играть ведущую нормотворческую и руководящую роль в борьбе за права человека и основные свободы.

Государства – члены ООН несут ответственность за положение в области прав человека по следующим трём каналам.

Принятие обязательств. Ратифицируя основные международные договоры по правам человека или присоединяясь к ним, все страны берут на себя обязательство допускать международный контроль в области прав человека.

Сотрудничество. Сотрудничество предполагает участие государств в установленных международных процедурах, таких, как своевременное представление обязательных докладов договорным органам; представление запрашиваемой информации специальным докладчикам и тематическим миссиям; сотрудничество с наблюдателями за проведением выборов, направляемыми ООН; сотрудничество с Международным комитетом Красного Креста по вопросам посещения тюрем.

Все государства, ратифицировавшие любой договор по правам человека, обязаны представить в ООН в течение 1-2 лет первоначальный доклад о положении в области прав, которым посвящён данный договор, а в последующей период представлять периодические доклады.

К основным международным договорам относятся:

- Международный пакт о гражданских и политических правах;
- Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах;
- Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации;
- Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин;
- Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных и уничтожающих достоинство видов обращения и наказания;
- Конвенция о правах ребёнка.

К государствам, не ратифицировавшим договоры, обращаются призывы сотрудничать со специальными докладчиками и другими специализированными институтами по их просьбе, предоставляя им возможность посещать страну.

Реагирование. Присоединяясь к числу участников договора, государство берёт на себя обязательство сотрудничать с отвечающим за его выполнение органом, реагируя на сделанные им выводы и заключительные замечания, прислушиваясь к рекомендациям докладчиков по странам и тематическим механизмам. Вступая в ООН, например, государства соглашаются на сотрудничество с ней в рамках её специальных процедур в области прав человека.

При этом надо отметить, что задача поощрения и защиты прав человека не относятся к категориям задач, выполнение которых может и должна взять на себя лишь одна организация. Практическая деятельность ООН в области прав человека основывается на той главной посылке, что всеобщее уважение прав человека требует совместных усилий на гражданина или каждой отдельной группы и организации в обществе. За время

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

деятельности ООН сложились определённые правила принятия сообщений, петиций и жалоб:
1) сообщения должны быть совместны с Уставом ООН, Всеобщей декларации прав человека, Международными пактами о правах человека;
2) до обращения в ООН должны быть исчерпаны все доступные внутренние, национальные средства правовой защиты, предусмотренные законодательством данного государства;
3) не приемлемы жалобы, относящиеся к компетенции данного органа, специализированного учреждения, другой структуры ООН;
4) не приемлемы жалобы на частных лиц, на общественные объединения. Жалоба должна быть направлена против государства и его структур, допускающих прав и свобод человека;
5) жалоба может быть не принята, если обнаружится, что данный вопрос рассматривается в соответствии с другой процедурой международного разбирательства или урегулирования;
6) не приемлемы сообщения, основанные на материалах средств массовой информации;
7) не принимаются анонимные сообщения;
8) жалоба или сообщение не должны содержать оскорбительных оценок, замечаний в адрес государства, являющегося объектом жалобы.
С момента создания в 1977 г. Комитета ООН по правам человека (КПЧ) гражданин любой страны имеет право привлечь внимание КПЧ к вопросу, касающемуся грубого нарушения конкретных гражданских и политических прав и свобод.
Сообщения граждан Беларуси, например, могут рассматриваться в КПЧ ООН при следующих условиях:
1) сообщение исходит от лица, находящегося под юрисдикцией Беларуси;
2) наличествует информация об авторе сообщения (Ф.И.О., род занятий, национальность, дата и место рождения, адрес места жительства);
3) указано название государства – участника Международного пакта о гражданских и политических правах, против которых направляется сообщение;
4) приведена ссылка на статьи Международного пакта о гражданских и политических правах, которые, как представляется, были нарушены;
5) указаны внутренние средства правовой защиты, которые были исчерпаны;
6) указано, какие внутренние средства правовой защиты не были исчерпаны и почему;
7) указано, был ли этот вопрос представлен на рассмотрение в соответствии с какой-либо процедурой международного расследования;
8) подробно описаны факты предполагаемого нарушения с достоверными документами и доказательствами;
9) наличествует дата и подпись автора сообщения.

2.Система ООН по защите прав человека и предотвращению массовых и грубых нарушений прав человека и прав отдельных индивидов.

ООН — это универсальная межправительственная международная организация, помогающая государствам мира находить пути урегулирования проблем и споров и решать неотложные задачи, с которыми повседневно сталкиваются люди. Основой деятельности ООН является Устав — международный договор, согласно которому государства-члены обязуются, в частности, принимать совместные меры, направленные на поощрение и защиту прав человека во всем мире.

В преамбуле Устава ООН отмечается, что народы Объединённых Наций заявляют о своей решимости избавить грядущее поколение от бедствий войны, вновь утвердить веру в основные права человека и содействовать социальному прогрессу и улучшению условий жизни при большей свободе. Соответственно в ст. 1 Устава ООН провозглашается, что одной из целей ООН является осуществление международного сотрудничества в

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

поощрении и развитии уважения к правам человека и основным свободам для всех, без различия расы, пола, языка и религии.

Система ООН. Зародилась как механизм управления мировым сообществом и в её современном виде складывалась на протяжении длительного времени.

В середине XIX в. появились первые международные межправительственные организации, возникновение которых было обусловлено двумя взаимоисключающими причинами: во-первых, образованием в результате буржуазно-демократических революций суверенных государств, стремящихся к национальной независимости, и, во-вторых, успехами научно-технической революции, породившими тенденцию к взаимозависимости и взаимосвязанности государств. Первоначально главной целью межгосударственного сотрудничества в рамках международных организаций можно было считать контроль над интеграционными процессами.

Важным этапом на пути создания ООН явилась конференция союзных держав в Москве 30 октября 1943 г. В Декларации 1943г., подписанной представителями США, СССР, Великобритании и Китая, провозглашено, что союзные державы признают необходимость учреждения в возможно короткий срок Всеобщей Международной организации для поддержания мира и безопасности на земле, основанной на принципе суверенного равенства всех миролюбивых государств, членами которой могут быть все государства – большие и малые.

Особенности ООН: ярко выраженный политический характер, проявляющейся в ориентации на вопросы мира, безопасности и предельно широкую компетенцию во всех сферах межгосударственного сотрудничества.

Важнейшие этапы создания ООН:

-Конференция в Думбартон – Оксе (1944), на которой были согласованы основные принципы и параметры механизма деятельности будущей организации;

-Крымская конференция (Ялта, февраль 1945) с участием глав трёх правительств – советского, британского и американского, принявшая решение о созыве конференции Объединённых Наций в США в апреле 1945г.;

-Конференция в Сан-Франциско, проходившая с 25 апреля по 26 июня 1945г. и завершившаяся принятием учредительных документов ООН. Устав ООН вошёл в силу 24 октября 1945г.

Устав ООН является единственным международным документом, положения которого обязательны для всех государств. На основе Устава ООН возникла разветвлённая система межгосударственных договоров и соглашений, заключённых в рамках ООН. С открытием 8 сентября 1992г. Представительства ООН в Республике Беларусь оказывается помощь в решении целого ряда проблем: в области социального обеспечения; в поддержании процесса создания и укрепления предприятий малого и среднего бизнеса; в области охраны окружающей среды; в оказании помощи при работе с беженцами и др.

Главные органы ООН: Генеральная Ассамблея, Совет Безопасности, Экономический и социальный Совет, (ЭКОСОС), Совет по опеке, Секретариат и Международный суд.

Генеральная Ассамблея. Совещательный представительный орган, в котором представлены все государства – члены ООН, наделена в соответствии с Уставом ООН рядом важных функций в рассмотрении кардинальных вопросов мировой политики: укрепление международного мира; смягчение международной напряжённости; сокращение вооружений и разоружение; создание условий для развития дружественных отношений и сотрудничества между государствами в самых различных областях.

Общая компетенция Генеральной Ассамблеи состоит в следующем:

- обсуждать любые вопросы, предусмотренные Уставом ООН или относящиеся к полномочиям и функциям любого из органов ООН;

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

- давать рекомендации государствам – членам ООН или Совету Безопасности по любым вопросам;
- рассматривать общие принципы сотрудничества в деле поддержания международного мира и безопасности;
- обсуждать широкий круг проблем сотрудничества государств в политической, экономической, социальной, экономической, научно-технической и иных областях и выносить рекомендации по ним.

Генеральная Ассамблея проводит: ежегодные регулярные сессии, которые открываются в третий вторник сентября , а также специальные и чрезвычайные специальные сессии.

Совет Безопасности. Состоит из 15 членов: 5 членов Совета – постоянные (Россия, США, Великобритания, Франция, Китай), остальные 10 членов (по терминологии Устава – «непостоянные») избираются в Совет в соответствии с процедурой, предусмотренной Уставом (п. 2 ст. 23).

Совет безопасности может принимать, согласно Уставу ООН, юридические аспекты двоякого рода: рекомендации и обязательные решения. Основной формой принимаемых Советом безопасности рекомендацией и обязательных решений на протяжении всей его деятельности являются резолюции.

Согласно Уставу ООН, Совет Безопасности должен функционировать непрерывно и осуществлять «быстрые и эффективные действия» от имени членов ООН. С этой целью каждый член Совета Безопасности должен быть всегда представлен в месте пребывания ООН.

Международный суд. Состоит из 15 независимых судей, избранных вне зависимости от их гражданства из числа лиц высоких моральных качеств, удовлетворяющих требованиям, предъявляемым в странах их проживания для назначения на высшие судебные должности, или являющихся юристами с признанным авторитетом в области международного права. Судьи избираются Генеральной Ассамблеей и Советом Безопасности на срок 9 лет с правом переизбрания. Местопребывание Суда – Гаага.

Сторонами по делам, разбираемым Судом, могут быть только государства. Суд обычно проводит пленарные заседания, но он может также, если стороны об этом просят, образовать более мелкие группы, называемые камерами. Решения Суда считаются обязательными для государств – сторон в споре. В случае невыполнения какой-либо стороной в деле обязательства, возложенного на неё решением Суда, Совет Безопасности по просьбе другой стороны «может, если признает это необходимым, сделать рекомендации или вынести решение о принятии мер для приведения решения в исполнение» (п. 2 ст. 49 Устава ООН).

Помимо судебной, Международный суд осуществляет и консультативную юрисдикцию.

Комиссия ООН по правам человека

Один из основных органов ООН, который проводит политику, направленную на соблюдение и защиту прав человека. Была создана в 1946г. по инициативе ЭКОСОС. В 1993г. с целью координации и усиления роли ООН в деятельности по соблюдению прав человека был образован пост *Верховного комиссара* по правам человека. Верховный комиссар назначается на 4-х летний срок и выполняет широкий круг обязанностей:
- содействует защите и результативному использованию всех прав человека;
- поощряет международное сотрудничество в области защиты прав человека;
- активизирует и координирует работу по защите прав человека в рамках системы ООН;
- содействует развитию новых форм нормативных документов и способствует ратификации договоров по решению проблем в этой области.

Верховный комиссар наделен полномочиями осуществлять ответные действия при серьёзном нарушении прав человека и предпринимать шаги по предотвращению таких нарушений.

Особым правовым статусом в системе ООН обладают международные неправительственные организации (МНПО) – международные объединения

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

национальных групп, союзов и частных лиц, созданные в целях содействия международному сотрудничеству в политической, экономической, научно-технической, культурной и иных областях человеческой деятельности. К ним относятся, например, *Всемирная федерация профсоюзов, Международная амнистия, Пагуошский комитет и* т.д.

Правовой статус международных неправительственных организаций закреплён в нормах международного права и имеет свою специфику:

- многие МНПО имеют соглашения о наличии консультативного статуса в ООН и её специализированных учреждениях;
- статус МНПО даёт им возможность участвовать в международном общении, происходящем в системе ООН;
- МНПО не обладает правом голоса, не выступают на пленарных заседаниях высших органов международных организаций и т.д.;
- МНПО участвует в работе всех организаций и органов системы ООН практически на равных с официальными делегациями государств: предлагают проекты договоров и конвенций, участвуют в их обсуждении, контролируют их соблюдение после принятия и т.д.

Физическое лицо (индивид) в системе ООН обладает международными правами и обязательствами в трёх аспектах: как должностное лицо; как лицо, сотрудничающее с организацией; как лицо, получающее защиту от организации.

Правосубъектность и правоспособность индивида получили закрепление в различных международно-правовых документах: уставах международных организаций, решениях и резолюциях высших органов международных организаций.

Способы разрешения спора. Учредительные документы межправительственных организаций системы ООН закрепляют как сам принцип мирного разрешения споров, так и средства урегулирования межгосударственных разногласий. В отношении межгосударственных конфликтов ООН выполняет две функции: помогает спорящим сторонам найти мирное решение и принимает меры к прекращению военного конфликта.

В ст.33 Устава ООН выделяются две группы мирных средств разрешения международных споров: усилиями спорящих сторон; с участием третьей стороны.

К мирным средствам, согласно данной статье, относятся: переговоры, посредничество, судебная и арбитражная процедуры, иные средства урегулирования разногласий, принятые в международной практике.

Наряду с участием в переговорных процессах международные организации системы ООН принимают активное участие в расследовании спорных ситуаций.

Процедура расследования протекает чаще всего в двух формах:

а) расследование ситуации администрацией международного учреждения – чаще всего её руководителем;

б) расследование обстоятельств спора с помощью специального органа, создаваемого организацией, международной следственной комиссии, международной комиссии по установлению фактов, международной комиссией по расследованию и т.д.

Посредничество является методом урегулирования межгосударственных споров, при котором третья сторона вмешивается в этот спор, с тем, чтобы примерить спорящие стороны.

Примирение как средство разрешения международных разногласий предусматривает передачу спора на рассмотрение согласительной комиссии. Данная процедура сочетает в себе как элемент расследования так и элемент посредничества.

К методам разрешения межгосударственных разногласий следует отнести передачу спора для вынесения решения в политический или несудебный орган какой-либо международной организации. Государства могут договориться, что решение этого органа будут носить обязательный или рекомендательный характер.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Отказ от мирного разрешения международных споров может рассматриваться как серьёзное международное правонарушение, влекущее международно-правовую ответственность, воплощающуюся в применении международно-правовых санкций, под которыми следует понимать все меры охраны международного правопорядка, закрепляемые в нормах международного права, носящие принудительный характер и применяемые в случае правонарушений к государству.

Генеральная Ассамблея

Генеральная Ассамблея, которую иногда называют ближайшим аналогом всемирного парламента, является главным совещательным органом ООН. В ней представлены все государства-члены, каждое из которых имеет один голос. Ассамблея проводит свои очередные сессии с середины сентября до середины декабря и имеет право обсуждать все вопросы в рамках Устава ООН. В частности, Генеральная Ассамблея делает рекомендации в целях «содействия осуществлению прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола, языка и религии». Она не может заставить ни одно правительство подчиниться ее решениям, однако ее рекомендации имеют вес как отражение мирового общественного мнения. Начиная с 1948 года Генеральная Ассамблея приняла множество деклараций и конвенций по вопросам прав человека. Вопросы прав человека обсуждаются в Третьем комитете Генеральной Ассамблеи. Принятые Комитетом проекты резолюций и решений выносятся на рассмотрение пленарного заседания Генеральной Ассамблеи и принимаются простым большинством голосов.

Экономический и Социальный Совет

Экономический и Социальный Совет состоит из 54 государств, одна треть которых ежегодно переизбирается Генеральной Ассамблеей. В соответствии с Уставом ООН, ЭКОСОС «уполномочивается делать рекомендации в целях поощрения уважения и соблюдения прав человека и основных свобод для всех», а также «создает комиссии в экономической и социальной областях и по поощрению прав человека». Совет может подготавливать для представления Генеральной Ассамблее проекты конвенций и созывать международные конференции по вопросам прав человека. Многие стандарты и механизмы в области прав человека были приняты (учреждены) резолюциями и решениями ЭКОСОСа.

Неправительственные организации

В соответствии со статьей 71 Устава ООН, ЭКОСОС уполномочивается проводить надлежащие мероприятия для консультации с неправительственными организациями, заинтересованными в вопросах, входящих в его компетенцию. Эти организации делятся на три группы: Категория I, в которую входят НПО, глубоко заинтересованные в большинстве мероприятий Совета; Категория II — НПО, компетентные в определенной сфере и заинтересованные только в некоторых мероприятиях, проводимых Советом; Список для проведения специальных консультаций — НПО, которые могут время от времени быть полезными для работы Совета. Все эти НПО могут направлять наблюдателей на открытые заседания Совета, его комиссий, подкомиссий и других вспомогательных органов. Они могут как представлять письменные заявления для распространения, так и высказывать устно свою точку зрения Совету или одному из его вспомогательных органов. Например, резолюцией 1987/5 от 26 мая 1987 года ЭКОСОС предложил неправительственным организациям, имеющим консультативный статус, представлять ему письменные заявления, которые могли бы способствовать полному и всеобщему признанию и реализации прав, изложенных в Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах.

Комиссия по правам человека

Комиссия по правам человека является главным органом ООН по правам человека и может заниматься самыми разными вопросами, касающимися этих прав. В 1947 году, когда Комиссия начала свою работу, ее единственной задачей была разработка Всеобщей декларации прав человека, принятой год спустя, 10 декабря 1948 года. В течение первых

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

двадцати лет своей деятельности (1947—1966) Комиссия занималась главным образом разработкой международно-правовых документов. Кульминацией этого процесса стало принятие Генеральной Ассамблеей в 1966 году Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах, Международного пакта о гражданских и политических правах и Факультативного протокола к нему, которые вместе с Всеобщей декларацией прав человека образуют так называемый Международный билль о правах человека. В этот период времени Комиссия не занималась вопросами, связанными с рассмотрением сообщений о нарушениях прав человека. Однако в 1967 году Экономический и Социальный Совет принял резолюцию № 1235 (XLII), которая наделила Комиссию по правам человека полномочиями рассматривать вопросы, связанные с нарушениями прав человека в любой точке земного шара (см. ниже, Процедура 1235). Кроме того, в 1970 году ЭКОСОС принял резолюцию 1503 (XLVIII) о процедуре рассмотрения сообщений, касающихся нарушения прав человека и основных свобод в рамках Комиссии по правам человека и Подкомиссии по поощрению и защите прав человека (см. ниже, Процедура 1503).

Комиссия состоит из 53 государств, одна треть которых ежегодно переизбирается ЭКОСОСом[3]. Сессии Комиссии проходят ежегодно в течение шести недель (март—апрель) в Женеве. Комиссия готовит исследования по правам человека, рекомендации и проекты международных документов; выполняет специальные поручения Генеральной Ассамблеи и ЭКОСОСа, в том числе рассматривает заявления, касающиеся нарушений прав человека и занимается разбором сообщений относительно этих нарушений; осуществляет тесное сотрудничество со всеми другими органами ООН, в компетенцию которых входят вопросы прав человека. Комиссия подготовила значительную часть конвенций и деклараций ООН в области прав человека, принятых ЭКОСОСом и Генеральной Ассамблеей. Кроме того, Комиссия играет центральную роль в процессе контроля за соблюдением прав человека во всем мире. Именно в рамках Комиссии отдельные государства или неправительственные организации могут поднять любые вопросы, касающиеся прав человека. Ежегодно Комиссия принимает около 100 резолюций и решений. Комиссия уполномочена назначать специальных докладчиков, докладчиков, представителей, экспертов, а также создавать рабочие группы.

Подкомиссия по поощрению и защите прав человека

В 1947 году на своей первой сессии Комиссия ООН по правам человека учредила Подкомиссию по предупреждению дискриминации и защите меньшинств с целью «а) проводить исследования, в особенности на основании Всеобщей декларации прав человека, и делать рекомендации Комиссии по правам человека о предотвращении дискриминации любого рода в отношении прав человека и основных свобод и защите расовых, национальных, религиозных и языковых меньшинств; и б) выполнять любые иные функции, которые могут быть возложены на нее Экономическим и Социальным советом или Комиссией по правам человека». С 27 июля 1999 года Подкомиссия называется Подкомиссией по поощрению и защите прав человека.

В состав Подкомиссии входят 26 экспертов в области прав человека, избираемых Комиссией по правам человека на четыре года. Члены Подкомиссии, хотя и избираются из числа кандидатур, предлагаемых государствами — членами ООН, выступают в личном качестве, а не как представители государств. Подкомиссия проводит ежегодные сессии продолжительностью в четыре недели каждая. На сессиях присутствуют члены Подкомиссии или их заместители, наблюдатели, назначаемые правительствами, а также представители специализированных учреждений и органов ООН, межправительственных и неправительственных организаций.

Подкомиссия занимается очень широким спектром вопросов прав человека и является тем органом, который инициирует дискуссию по новым проблемам в области прав человека и привлекает внимание Комиссии по правам человека к обострению ситуации с правами человека в отдельных странах. Подкомиссия учредила пять рабочих групп, которые

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

собираются перед каждой ежегодной сессией: Рабочую группу по сообщениям и Рабочую группу по ситуациям, которые рассматривают сообщения, касающиеся нарушений прав человека, и доводят до сведения Комиссии по правам человека те сообщения, которые наиболее очевидно свидетельствуют о систематических и достоверно подтвержденных грубых нарушениях прав человека (процедура 1503); Рабочую группу по вопросу о рабстве, включая сходную с рабством практику, эксплуатацию детского труда и эксплуатацию проституции третьими лицами; Рабочую группу по вопросам коренного населения; Рабочую группу по меньшинствам. Подкомиссия может также учреждать сессионные рабочие группы для рассмотрения конкретных вопросов повестки дня. Каждая рабочая группа представляет доклады на рассмотрение Подкомиссии. Кроме того, Подкомиссия может назначать из числа своих членов специальных докладчиков для проведения исследований по отдельным проблемам. В настоящее время специальные докладчики готовят доклады по следующим темам: универсальность осуществления международных договоров по правам человека; коррупция и ее воздействие на осуществление в полном объеме прав человека, в частности экономических, социальных и культурных прав; реституция жилья и имущества в контексте возвращения беженцев и внутренних перемещенных лиц; традиционные практики, затрагивающие здоровье женщин и девочек; права человека и геном человека; предотвращение нарушений прав человека, совершаемых с применением стрелкового оружия и легких вооружений.

По некоторым вопросам, в том числе относящимся к выполнению своих функций, Подкомиссия принимает свои собственные резолюции и решения. По другим вопросам она разрабатывает проекты резолюций и решений для рассмотрения Комиссией по правам

Верховный комиссар ООН по правам человека

20 декабря 1993 года Генеральная Ассамблея ООН учредила пост Верховного комиссара ООН по правам человека, который является главным должностным лицом, ответственным за координацию всей деятельности в области прав человека в рамках ООН. Главной задачей Верховного комиссара является содействие максимально полному осуществлению всех прав человека путем претворения в жизнь соответствующих решений, принятых руководящими органами ООН. С июля 2004 года пост Верховного комиссара занимает г-жа Луиз Арбур (Канада).

Управление Верховного комиссара ООН по правам человека (до сентября 1997 года — Центр ООН по правам человека) насчитывает около 500 сотрудников и состоит из пяти отделов: 1) отдел исследований и права на развитие, который проводит исследовательскую и аналитическую работу по различных вопросам прав человека и разрабатывает стратегию осуществления права на развитие; 2) отдел служб поддержки, который оказывает помощь Комиссии по правам человека, Подкомиссии по поощрению и защите прав человека и договорным органам; 3) отдел практических действий и программ, который занимается программами технической помощи в области прав человека отдельным странам, обеспечивает работу специальных докладчиков и рабочих групп по расследованию нарушений прав человека на местах, оказывает содействие в осуществлении образовательных программ; 4) отдел внешних связей, который занимается информированием общественности о работе механизмов ООН по правам человека и координацией партнерства с неправительственными организациями; 5) отдел специальных процедур, который оказывает содействие работе таких тематических процедур, как специальные докладчики и рабчие группы, документируя факты нарушений прав человека в различных точках мира.

Органы и процедуры контроля в рамках ООН

Pacta sunt servanda («Каждый действующий договор обязателен для его участников и должен ими добросовестно выполняться»). В соответствии с этим принципом международного права особое значение имеют вопросы эффективного контроля за выполнением государствами своих обязательств в области прав человека. В настоящее время в рамках ООН действует целый ряд механизмов, осуществляющих этот контроль.

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

Обычно различие проводится между договорными органами, которые создаются в соответствии с международными договорами, и уставными процедурами, которые основываются на резолюциях или решениях международных организаций или их органов (действующих, в свою очередь, на основании своих уставов — международных договоров). Функции договорных органов заключаются главным образом в рассмотрении докладов государств и индивидуальных жалоб. Что касается уставных процедур, то обычно их задачей является реагирование на массовые нарушения прав человека или нарушения тех прав, которым придается особое значение.

Верховный комиссар ООН по правам человека установил круглосуточную «горячую линию» факсимильной связи: **(41-22) 917 9022**, которой может воспользоваться любое лицо или организация, желающая привлечь внимание ООН к фактам нарушения прав человека в том или ином государстве мира. В принципе, сообщения могут быть произвольной формы; при этом необходимо учитывать, что указание органа или процедуры контроля, в рамках которой, по мнению автора сообщения, должно проходить рассмотрение сообщения, а также соблюдение соответствующих формальных требований (см. ниже) будут способствовать более быстрому рассмотрению этого сообщения и более эффективной реакции на него.

Уставные процедуры

Процедура 1235

На основании резолюции ЭКОСОСа 1235 (XLII) от 6 июня 1967 года, Комиссия по правам человека может рассматривать вопросы, связанные с нарушениями прав человека в любой точке земного шара, и назначать специальных докладчиков или представителей — независимых экспертов, обладающих признанной компетенцией в области прав человека. Их полномочия (мандаты) являются различными, однако, как правило, включают в себя следующие обязанности:

1) заниматься рассмотрением ситуации с правами человека в отдельных странах (страновые докладчики или представители) или отдельной проблемной темы (тематические докладчики и рабочие группы);

2) представлять Комиссии по правам человека (в отдельных случаях также Генеральной Ассамблее или Генеральному секретарю) доклады со своими выводами и рекомендациями;

3) эффективно реагировать на поступающую информацию о нарушениях прав человека.

В отличие от договорных органов по правам человека (Комитет по правам человека, Комитет против пыток и Комитет по ликвидации расовой дискриминации) уставные процедуры не имеют точно установленной формы, в которой должны представляться сообщения о нарушениях прав человека. Эти сообщения могут быть направлены жертвами нарушений прав человека или их родственниками, неправительственными организациями и др. Сообщения могут иметь любую форму (письмо, факс, телеграмма) и касаться как индивидуальных случаев, так и ситуаций с массовым нарушением того или иного права. При составлении сообщения необходимо соблюдать следующие минимальные требования к его содержанию:

- указать жертву (жертвы) нарушений прав человека;
- указать лиц (организации), нарушающих права жертв;
- указать автора сообщения (анонимные сообщения не рассматриваются);
- детально описать нарушения прав человека и сопутствовавших ему обстоятельств.

Еще одним типом специального докладчика является специальный представитель Генерального секретаря, который представляет доклады непосредственно Генеральному секретарю. Его назначение обычно является реакцией на чрезвычайную ситуацию с правами человека в той или иной стране. Некоторые страновые и тематические мандаты поручаются непосредственно Генеральному секретарю. Обычно это относится к ситуациям, имеющим чрезвычайный характер или существенную политическую окраску.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Рабочие группы (в настоящее время три – по произвольным задержаниям, по насильственным или недобровольным исчезновениям, и по вопросу о лицах африканского происхождения) состоят из пяти независимых экспертов, которые расследуют имеющие место случаи произвольных задержаний и недобровольных исчезновений на основании поступающих сообщений и информации правительств. Рабочие группы могут посещать отдельные государства (с их согласия) и представляют ежегодный доклад Комиссии по правам человека.

Сообщения в адрес специальных докладчиков, представителей, независимых экспертов и рабочих групп необходимо направлять в Управление Верховного комиссара ООН по правам человека «горячей линией» факсимильной связи или почтой (см. адрес и номер факса выше).

Процедура 1503

В 1970 году ЭКОСОС утвердил «процедуру рассмотрения сообщений, касающихся нарушения прав человека и основных свобод». Эта процедура известна под названием «процедура 1503» по порядковому номеру резолюции Совета, в которой она была утверждена (резолюцией ЭКОСОСа № 2000/3 от 16 июня 2000 в процедуру были внесены некоторые изменения, однако ее название сохранилось). Процедура касается не частных случаев нарушения прав человека, а ситуаций, которые затрагивают интересы большого числа людей на протяжении продолжительного периода времени. Сообщения, проходящие по процедуре 1503, рассматриваются следующим образом.

Рабочая группа по сообщениям, состоящая из пяти членов Подкомиссии по поощрению и защите прав человека, собирается ежегодно на две недели сразу после ежегодной сессии Подкомиссии с целью рассмотрения полученных сообщений и любых ответов правительств. Для содействия эффективности процесса секретариат отсеивает явно необоснованные сообщения (с согласия Председателя Рабочей группы по сообщениям). Сообщение принимается к рассмотрению только в том случае, если, как показывает его рассмотрение, имеются достаточные основания полагать, с учетом всех ответов, представленных соответствующим правительством, что имеют место систематические, грубые и достоверно подтвержденные нарушения прав человека и основных свобод. Сообщение может быть приемлемым, если оно исходит от отдельных лиц или групп лиц, которые заявляют о том, что они являются жертвами нарушений прав человека. Сообщение может также быть приемлемым, если оно исходит от любого лица или группы лиц, имеющих непосредственные и достоверные данные о нарушениях. Если сообщение представляется неправительственной организацией, то необходимо, чтобы данная организация действовала добросовестно в соответствии с признанными принципами прав человека и имела непосредственные достоверные свидетельства существования той ситуации, которую она описывает. Неприемлемыми являются как анонимные сообщения, так и сообщения, основанные исключительно на материалах, распространяемых средствами массовой информации. В каждом сообщении должно содержаться изложение фактов указываться его цель и права, которые были нарушены. Как правило, сообщение не рассматривается, если в нем содержатся грубые выражения или оскорбительные замечания в адрес государства, являющегося объектом жалобы. Такие сообщения могут, тем не менее, рассматриваться после исключения из них оскорбительных выражений, если они отвечают другим критериям приемлемости. Никакое сообщение не будет приемлемым, если его содержание противоречит принципам Устава ООН или если в нем прослеживаются политические мотивы. Кроме того, до рассмотрения какого-либо сообщения должны быть исчерпаны внутренние средства правовой защиты (т. е. иск о нарушении прав должен быть рассмотрен национальными судами первой и второй инстанции), кроме случаев, когда может быть убедительно показано, что решения, принимаемые на национальном уровне, окажутся неэффективными или будут осуществляться слишком медленно.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Рабочая группа по ситуациям рассматривает доклад Рабочей группы по сообщениям, принимает решения о том, передавать ли какую-либо ситуацию на рассмотрение Комиссии по правам человека, и готовит доклад с указанием основных вызывающих озабоченность вопросов. Представляя ситуацию Комиссии, Рабочая группа по ситуациям, как правило, предлагает проект резолюции или решения по данной ситуации. Рассмотрение Комиссией по правам человека ситуаций, связанных с процедурой 1503, происходит на закрытых заседаниях. На первом заседании каждой соответствующей стране предлагается сделать вступительное сообщение. Затем между членами Комиссии по правам человека и представителями соответствующей страны продится дискуссия на основе содержания конфиденциальных документов и доклада Рабочей группы по ситуациям. На втором заседании члены Комиссии проведут обсуждение и голосование по проектам резолюций или решений. Затем на открытом заседании Председатель Комиссии объявляет, какие страны были рассмотрены в соответствии с процедурой 1503, а также называет страны, которые больше не рассматриваются в соответствии с данной процедурой. Документы по процедуре 1503 остаются конфиденциальными, за исключением случаев, когда соответствующие правительства выразят пожелание сделать их открытыми.

В отношении каждой конкретной ситуации Комиссией может быть принята одна из следующих мер: 1) прекращение рассмотрения вопроса, если дальнейшее рассмотрение или принятие мер являются неоправданными; 2) оставление ситуации на рассмотрении в свете любой дополнительной информации, полученной от соответствующего правительства, и любой дополнительной информации, которая может поступить в Комиссию в соответствии с процедурой 1503; 3) оставление ситуации на рассмотрении и назначение независимого эксперта; 4) прекращение рассмотрения вопроса по конфиденциальной процедуре 1503 для того, чтобы приступить к рассмотрению того же самого вопроса в соответствии с процедурой 1235.

Договорные органы

Договорные органы созданы в соответствии с международными договорами по правам человека для контроля за выполнением государствами обязательств в рамках этих договоров. Члены договорных органов действуют в личном качестве, т. е. не представляют правительства своих стран (в отличие от официальных представителей государств в Комиссии по правам человека, ЭКОСОСе и Генеральной Ассамблее). Договорные органы контролируют соблюдение только тех прав, которые признаны в договоре, их учреждающем, и имеют только те полномочия, которые определены в договоре. Ни один договорный орган не может принимать к рассмотрению какие-либо сообщения, если они касаются государства, которое, хоть и является участником соответствующего договора, не признает компетенции этого органа рассматривать такие сообщения. Организационно-техническую сторону работы договорных органов обеспечивает Управление Верховного комиссара ООН по правам человека.

Комитет по правам человека

Комитет по правам человека был создан в 1977 году в соответствии со статьей 28 Международного пакта о гражданских и политических правах[8]. Комитет состоит из 18 членов — граждан государств-участников Пакта, обладающих высокими моральными качествами и признанной компетенцией в области прав человека. Члены Комитета избираются на совещании государств — участников Пакта тайным голосованием сроком на четыре года и работают в личном качестве, а не как представители своих стран. Обычно в течение года Комитет по правам человека проводит три сессии продолжительностью в три недели каждая. Как правило, сессии весной проводятся в Нью-Йорке, а летом и осенью — в Женеве.

Периодические доклады

Все государства, которые ратифицировали Международный пакт о гражданских и политических правах или присоединились к нему, обязаны представлять Комитету

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

доклады о принятых ими мерах по претворению в жизнь прав, закрепленных в Пакте, и о прогрессе, достигнутом в использовании этих прав. Первоначальный доклад представляется в течение одного года с момента вступления Пакта в силу в отношении соответствующей страны. Доклады о дальнейших изменениях подлежат представлению каждые пять лет[9].

Доклад соответствующего государства изучается вначале специальной рабочей группой Комитета, состоящей не более чем из пяти его членов. Группа определяет круг проблем, которые следует обсудить с представителями соответствующего государства, и готовит перечень вопросов, которые представители государства получают заблаговременно до начала слушания. Затем Комитет в полном составе в течение двух дней изучает доклад. После этого проводится открытое заседание с участием представителей государства, на котором в качестве наблюдателей могут присутствовать неправительственные организации и пресса. В ходе заседания представители государства отвечают на вопросы членов Комитета — как те, что были поставлены заранее, так и те, что были заданы непосредственно в ходе заседания. Заседания организованы таким образом, чтобы у представителей государства имелось время для консультаций с правительством и получения необходимой информации. Если запрошенная членами Комитета информация является неполной или если она не получена, то представителям государства предлагается представить ответы в письменном виде к более позднему сроку. При рассмотрении доклада члены Комитета опираются на множество источников: доклады других органов ООН по правам человека, специальных докладчиков и рабочих групп, а также доклады международных неправительственных организаций.

Опыт показал, что рассмотрение докладов государств на открытых заседаниях представляет собой вполне удовлетворительный способ наблюдения за осуществлением прав человека. По итогам рассмотрения каждого доклада Комитет принимает так называемые «заключительные замечания», представляющие собой мнение Комитета о положении дел с осуществлением Пакта в соответствующем государстве-участнике[10].

В замечаниях отражаются объективные факторы и трудности, затрудняющие осуществление Пакта, позитивные аспекты, основные проблемы, вызывающие обеспокоенность Комитета, и рекомендации относительно мер, способных обеспечить более эффективное применение положений Пакта в рамках национального законодательства и практики. Хотя заключительные замечания Комитета с юридической точки зрения не имеют обязательной силы, они отражают мнение единственного экспертного органа, правомочного и способного выносить такие постановления. Игнорирование или несоблюдение государствами заключительных замечаний свидетельствовало бы об их недобросовестном выполнении своих обязательств по Пакту.

Замечания общего порядка

Второй важной функцией Комитета по правам человека является толкование положений Международного пакта о гражданских и политических правах с целью рассеять любые сомнения относительно охвата и смысла его статей. Замечания служат для государств-участников руководством при применении положений Пакта, а также при подготовке ими своих докладов.

Жалобы частных лиц

В соответствии с Факультативным протоколом к Международному пакту о гражданских и политических правах, Комитет уполномочен получать и рассматривать сообщения от отдельных лиц, которые утверждают, что они являются жертвами нарушения тем или иным государством — участником Пакта какого-либо из прав, изложенных в Пакте.

Для того чтобы Комитет принял сообщение к рассмотрению (т. е. признал его приемлемым), должны быть соблюдены следующие требования:

- сообщение должно касаться нарушения только тех прав, которые изложены в Пакте;

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

- сообщение должно быть представлено лицом или лицами, которые находятся под юрисдикцией государства — участника Пакта и Факультативного протокола к нему; в случае, если сообщение направляет лицо, не являющееся жертвой, оно должно привести доказательства того, что оно действует от имени предполагаемой жертвы;
- сообщение не должно быть анонимным;
- сообщение не подлежит рассмотрению, если тот же самый случай рассматривается в соответствии с другой международной процедурой;
- до подачи сообщения в Комитет жертва должна исчерпать все внутренние средства правовой защиты (т. е. ее дело должно быть рассмотрено национальными судами первой и второй инстанции); это правило не действует в тех случаях, когда применение таких средств неоправданно затягивается или внутренние средства правовой защиты не были исчерпаны по не зависящим от жертвы причинам.

Кроме того, еще до принятия решения о том, является ли сообщение приемлемым или нет, Комитет может запросить у предполагаемой жертвы или соответствующего государства дополнительную информацию или замечания и установить крайний срок их представления. Если на данном этапе государство направляет ответ на полученное сообщение, то лицо, являющееся автором жалобы, получает копию этого ответа для представления своих замечаний.

После этого Комитет принимает решение, является сообщение приемлемым или нет. Если сообщение признается неприемлемым, то его дальнейшее рассмотрение прекращается. Если же сообщение признается приемлемым, то Комитет обращается к соответствующему государству с просьбой представить объяснение или заявления, разъясняющие данную проблему, и сообщить о том, были ли приняты этим государством какие-либо меры для ее урегулирования. Для представления государством ответа определен крайний срок в шесть месяцев. После этого автору жалобы предоставляется возможность высказать свои замечания относительно ответа государства. Затем Комитет формулирует свои окончательные соображения и сообщает их соответствующему государству и автору жалобы. На всех этапах проводимого Комитетом разбирательства лица, являющиеся авторами жалоб, и государства, которые, как утверждается, нарушили права этих лиц, находятся в равных условиях. Каждая сторона имеет возможность высказывать замечания относительно аргументов другой стороны.

Как правило, на решение вопроса о признании сообщения приемлемым или неприемлемым уходит около года. Для последующего рассмотрения существа дела может потребоваться от одного до двух лет в зависимости от степени готовности государств-участников и авторов жалоб сотрудничать в предоставлении любой необходимой Комитету информации.

Прежде чем Комитет сформулирует свои окончательные соображения, лица, которые утверждают о нарушении своих прав, могут нуждаться в защите. Для этой цели Комитет, не вынося решений по существу жалоб, в некоторых случаях обращался к соответствующим государствам с настоятельными просьбами. Например, в ряде случаев Комитет призывал не осуществлять высылку, просил об отсрочке приведения в исполнение смертного приговора или указывал на необходимость неотложного медицинского освидетельствования.

Комитет не является судебным органом и его решения именуются не «постановлениями», а «соображениями». Вместе с тем, соображения Комитета излагаются на языке судебных постановлений, и накопленный опыт свидетельствует о том, что государства серьезно относятся к ним. В ряде случаев имели место освобождение заключенных и компенсация жертвам нарушений прав человека. В 1977—2004 годах Комитет получил 1295 жалоб из более чем 70 государств-участников Факультативного протокола[12]. В 349 случаях Комитет констатировал нарушения прав человека.

Жалобы одного государства на другое

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

Любое государство-участник Пакта может направить Комитету сообщение с утверждением о том, что другое государство-участник не выполняет своих обязательств по Пакту. Однако это может делаться лишь в тех случаях, когда обе стороны заявили, что они признают компетенцию Комитета получать и рассматривать такие сообщения[13]. Хотя эта процедура вступила в силу в 1979 году, в Комитет пока еще не поступило ни одной жалобы такого рода.

Комитет по экономическим, социальным и культурным правам

В отличие от других договорных органов, Комитет по экономическим, социальным и культурным правам был учрежден не на основании положений Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах, а по решению ЭКОСОСа в 1985 году. Комитет состоит из 18 членов-экспертов с признанным авторитетом в области прав человека. Члены Комитета имеют независимый статус и участвуют в работе Комитета в личном качестве. Они избираются ЭКОСОСом на четырехлетний срок и могут быть переизбраны. Комитет проводит свои сессии два раза в год, продолжительностью три недели каждая, в мае и в ноябре-декабре в Женеве.

Периодические доклады

Основная функция Комитета заключается в том, чтобы следить за соблюдением государствами-участниками положений Пакта об экономических, социальных и культурных правах[14]. Согласно статьям 16 и 17 Пакта, государства-участники обязаны представлять в Комитет периодические доклады с описанием законодательных, судебных и других мероприятий, осуществленных ими в целях обеспечения закрепленных в Пакте прав. Кроме того, государства обязаны представлять подробную информацию, позволяющую судить о том, в какой мере они осуществляют соответствующие права и в каких областях они сталкиваются в этой связи с особенными трудностями.

В случае поступления от государства-участника соответствующего доклада Комитет применяет стандартную процедуру его рассмотрения. После получения, обработки и перевода доклада Секретариатом его рассматривает рабочая группа Комитета в составе пяти человек, которая проводит свои заседания за шесть месяцев до даты рассмотрения доклада Комитетом в полном составе. Рабочая группа осуществляет предварительное рассмотрение доклада, поручает одному из своих членов провести его углубленный анализ и составляет перечень письменных вопросов с учетом выявленных при изучении доклада недостатков. Соответствующее государство обязано представить письменные ответы на эти вопросы до того, как его представители предстанут перед Комитетом.

Представителям государств настоятельно рекомендуется присутствовать на заседаниях Комитета, посвященных рассмотрению их докладов. На практике делегации государств всегда участвуют в этом процессе, который, как правило, завершается в течение двух дней. Вначале делегация представляют вводные комментарии и ответы на письменные вопросы. После этого информацию представляет специализированные учреждения ООН, имеющие отношение к находящемуся на рассмотрении докладу. Затем члены Комитета задают вопросы и высказывают свои замечания присутствующим на заседании представителям государства. После этого представителям государства предлагается подготовить (как правило, не в тот же самый день) максимально точные ответы на заданные вопросы и высказанные замечания. Если представители государства не могут дать адекватные ответы на поставленные вопросы, то Комитет нередко просит представить ему дополнительную информацию с целью ее рассмотрения на последующих сессиях.

По завершении Комитетом анализа доклада и заслушания представителей соответствующего государства Комитет подводит итог рассмотрению доклада путем составления «заключительных замечаний» о положении дел с осуществлением Пакта в этом государстве[15]. Заключительные замечания состоят из пяти разделов: 1) введение; 2) позитивные аспекты; 3) факторы и трудности, препятствующие осуществлению Пакта; 4) основные вопросы, вызывающие озабоченность; 5) предложения и рекомендации.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Заключительные замечания принимаются на закрытом заседании и обнародуются в последний день каждой сессии.

В ряде случаев Комитет констатировал наличие нарушений Пакта и в силу этого настоятельно призывал государства-участники воздерживаться от любых дальнейших нарушений соответствующих прав. Хотя заключительные замечания Комитета с юридической точки зрения не имеют обязательной силы, они отражают мнение единственного экспертного органа, правомочного и способного выносить такие постановления. Известны случаи, когда причиной изменения законодательства и правоприменительной практики отдельных государств послужили, по крайней мере отчасти, заключительные замечания Комитета.

Общие замечания

Второй важной функцией Комитета является толкование положений Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах с целью рассеять любые сомнения относительно охвата и смысла его статей. Замечания служат для государств-участников руководством при применении положений Пакта, а также при подготовке ими своих докладов.

Меры по разработке процедуры представления частных жалоб

В настоящее время отдельные лица или группы, считающие, что гарантированные им Пактом права были нарушены, не имеют возможности представлять жалобы в Комитет. С 1990 года Комитет уделяет все более пристальное внимание возможности разработки такого факультативного протокола Пакту, который предусматривал бы такую возможность. С 2004 года действует созданная Комиссией ООН по правам человека Рабочая группа открытого состава по рассмотрению вариантов, касающихся разработки факультативного протокола к Международному пакту об экономических, социальных и культурных правах.

Неправительственные организации

С момента своего основания Комитет признает, что гражданское общество может вносить важный вклад в процесс его информирования о положении дел с осуществлением Пакта в государствах-участниках. Комитет был первым договорным органом, предоставившим неправительственным организациям возможность представлять письменные сообщения и делать устные заявления по вопросам, касающимся нарушений в отдельных странах прав, закрепленных в Пакте.

Во второй половине первого дня каждой сессии Комитет проводит заседание, на котором международные и национальные неправительственные организации могут высказать свои мнения по поводу выполнения или невыполнения государствами-участниками положений Пакта. Комитет принимает к сведению устную информацию при условии, что представляемые данные непосредственно касаются положений Пакта, имеют прямое отношение к рассматриваемым Комитетом вопросам, являются достоверными и не носят оскорбительного характера. В последние годы неправительственные организации все шире используют эту процедуру и представляют Комитету письменные, аудио- и видеоматериалы о предполагаемых случаях несоблюдения экономических, социальных и культурных прав в государствах-участниках.

Практика показывает, что активное участие неправительственных организаций в деятельности Комитета имеет важное значение в деле широкого распространения информации о Пакте и Комитете на национальном и местном уровнях. Во многих случаях НПО содействуют существенной активизации средств массовой информации в связи с принятием заключительных замечаний, касающихся соответствующего государства.

Комитет против пыток

Комитет против пыток был создан в 1987 году в соответствии со статьей 17 Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания[16]. Комитет состоит из 10 экспертов, обладающих высокими моральными качествами и признанной компетентностью в области прав человека. Срок

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

полномочий членов Комитета, выступающих в личном качестве, составляет четыре года и может продлеваться. Как правило, Комитет ежегодно проводит две очередные сессии.

Периодические доклады

Каждое государство-участник Конвенции представляет Комитету доклады о принятых им мерах по осуществлению своих обязательств согласно Конвенции. Первый доклад должен быть представлен в течение одного года после вступления Конвенции в силу для соответствующего государства. В дальнейшем раз в четыре года представляются доклады обо всех новых событиях. В целях рассмотрения докладов Комитет предлагает представителям государств присутствовать на тех заседаниях, на которых рассматриваются их доклады. После рассмотрения каждого доклада Комитет может делать такие замечания по докладу, которые сочтет целесообразными[17]. В частности, он может указать, что соответствующее государство, как ему представляется, не выполнило некоторые обязательства, налагаемые на него в соответствии с Конвенцией. Замечания Комитета передаются соответствующему государству-участнику, которое может на них ответить. Хотя заключительные замечания Комитета с юридической точки зрения не имеют обязательной силы, они отражают мнение единственного экспертного органа, правомочного и способного выносить такие постановления. Таким образом, игнорирование или несоблюдение государствами этих соображений свидетельствовало бы об их недобросовестном выполнении своих обязательств по Конвенции.

Полномочия в отношении проведения расследования

В соответствии со статьей 20 Конвенции, Комитет уполномочен получать информацию и проводить расследования, касающиеся заявлений о систематическом применении пыток в государствах-участниках. Эта процедура характеризуется двумя элементами: конфиденциальностью и поиском сотрудничества с соответствующим государством. Компетенция Комитета проводить расследования является факультативной в том смысле, что в момент ратификации Конвенции или присоединения к ней то или иное государство может заявить о том, что оно не признает эту компетенцию. В этом случае вплоть до снятия такой оговорки Комитет не может осуществлять в отношении этого государства полномочия, признаваемые за ним в статье 20 Конвенции.

В отношении всех государств, согласившихся с процедурой, предусмотренной в статье 20 Конвенции, Комитет может получать сведения о применении пыток. Если Комитет считает, что полученная информация является достоверной и содержит вполне обоснованные данные о систематическом применении пыток на территории какого-либо государства — участника Конвенции, он предлагает этому государству сотрудничать в рассмотрении этой информации путем представления своих замечаний по данному поводу. Комитет может также запросить дополнительную информацию у представителей правительственных и неправительственных организаций, а также у частных лиц с целью получить новые элементы для оценки.

Комитет может назначить одного или нескольких своих членов для проведения конфиденциального расследования в том случае, если он сочтет его целесообразным в связи с полученной информацией. В этом случае он предлагает соответствующему государству-участнику назначить полномочного представителя для встреч с членами Комитета, которым поручено проведение расследования, для представления информации, которую они считают необходимой. С согласия соответствующего государства расследование может также включать посещение его территории, во время которого они могут заслушать показания свидетелей. Члены Комитета, уполномоченные для проведения расследования, представляют свои выводы Комитету, который направляет их со своими собственными замечаниями и предложениями соответствующему государству. Этому государству предлагается в дальнейшем информировать Комитет о мерах, которые оно принимает в связи с полученными замечаниями.

По завершении работ, связанных с расследованием, и после консультации с государством-участником Комитет может принять решение о включении краткого отчета о результатах

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ ИМЕНИ Ф. СКОРИНЫ

расследования в свой ежегодный доклад. Только в этом случае деятельность Комитета обнародуется; в других случаях вся деятельность и документы, связанные с расследованием, являются конфиденциальными.

Жалобы государств

Ход процедуры, связанной с жалобами государств, которая предусмотрена в статье 21 Конвенции, обусловлен признанием этими государствами соответствующей компетенции Комитета. Применительно к государствам, сделавшим такое заявление, Комитет может получать и рассматривать сообщения, в которых какое-либо государство-участник заявляет, что другое государство-участник не выполняет своих обязательств в соответствии с Конвенцией[18].

Жалобы отдельных лиц

Сообщение в Комитет против пыток может быть представлено любым лицом, которое утверждает, что оно является жертвой нарушения Конвенции тем или иным государством-участником, признавшим компетенцию Комитета по смыслу статьи 22 Конвенции[19], и которое находится под его юрисдикцией. Если предполагаемая жертва не в состоянии сама представить сообщение, то от ее имени могут выступать родители или представители.

Цель рассмотрения сообщения Комитетом состоит прежде всего в определении его приемлемости, после чего, в случае выполнения условий приемлемости, рассматривается существо вопроса. Для того, чтобы быть приемлемым, сообщение не должно:

- быть анонимным и несовместимым с положениями Конвенции;
- представлять собой злоупотребление правом на представление сообщений;
- быть рассмотренным или рассматриваться в рамках какой-либо другой процедуры международного расследования.

Кроме того, все имеющиеся внутренние средства защиты должны быть исчерпаны.

Дополнительная информация, разъяснения или замечания, касающиеся вопроса о приемлемости, могут запрашиваться Комитетом у соответствующего государства-участника или у автора сообщения. Если сообщение объявляется неприемлемым, то Комитет информирует об этом заинтересованные стороны; однако этот же вопрос может быть вновь рассмотрен в том случае, если Комитет получит информацию, свидетельствующую о том, что мотивы неприемлемости более не применимы.

Если Комитет принимает решение о приемлемости какого-либо сообщения, то он информирует об этом автора сообщения и соответствующее государство-участник. Государство, которое, как сообщается, нарушило Конвенцию, обязано в течение шести месяцев представить Комитету объяснения или заявления, разъясняющие данный вопрос, и указать меры, которые, возможно, были приняты для исправления положения. Автор сообщения может также представлять Комитету свои замечания или дополнительную информацию. Кроме того, он может лично или через своего представителя принимать участие в закрытых заседаниях Комитета для представления разъяснений по существу вопроса, если Комитет сочтет это целесообразным. Комитет может также пригласить представителей соответствующего государства.

Подкомитет по предупреждению пыток

18 декабря 2002 года Генеральная Ассамблея ООН приняла Факультативный протокол к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. После вступления Протокола в силу[20] будет создан Подкомитет по предупреждению пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания Комитета против пыток. Подкомитет будет состоять из 10 членов, выбираемых из числа лиц, обладающих высокими моральными качествами и имеющих подтвержденный опыт в области отправления правосудия. Подкомитет будет уполномочен посещать любые места в государствах-участниках Протокола, где могут содержаться лица, лишенные свободы, и представлять рекомендации относительно защиты лишенных свободы лиц от пыток и

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания.

Комитет по ликвидации расовой дискриминации

Комитет по ликвидации расовой дискриминации был создан в 1970 году в соответствии со статьей 8 Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации для контроля и рассмотрения мер, принимаемых государствами с целью выполнения обязательств в рамках Конвенции[21]. Комитет состоит из 18 экспертов, обладающих высокими моральными качествами и признанной беспристрастностью. Срок полномочий членов Комитета – четыре года. Члены Комитета действуют в личном качестве, т. е. не получают никаких указаний извне. Они не могут быть ни отстранены от исполнения своих обязанностей, ни замещены без их согласия.

Периодические доклады

Государства — участники Конвенции обязаны представлять Комитету раз в четыре года всеобъемлющие доклады о принятых законодательных, судебных, административных или других мерах, с помощью которых проводятся в жизнь положения Конвенции, а раз в два года – краткие доклады, содержащие новую информацию. В ходе рассмотрения доклада Комитетом представитель соответствующей страны может выступить со вступительным словом, ответить на вопросы членов Комитета и прокомментировать сделанные ими замечания. В ежегодном докладе Генеральной Ассамблее Комитет обобщает результаты рассмотрения докладов и выдвигает свои предложения и рекомендации.

С самого начала своей деятельности Комитету приходится опровергать ряд ошибочных взглядов, касающихся характера и цели этих докладов. Он указывал на то, что, даже если правительство считает, что на территории его страны не существует расовой дискриминации, соответствующая страна, являясь участником Конвенции, обязана представлять всеобъемлющие и другие доклады. Еще одним заблуждением является мнение о том, что государство не обязано выполнять Конвенцию, если оно считает, что на его территории не существует расовой дискриминации. Комитет считает, что государство-участник не выполняет своих обязательств по Конвенции, если оно лишь осуждает расовую дискриминацию в своей конституции.

Жалобы государств

Все государства — участники Конвенции признают компетенцию Комитета получать жалобы того или иного государства-участника о том, что другое государство-участник не выполняет положения Конвенции, и принимать в этой связи соответствующие меры. До сих пор ни одно государство-участник не использовало этой процедуры, которая предусматривает создание согласительной комиссии, если рассматриваемый вопрос не удалось урегулировать каким-либо другим путем.

Жалобы отдельных лиц

Отдельные лица или группы лиц, которые утверждают, что они являются жертвами расовой дискриминации, могут представить в Комитет жалобу против своего государства. Однако это может быть сделано лишь в том случае, если соответствующее государство является участником Конвенции и заявило о своем признании компетенции Комитета принимать такие жалобы[22]. Комитет в конфиденциальном порядке доводит их до сведения соответствующего государства, однако не называет лицо или группу лиц, утверждающих о наличии нарушения, без его или их согласия. После того, как государство представило разъяснение своей позиции и, возможно, предложило решение, Комитет рассматривает данный вопрос и вносит предложения и рекомендации, которые препровождаются как соответствующему лицу или группе лиц, так и государству-участнику.

Комитет по правам ребенка

Комитет по правам ребенка был создан в 1991 году в соответствии со статьей 43 Конвенции о правах ребенка и состоит из восемнадцати экспертов, обладающих высокими нравственными качествами и признанной компетентностью в области, охватываемой Конвенцией[23]. Члены Комитета выступают в личном качестве, избираются на

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

четырехлетний срок и могут быть переизбраны. Заседания Комитета проходят ежегодно в Нью-Йорке. Доклады о деятельности Комитета один раз в два года представляются Генеральной Ассамблее через ЭКОСОС.

Периодические доклады

В соответствии со статьей 44 Конвенции, государства-участники обязуются представлять Комитету доклады о принятых ими мерах по закреплению признанных в Конвенции прав и о прогрессе, достигнутом в осуществлении этих прав. Первоначальный доклад должен быть представлен в течение двух лет после вступления Конвенции в силу для соответствующего государства-участника, а впоследствии через каждые пять лет. Согласно Конвенции, государства-участники должны обеспечивать широкую гласность своих докладов в своих собственных странах. На основании изучения докладов Комитет может вносить предложения и рекомендации общего характера, которые препровождаются заинтересованному государству и сообщаются Генеральной Ассамблее наряду с замечаниями государств, если таковые имеются[24]. Аналогичным образом, государства-участники факультативных протоколов к Конвенции о правах ребенка, касающихся участия детей в вооруженных конфликтах[25], и торговли детьми, детской проституции и детской порнографии[26] обязаны представлять Комитету доклады о принятых ими мерах по закреплению признанных в факультативных протоколах прав и о прогрессе, достигнутом в осуществлении этих прав.

Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин

Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин создан в соответствии со статьей 17 Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин[27]. Комитет состоит из 23 экспертов, обладающих высокими моральными качествами и признанной компетентностью в области, охватываемой Конвенцией. Члены Комитета избираются на четырехлетний срок и действуют в личном качестве, т. е. не являются представителями своих государств. С момента создания в 1982 году, и лишь за одним исключением, Комитет полностью состоит из женщин, представляющих широкий спектр различных профессий (юристы, преподаватели, дипломаты, эксперты по гендерным проблемам). Комитет проводит свои заседания один раз в год, собираясь на две недели в Вене или Нью-Йорке, и ежегодно представляет доклады о своей деятельности Генеральной Ассамблее через ЭКОСОС.

Периодические доклады

В соответствии со статьей 17 Конвенции, основная задача Комитета состоит в рассмотрении докладов о законодательных, судебных, административных или других мерах, принятых государствами-участниками для выполнения положений Конвенции. Первоначальный доклад представляется в течение года после ратификации Конвенции или присоединения к ней; последующие доклады должны представляться через каждые четыре года или по соответствующей просьбе Комитета.

Предсессионная рабочая группа, состоящая из пяти членов Комитета, готовит перечень выявленных проблем и списки вопросов, которые заблаговременно направляются государствам, представляющим доклады. Это дает государствам возможность подготовить ответы для представления на сессии Комитета. Представители государства могут присутствовать на заседании Комитета, посвященном рассмотрению доклада этого государства. Вначале члены Комитета делают общие замечания и комментарии относительно формы и содержания доклада. Затем они задают вопросы, касающиеся конкретных статей Конвенции. Представители государства могут ответить на некоторые из этих вопросов сразу, а на другие — спустя один-два дня. На этом этапе Комитет может задать дополнительные вопросы и попросить представить более подробную информацию до представления следующего доклада. Затем Комитет готовит заключительные замечания относительно докладов отдельных государств-участников с тем, чтобы эти замечания могли быть отражены в докладе Комитета Генеральной Ассамблее. Эти заключительные замечания касаются наиболее важных вопросов, затронутых в ходе

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

диалога с представителями того или иного государства, выделяют как позитивные аспекты, так и вопросы, вызывающие обеспокоенность Комитета, а также указывают, какую информацию государство должно включить в свой следующий доклад.

Рассмотрение Комитетом докладов государств не является состязательным процессом. Комитет никогда официально не заявляет, что то или иное государство нарушает Конвенцию. Вместо этого он обращает внимание на слабые стороны в политике соответствующего государства посредством вопросов и замечаний. Такой подход означает также, что Комитет не оказывает давления на государства, которые открыто нарушают положения Конвенции.

Общие рекомендации

Статья 21 Конвенции предусматривает, что Комитет может вносить предложения и рекомендации общего характера, основанные на изучении докладов и информации, полученной от государств-участников. На настоящий момент рекомендации общего характера, подготовленные Комитетом, являются ограниченными как по сфере охвата, так и по практическим последствиям. Будучи предназначенными для всех государств-участников, а не для отдельных государств, эти рекомендации носят зачастую слишком общий характер, что осложняет контроль за их выполнением, и не имеют обязательной силы.

Неправительственные организации

Ценным источником информации для Комитета являются неправительственные правозащитные и женские организации. Доклады, представляемые государствами-участниками, не всегда точно отражают положение с соблюдением прав женщин в данной стране и не всегда выявляют имеющие место проблемы. Информация и статистические данные независимых организаций приносят Комитету большую пользу при оценке фактического положения в отдельных государствах. По мере возможности эти материалы должны содержать ссылки на конкретные статьи Конвенции, которые связаны с рассматриваемыми проблемами или вопросами. НПО могут направлять свои письменные сообщения в Комитет через Отдел по вопросам улучшения положения женщин (см. адрес ниже).

Индивидуальные жалобы

6 октября 1999 года Генеральная Ассамблея ООН приняла Факультативный протокол к Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин, предусматривающий возможность подачи индивидуальных жалоб (сообщений) со стороны лиц, которые утверждают, что являются жертвами нарушения государством — участником Протокола какого-либо из прав, изложенных в Конвенции. Протокол вступил в силу 22 декабря 2000 г.[28]

Сообщения могут направляться подпадающими под юрисдикцию государства-участника лицами или группами лиц или от их имени, которые утверждают, что они являются жертвами нарушения этим государством-участником какого-либо из прав, изложенных в Конвенции. Сообщения подаются в письменном в виде и не должны быть анонимными. Комитет не рассматривает сообщение, пока он не удостоверится в том, что все доступные внутренние средства правовой защиты были исчерпаны, за исключением случаев, когда применение таких средств защиты неоправданно затягивается или вряд ли принесет искомый результат. Комитет объявляет сообщение неприемлемым, если: а) тот же вопрос уже был рассмотрен Комитетом или рассматривался или рассматривается в соответствии с другой процедурой международного разбирательства или урегулирования; б) оно несовместимо с положениями Конвенции; в) оно явно беспочвенно или недостаточно обоснованно; г) оно представляет собой злоупотребление правом на направление такого сообщения; д) факты, являющиеся предметом сообщения, имели место до того, как настоящий Протокол вступил в силу для соответствующего государства, если только эти факты не имели место и после упомянутой даты. В любой момент после получения сообщения и до принятия решения по его сути Комитет может направить

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

соответствующему государству-участнику для безотлагательного рассмотрения просьбу о том, чтобы это государство приняло такие временные меры, какие могут оказаться необходимыми во избежание причинения возможного непоправимого ущерба жертве или жертвам предполагаемого нарушения.

За исключением тех случаев, когда Комитет считает сообщение неприемлемым, и при условии, что лицо или лица согласны раскрыть свое имя или имена, Комитет в конфиденциальном порядке доводит любое сообщение, направленное ему согласно Протоколу, до сведения соответствующего государства. Получившее уведомление государство представляет в течение шести месяцев Комитету письменные объяснения или заявления, разъясняющие этот вопрос и любые меры, если таковые имели место, которые могли быть приняты этим государством.

Расследование информации о серьезных и систематических нарушениях

В соответствии с Факультативным протоколом, в случаях, когда Комитет получает достоверную информацию, свидетельствующую о серьезных или систематических нарушениях государством-участником прав, изложенных в Конвенции, Комитет предлагает этому государству сотрудничать в изучении информации и в этой связи представить замечания в отношении соответствующей информации. В тех случаях, когда это оправданно, и с согласия государства расследование может включать посещение его территории. После изучения результатов такого расследования Комитет препровождает эти результаты соответствующему государству вместе с любыми замечаниями и рекомендациями.

Комитет по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей

18 декабря 1990 года Генеральная Ассамблея ООН приняла Международную конвенцию о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей, которая вступила в силу 1 июля 2003 года. Для целей наблюдения за применением Конвенции учрежден Комитет по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей[29], который состоит из десяти экспертов, обладающих высокими моральными качествами, беспристрастностью и признанной компетентностью в области, охватываемой Конвенцией. Государства-участники Конвенции[30] обязаны представлять Комитету доклады о принятых ими мерах для осуществления Конвенции. Кроме того, в соответствии со статьей 76 Конвенции, государство-участник может заявить о своем признании компетении Комитета получать и рассматривать сообщения от какого-либо иного государства-участника. Применительно к государствам, сделавшим такое заявление, Комитет может получать и рассматривать сообщения, в которых какое-либо государство-участник заявляет, что другое государство-участник не выполняет своих обязательств в соответствии с Конвенцией. Согласно статье 77, государство-участник может также заявить о признании компетенции Комитета получать и рассматривать сообщения от подлежащих его юрисдикции лиц, которые утверждают, что их права, предусмотренные Конвенцией, были нарушены.

Управление Верховного комиссара ООН по делам беженцев

Управление Верховного комиссара ООН по делам беженцев (УВКБ ООН) было создано 1 января 1951 года в соответствии с резолюцией Генеральной Ассамблеи 428 (V) от 14 декабря 1950 года, первоначально на трехлетний срок. С тех пор мандат УВКБ ООН периодически продлевался на последующие пятилетние периоды, нынешний срок его действия заканчивается 31 декабря 2002 года. В настоящее время УВКБ ООН оказывает помощь более чем 20 миллионам беженцев и перемещенных лиц во всем мире. Управление Верховного комиссара по делам беженцев находится в Женеве и имеет представительства в 120 странах. С 1 января 2001 года пост Верховного комиссара занимает г-н Рууд Любберс (Нидерланды).

Согласно статье 1 Устава УВКБ ООН, главная задача Верховного комиссара состоит в предоставлении международной защиты беженцам и изыскании окончательного решения проблемы беженцев путем оказания содействия правительствам для облегчения

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

добровольной репатриации беженцев или их ассимиляции в новых странах. Функции Верховного комиссара определены как «совершенно аполитичные» и «гуманитарные и социальные» по своему характеру и заключаются в следующем: а) содействие заключению и ратификации международных конвенций о защите беженцев, наблюдение за их выполнением и предложение поправок; б) содействие выполнению мероприятий по облегчению положения беженцев и сокращению числа беженцев, нуждающихся в защите; в) содействие усилиям, направленным на поощрение добровольной репатриации беженцев или их ассимиляции в новых странах; г) облегчение допуска беженцев на территорию различных государств; д) содействие переводу имущества беженцев; е) получение от правительств информации относительно числа беженцев на их территории и их положения, а также соответствующих законов и постановлений; ж) поддержание тесного контакта с правительствами и межправительственными организациями; з) установление контактов с частными организациями, занимающимися вопросами беженцев; и) содействие координации усилий частных организаций.

Верховный комиссар следует политическим указаниям Генеральной Ассамблеи и ЭКОСОСа и советам состоящего из 53 членов Исполнительного комитета, который собирается ежегодно для утверждения бюджета. В осуществлении программ защиты и помощи УВКБ ООН целиком зависит от добровольных пожертвований, но некоторые основные административные расходы покрываются из регулярного бюджета ООН.

Международный суд

Международный суд, который находится в Гааге (Нидерланды), является главным судебным органом ООН, занимающимся урегулированием правовых споров между государствами-членами и представляющим консультативные заключения ООН и ее учреждениям. Он состоит из 15 судей, избираемых Генеральной Ассамблеей и Советом Безопасности. Только государства могут быть сторонами в делах, передаваемых на рассмотрение Суду. Если какая-либо страна не желает участвовать в судебном разбирательстве, она не обязана это делать (если только того не требуют положения специального договора). Однако если страна соглашается на это, она обязана подчиниться решению Суда. Суд не уполномочен рассматривать индивидуальные жалобы, касающиеся нарушения прав человека. В то же время, в некоторых консультативных заключениях Суд затронул такие проблемы в области прав человека, как геноцид, апартеид, неприкосновенность специальных докладчиков.

Международный уголовный суд

Статут Международного уголовного суда был принят в ходе Конференции полномочных представителей государств, проходившей в Риме с 15 июня по 17 июля 1998 года и вступил в силу 1 июля 2002 года. Принятие Римского Статута отражает решимость международного сообщества положить конец безнаказанности лиц, совершающих самые серьезные преступления. Суд обладает юрисдикцией в отношении преступления геноцида, преступлений против человечности, военных преступлений и преступления агрессии, дополняя национальные органы уголовной юстиции в случае, когда государство не желает или не способно осуществить уголовное преследование должным образом. Суд состоит из 18 судей и прокурора, наделенного полномочиями начинать расследование по собственной инициативе. Местопребыванием Суда определена Гаага. По состоянию на 31 декабря 2004 год Судом ведется расследование тяжких преступлений на территории Демократической Республики Конго и на территории северных районов Уганды.

Международная организация труда

Международная организация труда (МОТ) была создана в 1919 году[31]. Соглашение об установлении связи между МОТ и ООН было утверждено 14 декабря 1946 года, и организация стала первым специализированным учреждением, связанным с ООН. Целью МОТ является обеспечение во всем мире социальной справедливости для трудящихся, а также поощрение и защита прав человека и основных свобод, необходимых для достижения этой цели. МОТ является уникальной организацией в том смысле, что при

РГПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

разработке ее политики представители трудящихся и предпринимателей обладают равным с представителями правительств количеством голосов.

Главным органом МОТ является Международная конференция труда (МКТ), сессии которой проходят ежегодно в Женеве. Каждое государство-участник направляет для участия в конференции делегацию, состоящую из двух представителей правительства, одного представителя трудящихся и одного представителя работодателей. В период между сессиями МКТ работой МОТ руководит Административный совет, состоящий из 28 представителей правительств, 14 представителей трудящихся и 14 представителей работодателей. Генеральным директором МОТ является г-н Хуан Сомавия (Чили).

МОТ разрабатывает международные стандарты (в форме конвенций и рекомендаций) в таких областях, как свобода ассоциаций, заработная плата, продолжительность рабочего дня и условия труда, вознаграждение трудящихся за труд, социальное страхование, оплачиваемый отпуск, охрана труда, службы найма рабочей силы и рабочая инспекция. Конвенции налагают на государства-члены, которые их ратифицировали, обязательства по претворению их положений в жизнь, в то время как рекомендации устанавливают ориентиры для национальной политики, законодательства и практики. Со времени основания МОТ было принято более 300 конвенций и рекомендаций, наиболее важными среди которых являются:

- Конвенция № 29 о принудительном труде (1930)[32];
- Конвенция № 87 о свободе ассоциации и защите права на организацию (1948)[33];
- Конвенция № 98 о праве на организацию и заключение коллективных договоров (1949)[34];
- Конвенция № 105 об упразднении принудительного труда (1957)[35];
- Конвенция № 111 о дискриминации в области труда и занятий (1958)[36].

В рамках МОТ действуют три основных механизма контроля за соблюдением стандартов, установленных в конвенциях:

- процедура представления докладов,
- процедура рассмотрения жалоб и сообщений,
- процедура расследований и исследований.

Доклады

Существует три типа докладов, представляемых государствами-членами Генеральному директору МОТ:

1) ежегодные доклады о мерах, принятых для привлечения внимания компетентных властей к положениям конвенций и рекомендаций, включающие подробный отчет об органах власти, компетентных в том или ином случае, а также об их действиях;

2) регулярные (как правило, ежегодные) доклады об осуществлении ратифицированных конвенций, составляемые в соответствии с инструкциями МОТ;

3) доклады по конвенциям, которые еще не ратифицированы; доклады должны отражать степень осуществления или намерения осуществить положения той или иной конвенции, а также трудности, которые не позволяют ратифицировать конвенцию (или осуществить рекомендацию).

В соответствии с Уставом МОТ, правительства государств-членов обязаны направлять копии докладов национальным организациям трудящихся и предпринимателей, замечания и комментарии которых правительства также должны направлять в МОТ, при желании комментируя их. Ежегодно МОТ получает свыше 3000 докладов, которые рассматриваются двумя специальными органами: независимым Комитетом экспертов по применению конвенций и рекомендаций и состоящим из представителей правительств, трудящихся и предпринимателей Комитетом по применению конвенций и рекомендаций, сессии которых проходят ежегодно.

Процедуры представления жалоб и сообщений

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Устав МОТ предусматривает возможность приведения в действие трех процедур рассмотрения жалоб и сообщений о несоблюдении тем или иным государством ратифицированной им конвенции.

1) Жалобы в узком смысле этого слова, которые могут быть инициированы любым государством-членом или Административным советом, который делает это по своей собственной инициативе или по просьбе одного из делегатов МКТ. На основании письменной жалобы Административный совет может назначить специальную Комиссию по расследованию случая, которая по изучении всех обстоятельств дела представляет сторонам конфликта доклад, содержащий рекомендации о мерах, которые необходимо предпринять в связи с жалобой[37]. Заинтересованные государства обязаны в трехмесячный срок сообщить, принимают ли они эти рекомендации, и если не принимает, то готовы ли они на добровольной основе передать дело в Международный суд, который примет окончательное решение в споре между заинтересованным государством и Комиссией.

2) Процедура сообщений, в соответствии с которой организации трудящихся и организации работодателей могут представлять в Административный совет сообщения о том, что государство не выполняет взятые на себя обязательства в рамках ратифицированных им конвенций МОТ. Вначале сообщение изучается Комитетом, состоящим из трех членов Административного совета. Если Комитет признает сообщение приемлемым, то правительству соответствующего государства предлагается прокомментировать его. В случае, если Комитет считает ответ правительства неудовлетворительным, он может опубликовать как сообщение, так и ответ на него. По сравнению с другими, эта процедура используется достаточно часто.

3) В связи с особой важностью обеспечения права на свободу объединения, в рамках МОТ действует специальный механизм его защиты, состоящий из Комиссии по расследованию в области свободы объединения и Комитета по свободе объединения, которые могут рассматривать жалобы даже в случае, если государство не ратифицировало соответствующие конвенции (№№ 87 и 98).

Комиссия по расследованию в области свободы объединения рассматривает жалобы на нарушение профсоюзных прав, направленные ей Административным советом и затрагивающие государства — члены МОТ независимо от того, ратифицировали они конвенции о свободе объединения или нет; однако если соответствующая страна их не ратифицировала, жалобу можно направить только с ее согласия. Функционируя, как правило, в составе трех членов — независимых лиц, назначаемых Административным советом, комиссия, будучи, по сути, органом расследования, вправе также рассматривать, совместно с заинтересованным правительством, возможность разрешения возникших проблем путем соглашения.

Комитет по свободе объединения состоит из девяти членов Административного совета и возглавляется независимым лицом. Комитет рассматривает жалобы, которые содержат утверждения о нарушении конвенций о свободе объединения, независимо от того, ратифицировали страны эти конвенции или нет. Для рассмотрения таких жалоб согласие соответствующих государств не обязательно. Комитет регулярно рассматривает направляемые ему дела по существу и представляет единогласно принятые по ним заключения Административному совету, рекомендуя там, где это необходимо, привлечь внимание соответствующих правительств к затрагиваемым в деле принципам, а также предложениям по решению проблем, поставленных в жалобе. С момента своего образования в 1951 году Комитет рассмотрел около 1800 дел, зачастую весьма серьезного характера. При этом он сформулировал своего рода традиционную норму обычного права, вне и помимо сферы действия любой конвенции и даже членства в той или иной международной организации.

Все три процедуры рассмотрения жалоб содержат возможность применения санкций, самой важной из которых является опубликование окончательного решения в случае, если государство не выполняет его.

Репозиторий ГГУ имени Ф. Скорины

Исследования и расследования

МОТ также использует метод специальных расследований и исследований. Например, в 1950 году две комиссии независимых экспертов провели расследование новых систем принудительного труда, которые появились в отдельных регионах мира. Подобные процедуры, однако, практикуются не часто.

Организация Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры

Устав Организации Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО) был принят в ноябре 1945 года и вступил в силу 4 ноября 1946 года[38]. Согласно Уставу, цель ЮНЕСКО заключается в том, чтобы «способствовать укреплению мира и безопасности, усиливая сотрудничество народов путем образования, науки и культуры ради обеспечения всеобщего уважения к справедливости, законности, правам человека и основным свободам, признанным Уставом ООН, для всех народов, без различия расы, пола, языка и религии». Штаб-квартира ЮНЕСКО находится в Париже. Генеральным директором ЮНЕСКО является г-н Коитиро Мацуура (Япония).

В рамках ЮНЕСКО действуют несколько механизмов контроля за соблюдением стандартов в области прав человека, особенно в отношении свободы слова, права на образование и права на свободное участие в культурной жизни общества.

Конвенция против дискриминации в области образования[39]

Статья 7 Конвенции предусматривает, что государства — участники Конвенции должны сообщать в периодических докладах о законодательных, административных и других мерах, принятых ими для осуществления Конвенции. Эти доклады представляются Генеральной конференции ЮНЕСКО.

Протокол к Конвенции против дискриминации в области образования

В соответствии с Протоколом, создана Комиссия примирения и добрых услуг, предназначенная для разрешения разногласий, которые могут возникнуть между государствами, участвующими в Конвенции. Если какое-либо государство, являющееся участником Протокола, считает, что другое государство, также участвующее в этом Протоколе, не применяет положения Конвенции, оно может привлечь внимание этого государства к данному вопросу. В трехмесячный срок государство-получатель представляет государству-жалобщику письменные разъяснения или заявления, которые должны включать указания о правилах процедуры и средствах, уже примененных, применяемых или тех, которые могут быть применены.

Если в шестимесячный срок вопрос остается неурегулированным удовлетворительно для обоих государств путем двусторонних переговоров или любой другой процедуры, и то и другое государство имеют право передать вопрос Комиссии. Комиссия занимается каким-либо переданным ей делом только после того, как она удостоверится, что все имеющиеся внутренние возможности уже использованы и исчерпаны. Комиссия предоставляет свои добрые услуги в распоряжение государств, между которыми возникли разногласия, с тем, чтобы они могли прийти к дружественному решению вопроса. Во всех случаях Комиссия публикует через Генерального директора доклад, который в случае дружественного решения вопроса ограничивается кратким изложением фактов и принятым решением. В противном случае Комиссия составляет доклад на основе фактов и указывает рекомендации, которые она сделала в целях примирения.

Рекомендация о воспитании в духе международного взаимопонимания, сотрудничества и мира и воспитании в духе уважения прав человека и основных свобод

В целях содействия осуществлению Рекомендации, Исполнительный совет ЮНЕСКО учредил Комиссию по конвенциям и рекомендациям, которая уполномочена рассматривать жалобы о нарушениях прав человека в области образования, науки, культуры и информации. Жалобы могут направляться от имени жертв нарушений, а также от групп и неправительственных организаций, имеющих достоверную информацию о таких нарушениях. Как правило, Комиссия стремится привести стороны к дружественному решению вопроса. Комиссия различает «случаи» и «вопросы». Термин

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

«случаи» относится к индивидуальным случаям, тогда как термин «вопросы» обозначает ситуации массовых и систематических нарушений прав человека. Исполнительный совет и Генеральная конференция рассматривают «вопросы» о нарушениях прав человека на своих открытых заседаниях.

Республика Беларусь подписала Устав ООН 26 июня 1945 г Республика Беларусь (БССР) избиралась членом Комиссии по правам человека в 1947—1948, 1972—1977, 1980—1982, 1986—1988 и 1996—1998 гг. Назначен в соответствии с резолюцией Комиссии ООН по правам человека 2004/22 от 15 апреля 2004 года «для установления прямых контактов с правительством и народом Беларуси в целях изучения положения в области прав человека в Беларуси и наблюдения за ходом разработки программы образования в области прав человека для всех слоев общества, в частности для сотрудников правоприменительных органов, работников судебной системы, сотрудников пенитенциарных учреждений и гражданского общества».

В августе 2004 года Рабочая группа по произвольным задержаниям посетила Республику Беларусь. Доклад Группы содержится в документе ООН E/CN.4/2005/6/Add.3.

В мае 1997 г. Специальный докладчик по вопросу о поощрении и защите права на свободу мнений и их свободное выражение (тогда этот пост занимал г-н А. Хусейн) посетил Республику Беларусь. Его доклад содержится в документе ООН E/CN.4/1998/40/Add.1.

В июне 2000 Специальный докладчик по вопросу о независимости судей и адвокатов (тогда этот пост занимал г-н П. Кумарасвами) посетил Республику Беларусь. Его доклад содержится в документе ООН E/CN.4/2001/65/Add.1.

Республика Беларусь (БССР) ратифицировала Пакт 12 ноября 1973 года.

Пятый периодический доклад Республики Беларусь должен был быть представлен Комитету к 7 ноября 2001 года.

Заключительные замечания к четвертому периодическому докладу Республики Беларусь были приняты 19 ноября 1997 года и содержатся в документе ООН CCPR/C/79/Add.86.

Республика Беларусь ратифицировала Факультативный протокол 10 января 1992 года

По состоянию на 31 декабря 2004 года Комитет принял к рассмотрению 24 жалобы, касающиеся Республики Беларусь. В 6 случаях Комитет констатировал нарушения прав лиц, о которых шла речь в жалобах, и в соответствующих соображениях предложил правительству Беларуси обеспечить пострадавшим эффективные средства правовой защиты, а также принять меры к недопущению подобных нарушений в будущем. 17 жалоб находятся на стадии предварительного рассмотрения; рассмотрение 1 жалобы прекращено.

[13] Республика Беларусь сделала такое заявление.

Республика Беларусь ратифицировала Пакт 12 ноября 1973 года.

Заключительные замечания Комитета к третьему периодическому докладу Республики Беларусь были приняты 5 декабря 1996 года и содержатся в документе ООН E/C.12/1996/6.

[16] Республика Беларусь (БССР) ратифицировала Конвенцию 13 марта 1987 года.

Заключительные замечания к третьему периодическому докладу Республики Беларусь были приняты 20 ноября 2000 года и содержатся в документе ООН A/56/44.

По состоянию на 24 ноября 2004 года Республика Беларусь не признает компетенцию Комитета рассматривать такие жалобы.

По состоянию на 24 ноября 2004 года Республика Беларусь не признает компетенцию Комитета рассматривать такие жалобы.

Протокол вступит в силу на 30-й день после сдачи на хранение Генеральному секретарю ООН 20-й ратификационной грамоты или документа о присоединении. По состоянию на 24 ноября 2004 года Протокол ратифицировали (или присоединились к нему) 6 государств.

[21] Республика Беларусь (БССР) ратифицировала Конвенцию 8 апреля 1969 года.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

По состоянию на 24 ноября 2004 года Республика Беларусь не признает компетенцию Комитета рассматривать такие сообщения.
Республика Беларусь (БССР) ратифицировала Конвенцию 21 октября 1990 года.
Итоговые выводы ко второму периодическому докладу Республики Беларусь были приняты 27 мая 2002 года и содержатся в документе ООН CRC/C/15/Add.180.
Вступил в силу 12 февраля 2002 года; по состоянию на 24 ноября 2004 года Республика Беларусь не является его участником.
Вступил в силу 18 января 2002 года; Республика Беларусь присоединилась к нему 23 января 2002 года.
Республика Беларусь (БССР) ратифицировала Конвенцию 4 февраля 1981 года.
Республика Беларусь ратифицировала Протокол 3 февраля 2004 года.
Первая сессия состоялась в марте 2004 года.
По состоянию на 24 ноября 2004 года Республика Беларусь не является участником Конвенции.
Республика Беларусь является членом МОТ с 1954 года.
Республика Беларусь (БССР) ратифицировала Конвенцию 30 июня 1956 года.
Республика Беларусь (БССР) ратифицировала Конвенцию 14 августа 1956 года.
Республика Беларусь (БССР) ратифицировала Конвенцию 14 августа 1956 года.
Республика Беларусь ратифицировала Конвенцию 25 сентября 1995 года.
Республика Беларусь (БССР) ратифицировала Конвенцию 12 июня 1961 года.
Доклад Комиссии по расследованию, созданной в соответствии со статьей 26 Устава Международной организации труда с целью проверить соблюдение правительством Республики Беларусь Конвенции 1948 года о свободе ассоциации и защите права на организацию (№ 87) и Конвенции 1949 года о праве на организацию и на ведение коллективных переговоров (№ 98), Женева, 2004, опубликован на сайте МОТ:
Республика Беларусь является членом ЮНЕСКО с 1954 года.
Республика Беларусь ратифицировала Конвенцию 17 ноября 1962 года.

1.1. Общие вопросы

Согласно ст. 52 и 53 Устава Организации Объединенных Наций, создание региональных организаций должно преследовать цели мирного разрешения «местных споров», а также применение принудительных мер под руководством Совета Безопасности. Почти сразу после принятия Устава ООН стали образовываться организации, целью которых стала защита прав человека на региональном уровне. Подобные организации на сегодняшний день существуют во всех частях света, за исключением Азии. Как справедливо отмечает В. А. Карташкин, «региональное сотрудничество дополняет формы универсального сотрудничества, а в некоторых отношениях и более эффективно обеспечивает основные права и свободы человека».

Ратификация Россией Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод привела к ситуации, когда Российская Федерация «живет» одновременно в рамках двух систем защиты прав человека: универсальной (как правопреемник и продолжатель Советского Союза Россия — участник ряда межгосударственных соглашений в области прав человека в рамках ООН, и прежде всего Международного пакта о гражданских и политических правах и Международного пакта о социальных, экономических и культурных правах) и региональной в рамках Совета Европы. Поэтому неизбежно возникают вопросы, связанные с параллельным сосуществованием для нашей страны двух указанных систем. В связи с тем, что в Европейской конвенции получило закрепление только так называемое первое поколение прав человека, представляется целесообразным ограничить круг анализируемых документов Европейской конвенцией и Международным пактом о гражданских и политических правах.

Из двух указанных международных договоров по правам человека исторически первой «появилась на свет» Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод. Сразу, что бросается в глаза при анализе двух документов, — отличие по кругу

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

участников. В то время как Международный пакт о гражданских и политических правах «открыт для подписания любым государством–членом Организации Объединенных Наций или членом любого из ее специализированных учреждений, любым государством–участником Статута Международного Суда и любым другим государством, приглашенным Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций к участию в... Пакте» (ст. 48 Международного пакта), участниками Европейской конвенции могут быть только государства–члены Совета Европы (ст. 59 Конвенции). Таким образом, по кругу участников речь идет о многостороннем международном договоре универсального характера (Международный пакт) и многостороннем международном договоре с ограниченным числом участников (Европейская конвенция). Выдвигаемая рядом авторов идея о возможном присоединении к Конвенции Европейского Союза представляется весьма маловероятной, так как подобный шаг неизбежно потребовал бы коренной ломки Конвенции и ее приспособления к такому шагу. Таким образом, в обоих договорах участниками могут быть только государства.

Даже при беглом анализе тех прав и свобод, которые закреплены в тексте Европейской конвенции и Международного пакта, становится очевидным, что их круг в первом документе значительно уже. Как указывается в Преамбуле Конвенции, ее участники поставили перед собой цель «сделать первые шаги на пути коллективного осуществления некоторых из прав, сформулированных во Всеобщей декларации прав человека». В докладе Комитета экспертов по правам человека Комитету Министров Совета Европы, посвященном некоторым проблемам, связанным с сосуществованием Пактов ООН по правам человека и Европейской конвенции, был проведен сравнительный анализ прав и свобод, содержащихся в Международном пакте о гражданских и политических правах и Европейской конвенции. Вывод экспертов был однозначен: целый ряд прав и свобод, закрепленных в Пакте, накладывает дополнительные обязательства на государства–участников Европейской конвенции (в случае подписания и ратификации последними Пакта). В Европейской конвенции, в отличие от Пакта, не были закреплены такие права и свободы, как право всех народов на самоопределение (ст. 1 Пакта), обращения с лицами, лишенными свободы (ст. 10), ограничения на высылку иностранцев, законно находящихся на территории государства–участника Пакта (ст. 13), право на пересмотр вышестоящей судебной инстанцией осуждения или приговора (п. 5 ст. 14), недопустимость вторичного осуждения или наказания (non bis in idem) (п. 7 ст. 14), запрещение пропаганды войны, а также выступлений в пользу национальной, расовой или религиозной ненависти, представляющих собой подстрекательство к дискриминации, вражде или насилию (ст. 20), права меньшинств (ст. 27) и др.

Подобная ограниченность в круге подлежащих защите прав и свобод по Европейской конвенции по сравнению с Пактом объясняется как раз тем, что авторы Конвенции при ее подготовке руководствовались сугубо прагматическим подходом. По словам Пьера-Анри Тейтжана, докладчика Комитета по правовым вопросам Консультативной Ассамблеи Совета Европы (позже — Парламентской Ассамблеи Совета Европы), Комитет «посчитал, что на данный момент предпочтительно ограничить предоставление коллективной гарантии теми правами и основными свободами, которые на протяжении длительного времени практикуются во всех демократических странах». В то же время «они являются необходимыми условиями функционирования этих стран». Связано это было также с тем, что страны Совета Европы не захотели идти по пути формального декларирования того, что они в тот исторический момент не смогли бы гарантировать. Их целью была выработка полновесного юридически обязывающего документа, по которому, кроме всего прочего, создавался бы и эффективный контрольный механизм.

Следует также иметь в виду, что Европейская конвенция изначально задумывалась как подвижный, постоянно развивающийся документ. За время, прошедшее с 1950 г., было принято 11 Протоколов к Конвенции, имевших целью как дополнение перечня закрепленных в ней прав и свобод, так и внесение изменений в функционирование

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

созданного по договору контрольного механизма. «Дополнительные протоколы к Конвенции включили в систему европейской защиты практически весь перечень гражданских и политических прав, а также некоторые социально-экономические права»[7]. Постоянно развивающееся прецедентное право Европейской конвенции также привело к существенному обогащению того багажа прав и свобод, который изначально закладывался создателями системы.

При анализе двух документов (Пакта и Конвенции) следует также учитывать, что круг их авторов весьма сильно отличается один от другого. Если Европейскую конвенцию разрабатывали 10 государств–членов Совета Европы, разделяющих общие политические, экономические и духовные ценности, то борьба вокруг Международного пакта о гражданских и политических правах была весьма противоречивой и велась между государствами, имеющими различное, порой взаимоисключающее, представление как о самом понятии прав человека, так и о концепции межгосударственного сотрудничества в этой области.

Как уже отмечалось, созданный на основе Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод контрольный механизм — уникальное явление в области межгосударственного сотрудничества в этой области. Именно в создании механизма имплементации закрепленных в Конвенции прав состоит ценность этого документа. «Учрежденный на основе Конвенции Европейский Суд по правам человека — уникальное явление в международных отношениях. Судебное решение, принятое органом, состоящим из независимых и беспристрастных судей, гарантирует объективность рассмотрения и решения дела, свободную от каких-либо политических властей и пристрастий. Такая объективность не всегда присутствует среди представителей универсальных и региональных органов». Уникальность этого механизма контроля состоит и в том, что он является, по мнению многих исследователей, по сути, наднациональной властью. В свою очередь, созданный на основе Международного пакта о гражданских и политических правах контрольный механизм не может похвастаться такими достижениями.

В общем плане контроль за соблюдением государствами-участниками своих обязательств по двум рассматриваемым договорам осуществляется по сходным схемам. Во-первых, доклады государств. Во-вторых, сообщение одного государства о предполагаемом нарушении другим своих обязательств по договору. В-третьих, сообщения частных лиц о предполагаемом нарушении государством своих обязательств. Несмотря на внешнее сходство общего формата, каждая из указанных функций выполняется двумя контрольными механизмами по-разному.

3.Структура и функции международной защиты прав человека. Международные стандарты в области основных прав и свобод человека.

Тема 10. Защита прав человека в Республике Беларусь.

1. Конституционная защита прав человека в Республике Беларусь.
2.Судебная система Республики Беларусь. Конституционный контроль. Несудебный порядок защиты прав человека.
3.Неправительственные правозащитные организации в Республике Беларусь.

1. Конституционная защита прав человека в Республике Беларусь.

Права человека и гражданина в соответствии с Конституцией Республики Беларусь

Республика Беларусь с первых дней провозглашения независимости объявила о своей приверженности международному праву в Декларации о государственном суверенитете. Были ратифицированы практически все основные документы в области прав человека. Стремление максимально учесть международные стандарты, создать механизмы правового государства особенно ярко проявляется в новой Конституции Республики Беларусь, которая в целом соответствует предъявленным требованиям. Она

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

воплотила в себе полный набор общепризнанных прав и свобод человека и предусмотрела необходимые гарантии их реализации. В ст. 2 Конституции записано, что человек, его права, свободы и гарантии их реализации являются высшей ценностью общества и государства. В соответствии со ст. 21 Конституции обеспечение прав и свобод граждан объявляется высшей целью государства. Это конституционное положение подчеркивает гуманистическую сущность государственной политики. Другим принципиальным положением в области прав человека Конституция признает равенство всех перед законом и право каждого безо всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов (ст. 22). Это означает, что все граждане независимо от занимаемого положения, пола, национальной принадлежности, вероисповедания и других отличий имеют одинаковые «стартовые» возможности по осуществлению своих конституционных прав. Никто не может пользоваться преимуществами и привилегиями, которые противоречат закону.

Права и свободы граждан закреплены в статьях второго раздела «Личность, общество, государство» Конституции Республики Беларусь.

Конституция Республики Беларусь также содержит гарантийный механизм обеспечения прав, свобод и обязанностей граждан.

Закрепление прав и свобод человека произошло также в законах Республики Беларусь: Законе «О гражданстве» (01.08.2002 г.); Законе «О правах ребенка» (19.11.1993 г.); Законе «О национальных меньшинствах» (11.11.1992 г.), Избирательном кодексе Республики Беларусь (11.02.2000 г.) и других. Произошло закрепление социальных прав в Трудовом кодексе Республики Беларусь, Кодексе Республики Беларусь о браке и семье и экономических прав в Гражданском кодексе Республики Беларусь. Законодательство Республики Беларусь исходит из принципов приоритета договорных международных норм, отсылая к ним в случае противоречия с внутренним законодательством.

В Конституции Республики Беларусь, как и в Международных пактах о правах человека 1966 г., выделяется три группы прав и свобод граждан:

личные, или гражданские;

политические;

экономические, социальные и культурные.

Личными, или гражданскими, правами и свободами признаются такие права и свободы, которые гражданин имеет как личность и как человек с момента рождения. Это самые необходимые права и свободы человека, без которых он не может существовать как индивид. Государство, по общему правилу, должно воздерживаться от вторжения в личную жизнь граждан.

Политические права и свободы граждан Республики Беларусь. О демократизме государственного строя в значительной степени можно судить по политическим правам и свободам, декларируемым в Конституции. Последние определяют пределы политической деятельности граждан и формы их участия в управлении делами общества и государства. Именно политические права и свободы являются основным показателем прогрессивного развития общества. *Статьи Конституции*.

Вышеизложенные политические права и свободы в полной мере соответствуют положениям Всеобщей декларации прав человека (ст.ст. 18 — 21) и Международного пакта о гражданских и политических правах (ст.ст. 18 — 22).

Уровень материального и духовного благосостояния народа во многом определяется наличием у граждан экономических, социальных и культурных прав, которые позволяют им активно проявлять свои творческие способности и обеспечивают надлежащие условия для жизни и деятельности. Указанные права тесно связаны между собой и органически дополняют друг друга. Например, право на труд образует предпосылки для реализации права на вознаграждение за выполненную работу, на охрану здоровья, на социальное обеспечение в старости, в какой-то степени права собственности и в то же время является основой свободы художественного, научного, технического

творчества. К группе экономических, социальных и культурных прав и свобод Конституция Республики Беларусь относит следующие:

Обязанности личности

Наряду с правами и свободами Основной Закон устанавливает также основные обязанности граждан. Это и понятно, т.к. не может быть прав без обязанностей. Человек находится в обществе равноправных с ним людей. Именно они обеспечивают ему условия для трудовой деятельности, создают материальные и социальные возможности получить образование, бесплатное лечение в государственных учреждениях здравоохранения, благоустроенное жилье, пользоваться всеми достижениями культуры. Все это государство и общество могут предоставить только в том случае, если граждане будут честно выполнять свои обязанности.

В Конституции Республики Беларусь обязанности граждан сформулированы таким образом, что они отвечают как интересам личности, так и общества в целом. В них проявляются политические и нравственные критерии, этические и моральные нормы.

Таких обязанностей всего шесть:

каждый, кто находится на территории Республики Беларусь, обязан соблюдать ее Конституцию, законы и уважать национальные традиции (ст. 52);

каждый обязан уважать достоинство, права, свободы, законные интересы других лиц (ст. 53);

каждый обязан беречь историко-культурное наследие и другие культурные ценности (ст. 54);

охрана природной среды — обязанность каждого (ст. 55);

граждане Республики Беларусь обязаны принимать участие в финансировании государственных расходов путем уплаты налогов, пошлин и иных платежей (ст. 56);

защита Республики Беларусь — обязанность и священный долг гражданина Беларуси (ст. 57).

Статьи 56, 57 Конституции закрепляют обязанности, которые несут только граждане Республики Беларусь.

Конституционные обязанности, как и права, детально конкретизируются в отраслевом законодательстве, которое устанавливает виды ответственности (гражданско-правовую, уголовно-правовую, административно-правовую, дисциплинарную). В том случае, если гражданин нарушает обязанности, предусмотренные Конституцией и законами, к нему могут быть применены соответствующие меры воздействия в зависимости от того, какова тяжесть нарушения и степень вины нарушителя. Правонарушения, имеющие значительную общественную опасность, признаются законом преступлениями и влекут при их совершении уголовную ответственность.

Конституция гарантирует широкие права и свободы иностранным гражданам и лицам без гражданства, проживающим на территории Беларуси. Согласно ст. 11 Основного Закона, они пользуются правами и свободами и исполняют обязанности наравне с гражданами республики, если иное не установлено Конституцией, законами и международными договорами.

По действующему законодательству исключения из правового статуса для иностранцев и лиц без гражданства по сравнению с правовым положением граждан Республики Беларусь незначительны. Так, они не имеют права избирать и быть избранными в органы государственной власти, принимать участие в референдумах, занимать определенные должности в государственном аппарате или заниматься определенной трудовой деятельностью. Закон допускает ограничения в передвижении и выборе местожительства иностранных граждан и лиц без гражданства, когда это необходимо для обеспечения государственной безопасности, охраны общественного порядка, здоровья и нравственности населения, защиты прав и законных интересов граждан Республики Беларусь и других лиц.

В правоотношениях с иностранцами и лицами без гражданства государству принадлежит право требовать от них поведения, не противоречащего Конституции и законам Республики Беларусь. Одновременно государство несет установленную Основным Законом обязанность защищать права и свободы иностранцев и лиц без гражданства, в т.ч. в судебном порядке.

Конституционные гарантии прав, свобод и обязанностей.

Особенностью Конституции Республики Беларусь является то, что она не ограничивается простым декларированием прав, свобод и обязанностей. Она содержит достаточно надежный гарантийный механизм.

Гарантии прав, свобод и обязанностей граждан — это условия и средства их реализации. Объективную сторону гарантий представляют политические, экономические и социальные условия жизни общества. От них в конечном итоге зависит, как реально граждане могут воспользоваться своими правами и свободами. Существенную роль в реализации прав, свобод и обязанностей играет субъективный фактор — соответствующая деятельность государственных органов, должностных лиц, общественных объединений, социальное поведение каждого гражданина. Создание надежной системы гарантий конституционных прав, свобод и обязанностей граждан невозможно без обеспечения на практике принципа взаимной ответственности государства и личности.

Имеется два уровня конституционных гарантий прав, свобод и обязанностей граждан. Первый уровень — это гарантийный механизм, заложенный в тех статьях Конституции, которые провозглашают сами права и свободы граждан. На это обращалось внимание, когда назывались конкретные права и свободы граждан Республики Беларусь.

Второй уровень — это специальные конституционные гарантии прав, свобод и обязанностей граждан. В качестве таковых выступают положения, закрепленные статьями 58 — 62 Конституции Республики Беларусь. В частности, подчеркивается, что никто не может быть принужден к исполнению обязанностей, не предусмотренных Конституцией Республики Беларусь и ее законами, либо к отказу от своих прав. Государство обязуется принимать все доступные ему меры для создания внутреннего и международного порядка, необходимого для полного осуществления прав и свобод граждан Республики Беларусь.

Важной гарантией реализации прав, свобод и обязанностей граждан Республики Беларусь выступает норма, в соответствии с которой государственные органы, должностные и иные лица, которым доверено исполнение государственных функций, обязаны в пределах своей компетенции принимать необходимые меры для осуществления и защиты прав и свобод личности. Эти органы и лица несут ответственность за действия, которые нарушают права и свободы граждан (ст. 60).

В целях защиты прав, свобод, чести и достоинства гражданам Беларуси гарантируется право обращаться в суд (ст. 61). В судебном порядке можно истребовать как имущественный вред, так и материальное возмещение морального вреда. Каждый имеет право на юридическую помощь для осуществления и защиты прав и свобод, в том числе право пользоваться в любой момент помощью адвокатов и других своих представителей в суде, иных государственных органах, органах местного управления, на предприятиях, в учреждениях, организациях, общественных объединениях и в отношениях с должностными лицами и гражданами. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается за счет государственных средств.

Провозглашенные в Конституции Республики Беларусь права и свободы достаточно полно закрепляют правовой статус личности, соответствуют международным актам о правах человека и содержат надежный гарантийный механизм. Главная задача в том, чтобы создать благоприятные условия для реализации конституционных прав и свобод граждан.

2.Развитие национального законодательства в области прав и свобод человека.

Международная и национальная системы защиты прав человека имеют свои специфические функции. На международном уровне разрабатываются международные стандарты в области прав человека, действуют контрольные органы за их соблюдением государствами, существует множество организаций, содействующих развитию всеобщего уважения и соблюдению прав человека и основных свобод. На национальном уровне государства приводят -законодательство в соответствие с международными стандартами и гарантируют их выполнение. Формы и методы реализации международных обязательств государствами различны и закрепляются в национальном законодательстве.

Республика Беларусь с первых дней провозглашения независимости объявила о своей приверженности международному праву. В Декларации о государственном суверенитете от 27 июля 1990 года было заявлено, что высший законодательный орган действует в соответствии с принципами Всеобщей декларации прав человека и другими общепринятыми международными актами, провозглашает полный государственный суверенитет республики во имя свободного развития и благополучия каждого гражданина.

Декларация о государственном суверенитете ознаменовала начало перехода нашего общества от административно-командной системы власти к демократическому социальному и правовому государству. С этого времени начинается активный процесс реформирования всей правовой системы республики с целью приведения ее в соответствие с международными стандартами.

15 марта 1994 года Верховный Совет Республики Беларусь принял Конституцию, закрепившую переход нашего общества в новое качественное состояние в области прав и свобод человека. 24 ноября 1996 года на республиканском референдуме принимается Конституция (с изменениями и дополнениями), в которой права и свободы человека получают более полное и конкретное закрепление. За принятие Конституции проголосовали 70,45 процента избирателей, принявших участие в голосовании, против - 9,39. По данным социологического исследования, проведенного лабораторией «Новак» в марте 2000 года, 57,3 процента опрошенных ответили, что не читали редакцию Конституции, предложенную на референдуме в 1996 году. В этой связи возникает вполне резонный вопрос: можно ли считать такой важный юридический документ, как Конституция государства, легитимным, если за него большинство избирателей проголосовало неосознанно?

Следует заметить, что Верховный Совет Республики Беларусь XIII созыва, белорусская оппозиция, авторитетные европейские Организации (Совет Европы, Европейский Союз, ОБСЕ), Госдепартамент США и другие государства объявили итоги референдума, а следовательно, и Конституцию по причине многочисленных нарушений законодательства в период подготовки и проведения референдума юридически незаконными.

В содержательной части в области прав человека Конституция Республики Беларусь соответствует международно-правовым стандартам. Она воплотила в себе полный набор общепринятых прав и свобод человека, закрепленных в Международных пактах, и предусмотрела необходимые гарантии их реализации.

3.Судебная система Республики Беларусь. Конституционный контроль. Несудебный порядок защиты прав человека.

Судебная защита прав человека

Согласно принципу, провозглашенному в ст. 2 Конституции Республики Беларусь, человек, его права, свободы и гарантии их реализации являются высшей ценностью и целью общества и государства. Государство ответственно перед гражданином за создание условий для свободного и достойного развития личности. Кроме того, обеспечение прав и свобод граждан Республики Беларусь является высшей целью государства. Государство гарантирует права и свободы граждан Беларуси, закрепленные в Конституции, законах и предусмотренные международными обязательствами государства.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Все равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов. Такая защита осуществляется тремя способами: несудебным, или так называемым административным, судебным способом и международным (руководствуясь статьей 61 Конституции о том, что «каждый вправе в соответствии с международно-правовыми актами, ратифицированными Республикой Беларусь, обращаться в международные организации с целью защиты своих прав и свобод, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты»).

Согласно ст. 8 Всеобщей Декларации прав человека, каждый человек имеет право на эффективное восстановление в правах компетентным национальным судом в случаях нарушения его основных прав, предоставленных ему Конституцией или законом.

На основании ст. 14 Международного Пакта о гражданских и политических правах, все лица равны перед судами и трибуналами. Каждый имеет право при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявляемого ему, или при определении его прав и обязанностей в каком-либо гражданском процессе на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, созданным на основе закона.

Кроме того, законодательства Республики Беларусь провозглашает и гарантирует широкий круг прав и свобод для всех граждан. Одной из важнейших гарантий этих прав и свобод является право на' судебную защиту, возведённое в ранг конституционного принципа. С другой стороны право на судебную защиту является средством восстановления нарушенных гражданских, семейных, трудовых и иных прав и охраняемых законом интересов. Так, в соответствии со ст. 60 Конституции Республики Беларусь, каждому гарантируется защита его прав и свобод компетентным, независимым и беспристрастным судом в определённые законом сроки.

Главной задачей судебной власти в целом и каждого суда, как органа этой власти, является обеспечение защиты прав и свобод любого человека и гражданина от нарушений со стороны любых лиц (не только частных, но и должностных, государственных органов и государства в целом).

Судебная власть в Республике Беларусь принадлежит только судам, образованным в установленном порядке, и осуществляется независимо от законодательной и исполнительной власти.

Суды защищают гарантированные Конституцией Республики Беларусь и актами законодательства Республики Беларусь:

- личные права и свободы;
- социально-экономические и политические права граждан;
- конституционный строй Республики Беларусь;
- государственные и общественные интересы;
- права юридических лиц независимо от форм собственности, ведомственного подчинения и условий хозяйствования.

Право на обращение за судебной защитой гарантируется статьей 60 Конституции Республики Беларусь.

Система судов

Система судов строится на принципах **территориальности** и **специализации**. Она состоит из:

1. Конституционного Суда; Конституционный Суд осуществляет контроль за конституционностью нормативных актов в Республике Беларусь. Иными словами он имеет весьма ограниченную компетенцию. Непосредственно Конституционный Суд Беларуси дела по защите граждан не рассматривает. Конституционный суд Республики Беларусь лишь дает заключения о соответствии нормативных правовых актов Конституции Республики Беларусь и актам законодательства или

РЕПОЗИТОРИЙ

не соответствии им. Гражданин или организация не могут обратиться в Конституционный суд Беларуси. Это могут сделать лишь ограниченный круг инициаторов рассмотрения дела Конституционным Судом, а именно: Президент Республики Беларусь, Палата представителей Национального собрания Республики Беларусь, Совет Республики Национального собрания Республики Беларусь, Верховный Суд Республики Беларусь, Совет Министров Республики Беларусь.

Системы судов общей юрисдикции. Суды общей юрисдикции - наиболее многочисленные **суды Беларуси**. В каждом районе или городе есть такой суд. Эти суды называют еще "гражданскими". **Гражданский суд** рассматривает дела по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных отношений, отношений по использованию природных ресурсов, а также окружающей среды, если хотя бы одной из сторон в споре выступает гражданин, за исключением случаев, когда актами законодательства разрешение таких споров отнесено к компетенции других судов или к ведению иных государственных органов, иных организаций, а также дела по спорам юридических лиц в случаях, установленных законодательными актами, дела, возникающие из административно-правовых отношений, дела особого и приказного производств.

Перечисленные суды РБ являются постоянно действующими учреждениями. Однако спорящие стороны вправе сформировать свой суд, для того, чтобы он рассмотрел их дело. Речь идет об арбитражном суде (экономические споры) или третейском суде (гражданские споры). Если стороны достигнут соглашения до вынесения судом решения о передаче дела на рассмотрение арбитражного или третейского суда, дело будет передано в этот специально созданный сторонами суд.

Арбитражный (третейский) суд в отличие от судов государственных содержаться сторонами, поэтому рассмотрение дела арбитражным или третейским судом - удовольствие не из дешевых.

Наиболее известным из всех арбитражных судов Республики Беларусь является Международный арбитражный суд при Белорусской торгово-промышленной палате.

Образование чрезвычайных судов запрещается.

Судоустройство в Республике Беларусь определяется:

- Законом Республики Беларусь от 8 января 2014 г. «О конституционном судопроизводстве»;
- Кодексом Республики Беларусь о судоустройстве и статусе судей.

Система судов общей юрисдикции

Система судов общей юрисдикции состоит из:

1. Верховного Суда Республики Беларусь;
2. областных (Минского городского) судов;
3. экономических судов областей (города Минска);
4. районных (городских) судов.

Верховный Суд Республики Беларусь осуществляет правосудие и надзор за судебной деятельностью общих судов.

Он состоит из:

- Председателя суда;
- первого заместителя Председателя;
- заместителей Председателя;
- судей Верховного Суда Республики Беларусь

и **действует в составе**:

- судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Республики Беларусь;
- судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Беларусь;
- судебной коллегии по экономическим делам;
- судебной коллегии по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь;

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

- Президиума Верховного Суда Республики Беларусь;
- Пленума Верховного Суда Республики Беларусь.

Верховный Суд Республики Беларусь:

1. Рассматривает дела в кассационном порядке, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам и в качестве суда первой инстанции в случаях, предусмотренных законами Республики Беларусь.
2. Изучает и обобщает судебную практику, анализирует судебную статистику и дает разъяснения по вопросам применения законодательства Республики Беларусь, возникающим при рассмотрении судебных дел; осуществляет контроль за исполнением судами Республики Беларусь разъяснений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь.
3. Вносит предложения в Конституционный Суд Республики Беларусь о проверке конституционности нормативных актов.
4. Оказывает помощь судьям по применению законодательства; решает в пределах своих полномочий вопросы, вытекающие из международных договоров Республики Беларусь.
5. Осуществляет иные полномочия.

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь:

1. Рассматривает материалы обобщения судебной практики и судебной статистики и дает судам разъяснения по вопросам применения законодательства Республики Беларусь, возникающим при рассмотрении судебных дел.
2. Рассматривает заключения Конституционного Суда Республики Беларусь, представления Председателя Верховного Суда Республики Беларусь о несоответствии разъяснений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь Конституции Республики Беларусь и законам Республики Беларусь.
3. Рассматривает вопросы о внесении предложений по совершенствованию законодательства.
4. Осуществляет иные полномочия.

Президиум Верховного Суда Республики Беларусь образуется в составе:

- Председателя Верховного Суда Республики Беларусь;
- первого заместителя Председателя;
- заместителей Председателя Верховного Суда Республики Беларусь;
- судей Верховного Суда Республики Беларусь.

Президиум Верховного Суда Республики Беларусь:

1. Рассматривает:
    - судебные дела в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам;
    - материалы изучения и обобщения судебной практики и судебной статистики;
    - вопросы организации работы судебных коллегий и аппарата Верховного Суда Республики Беларусь.
2. Оказывает помощь судам в правильном применении законодательных актов.
3. Заслушивает о судебной практике по применению законодательства председателей:
    - областных судов;
    - Минского городского суда;
    - районных (городских) судов.
4. Осуществляет иные полномочия.

Судебные коллегии Верховного Суда Республики Беларусь комплектуются из числа судей Верховного Суда Республики Беларусь и утверждаются Пленумом Верховного Суда Республики Беларусь. Судьи судебной коллегии единолично рассматривают в пределах своих полномочий дела в качестве суда первой инстанции и коллегиально – в кассационном порядке, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам,

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

изучают и обобщают судебную практику, анализируют судебную статистику и осуществляют иные полномочия.

Судам общей юрисдикции подведомственны уголовные дела и гражданские дела.

К числу гражданских дел относятся:

- дела по спорам, возникающим из отношений:
  - гражданских;
  - семейных;
  - трудовых;
  - жилищных;
  - земельных;
  - отношений по использованию природных ресурсов и окружающей среды, если хотя бы одной из сторон в споре выступает гражданин;
- дела, возникающие из административно-правовых отношений;
- дела особого производства;
- иные дела, отнесенные к подведомственности общих судов Гражданским процессуальным кодексом Республики Беларусь и иными законодательными актами.

Практика зарубежных государств свидетельствует об огромной роли конституционного правосудия в постоянном развитии и обогащении прав человека, углублении их содержания.

Суды выработали целый ряд принципов, которым обязан следовать законодатель, чтобы не нарушать права и свободы.

Основной смысл и предназначение осуществляемого конституционными судами контроля как раз и состоит в утверждении демократии и прав человека.

Толкуя конституцию, суды исходят не только из ее буквы, но и из ее духа, из принципа верховенства права, утверждая приоритет прав человека, достоинство и ценность человеческой личности. Большинство конституций содержит перечень прав, гарантирующих человеку свободное и достойное развитие; Однако не всегда законодатель, суд, органы исполнительной власти следуют этим нормам.

Органы конституционного правосудия призваны предотвращать подобные правонарушения. Причем наиболее эффективная защита прав человека конституционными судами осуществляется посредством конкретного и индивидуального контроля, направленного на устранение конкретных нарушений прав и свобод человека.

Ознакомление с различными системами конституционного правосудия позволяет сделать актуальный для нашей республики вывод. Анализ работы конституционных судов показывает, что их роль в защите конституционных прав граждан наиболее действенна, если законодательство предусматривает право граждан не непосредственное обращение за защитой своих субъективных прав в орган конституционного правосудия.

Считаемым возможным, поэтому, рекомендовать отечественному законодателю по примеру российского расширить компетенцию Конституционного Суда Республики Беларусь, включив в нее проверку конституционности законов по жалобам граждан на нарушение их конституционных прав и свобод.

Компетенция судов определяется кругом вопросов, которые они вправе и обязаны разрешать. Частью судебной компетенции является судебная подведомственность. Она определена в ст. 36 Гражданского процессуального Кодекса Республики Беларусь (ГПК).

Право на иск и порядок предъявления иска.

Согласно ст. 6 ГПК, всякое заинтересованное лицо вправе в установленном порядке обращаться в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права либо охраняемого законом интереса. Средством такой защиты является чаще всего иск, внешней формой которого служит исковое заявление.

Скорины

Судебные дела в защиту прав граждан и юридических лиц могут быть возбуждены также по заявлениям прокурора, государственных органов, юридических лиц и отдельных граждан в порядке и случаях, предусмотренных законом.

Судебная защита осуществляется путём:

признания права;

присуждения к исполнению обязанностей, восстановления нарушенного права или запрета, либо пресечения действий, ведущих к нарушению права;

обеспечения возникновения, изменения или прекращения правоотношений;

установления факта, имеющего юридическое значение и другими, предусмотренными законодательством способами.

Это важно уяснить при подготовке материалов в суд и для чёткого изложения требований в просительной части искового заявления или жалобы. Например, способы защиты гражданских прав изложены в ст. 11 Гражданского кодекса Беларуси.

Иск можно определить как обращенное через суд к ответчику требование о восстановлении нарушенного или оспариваемого права.

Право на предъявление иска имеют все граждане, и в этом праве никто не может быть ограничен. Более того, ст. 6 ГПК не допускает даже самоограничения в этом праве - «отказ от права на обращение в суд - недействителен».

Предъявление иска осуществляется подачей искового заявления. По общему правилу иск может быть предъявлен в течение трёх лет со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Для отдельных видов требований законодательными актами могут устанавливаться специальные сроки исковой давности сокращенные или длительные по сравнению с общим сроком.

Исковое заявление подаётся в суд, как правило, по месту нахождения или проживания ответчика, в письменной форме с количеством копий, соответствующим количеству ответчиков и оплаченной госпошлиной.

Форма и содержание искового заявления определяется в ст.ст. 109 и 243 ГПК.

Существует три формы защиты ответчика против иска:

отрицание иска;

возражения против иска;

встречный иск.

Кроме дел искового производства, судам подведомственны дела, возникающие из административно-правовых отношений, перечисленные в ст. 335 ГПК, особого производства (ст. 361 ГПК) и приказного производства (ст. 394 ГПК).

К гражданским делам искового производства относятся, к примеру, споры, возникающие из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных отношений, по взысканию с граждан налогов и сборов в доход государства и др.

К производству по делам, возникающим из административно-правовых отношений, относятся дела по жалобам:

на действия избирательных комиссий в случаях, предусмотренных законом;

на постановления государственных органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях граждан;

по жалобам на нотариальные действия или отказ в их совершении и др.

В порядке особого производства рассматриваются дела:

об установлении фактов, имеющих юридическое значение;

о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим;

об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) и др.

Приказное производство предназначено для ускоренной судебной защиты требований по взысканию денежных сумм и истребованию движимого имущества с должников в случаях подтверждения надлежащими документами обязанностей должника.

Определения о судебном приказе выносятся в трёхдневный срок со дня поступления заявления в суд. Без проведения судебного заседания и вызова сторон в суд рассматриваются заявления, если:

требование основано на нотариально удостоверенной сделке;

требования о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей;

требования о взыскании с граждан налогов и сборов в доход государства;

требования о взыскании начисленной, но не выплаченной заработной платы и др.

При заявлении должником обоснованных возражений, направленных в суд в десятидневный срок со дня получения копии определения, то соответствующее требование должно быть рассмотрено в порядке искового производства.

Наибольший интерес в свете защиты прав человека представляют дела, возникающие из административно-правовых отношений и, в частности, жалобы на действия (бездействие) государственных органов и других юридических лиц.

Жалоба подаётся в суд, в основном, после обжалования действия государственного органа, юридического лица, а также организации, не являющейся юридическим лицом, должностного лица, органа военного управления вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу, юридическому лицу, организации, должностному лицу, органу военного управления, который обязан рассмотреть её и о результатах рассмотрения сообщить гражданину в месячный срок.

Жалоба может быть подана в суд по месту нахождения государственного органа, работы должностного лица гражданином или его представителем в месячный срок, исчисляемый со дня получения гражданином отказа по жалобе. При отсутствии обязательного внесудебного порядка обжалования - со дня, когда гражданину стало известно о нарушении его права. Пропущенный по уважительным причинам срок для подачи жалобы может быть восстановлен судом.

По результатам рассмотрения жалобы суд выносит решение.

Стороны пользуются равными процессуальными правами. Они имеют право: знакомиться с материалами дела; делать выписки из них; снимать копии представленных документов и требовать их удостоверения; заявлять отводы; представлять доказательства; участвовать в исследовании доказательств; задавать вопросы другим участникам судопроизводства по делу; заявлять ходатайства; давать устные и письменные объяснения суду; совершать иные процессуальные действия.

Стороны вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие граждан в деле не лишает их права иметь по данному делу представителей.

Согласно статье 48 Уголовного Процессуального Кодекса Республики Беларусь (УПК), подсудимый имеет право: знать, в чём он обвиняется, и давать объяснения по предъявленному ему обвинению; представлять доказательства; заявлять ходатайства; знакомиться с материалами дела; иметь защитника; участвовать в судебном разбирательстве; заявлять отводы; приносить жалобы.

Подсудимый имеет право на последнее слово. Кроме адвоката, защиту подсудимого может осуществлять общественный защитник.

Судебное решение должно быть законным и обоснованным. Однако в судебной практике встречаются ошибки. Поэтому гражданское процессуальное законодательство предусматривает:

кассационный пересмотр решений и определений суда первой инстанции;

пересмотр в порядке надзора;

пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствах.

Несудебный порядок защиты прав человека

Несудебная защита прав человека - это самостоятельный правовой институт, регулирующий общественные отношения, связанные с защитой субъективного права личности без помощи судебных органов. Институт несудебной защиты является

межотраслевым, охранительным, процессуальным институтом, имеющим особое нормативно-правовое регулирование.

Несудебная защита прав и свобод человека – это не противоречащая законодательству деятельность по обеспечению защиты прав и свобод человека без участия судебных органов. Если использование судебных механизмов предусматривает соответственно обязательный судебный порядок защиты прав человека, то при использовании внесудебных механизмов возможно разрешение споров, восстановление нарушенного права без судебного разбирательства. В тоже время, несудебные механизмы могут предшествовать судебным, например, на стадии подготовки заявления в суд. Использование несудебных механизмов позволяет предотвратить нарушение прав человека, в первую очередь через прокурорский надзор.

Можно выделить государственные и негосударственные институты, призванные защищать права человека. К государственным механизмам защиты прав человека можно отнести органы прокуратуры, механизм обжалования действий должностных лиц и органов власти, органы исполнительной власти, медиаторов, парламентские комиссии.

К негосударственным - - третейский суд, нотариат, лица, осуществляющие самозащиту, применяющие меры оперативного воздействия, общественную форму защиты.

Несудебная защита включает в себя, во-первых, деятельность специально уполномоченных органов и лиц по применению права, которая происходит с соблюдением определенных процедур, во-вторых, если отсутствует специальная процедура несудебной защиты прав человека, то в каждом конкретном случае личность самостоятельно определяет порядок защиты своего права исходя из собственных интересов и возможностей.

Особенностью процедур, применяемых в рамках несудебной защиты прав человека, является то, что личности предоставляется возможность самостоятельного их выбора для защиты своего права. Какие поступки будет совершать личность, защищая свое право - это ее усмотрение, главное, чтобы это было в рамках закона.

Механизм защиты прав граждан в сфере исполнительной власти. Характерной особенностью несудебного порядка прав защиты является то, что для защиты своих прав гражданин может обратиться с предложениями, заявлениями и жалобами к должностным лицам государственных органов, органов общественных объединений, учреждений, организаций и предприятий независимо от формы собственности.

Т.е. гражданин обращается к лицам, осуществляющим постоянно или временно функции представителя власти, либо занимающим должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций. Определяющим в понятии должностного лица является характер выполняемых функций: представители власти наделены властными полномочиями - правом в пределах своей компетенции давать обязательные указания или применять принудительные воздействия к лицам, не находящимся у них в служебном подчинении; иные должностные лица осуществляют функции, связанные с руководством деятельностью подчиненных им работников либо распоряжением материальными ценностями. Таким образом, должностные функции, связаны обычно с совершением юридически значимых действий.

Помимо обращения с предложениями, заявлениями и жалобами к должностным лицам государственных органов, органов общественных объединений, учреждений, организаций и предприятий, к несудебному порядку защиты прав человека относится институт Уполномоченного по правам человека.

Особенности применения несудебного способа защиты прав.

Существует два случая, когда необходимо пользоваться только им. Первый случай возникает тогда, когда гражданин имеет право обращаться за защитой нарушенного права только в определенном порядке и только к тем должностным лицам, которые указаны непосредственно в законе. Так, в соответствии со ст. 10 Закона Республики Беларусь «О

ГГУ имени Ф. Скорины

прокуратуре», в органах прокуратуры в соответствии с ее компетенцией разрешаются не подведомственные суду заявления и жалобы, содержащие сведения о нарушении законов, а также жалобы на вступившие в законную силу судебные решения. Принятые прокурором решения по таким жалобам могут быть обжалованы вышестоящему прокурору. Т.е. в данной норме прямо указан способ обжалования решений прокурора. Или, например, гражданин, в отношении которого нанимателем нарушается законодательство о труде или правила охраны труда, может обратиться только в Комитет по инспекции труда при Министерстве труда Республики Беларусь, т.к. в данном случае речь не идет о трудовом споре, и такие жалобы не могут быть рассмотрены в суде.

Второй случай имеет место тогда, когда гражданин, если его право нарушено, в принципе имеет право обратиться в суд с жалобой, но для этого необходимо предварительное досудебное обжалование в вышестоящие органы в порядке подчиненности. Так, согласно ст. 353 ГПК РБ, гражданин вправе обратиться в суд с жалобой, если считает, что неправомерными действиями (бездействием) государственных органов, иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц ущемлены его права, кроме случаев, когда для разрешения отдельных жалоб законодательством установлен иной, несудебный, порядок обжалования.

К действиям (бездействию) государственных органов, иных юридических лиц и организаций, должностных лиц, подлежащих судебному обжалованию, относятся действия, в результате которых гражданин незаконно лишен возможности полностью пли частично осуществить право, предоставленное ему нормативным актом, либо на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность.

Однако только после обжалования действий должностного лица вышестоящему органу или должностному лицу, можно подать жалобу в суд.

В случае отказа вышестоящего органа в удовлетворении жалобы или неполучения гражданином ответа на жалобу в течение месяца, гражданин имеет право в месячный срок обратиться с жалобой в суд.

Виды обращений. Порядок обращения. Порядок обращения граждан с жалобами к должностным лицам государственных органов, органов общественных объединений, учреждений, организаций и предприятий независимо от формы собственности, а также порядок рассмотрения предложений, заявлений и жалоб устанавливается Законом Республики Беларусь «Об обращениях граждан» от 18 июля 2011 г. № 300-З .

В соответствии со статьей 40 Конституции Республики Беларусь «каждый имеет право направлять личные или коллективные обращения в государственные органы».

Виды обращений:

обращение индивидуальное или коллективное предложение, заявление, жалоба гражданина (граждан) в государственный орган, иную организацию (должностному лицу), изложенные в устной или письменной форме

предложение рекомендации по улучшению деятельности государственных органов, иных организаций (должностных лиц), совершенствованию правового регулирования отношений в государственной и общественной жизни, решению вопросов экономической, политической, социальной и других сфер деятельности государства и общества

заявление ходатайство о реализации прав, свобод и (или) законных интересов гражданина (граждан), не связанных с их нарушением

жалоба требование о восстановлении прав, свобод и (или) законных интересов гражданина (граждан), нарушенных действиями (бездействием) должностных лиц государственных органов, иных организаций или граждан

анонимное обращение обращение гражданина (граждан) в государственный орган, иную организацию (к должностному лицу), в котором не указаны его (их) фамилия, имя, отчество либо данные о месте жительства и (или) работы (учебы) либо отсутствует личная подпись гражданина (граждан)

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ

КТО может обратиться:

- граждане Республики Беларусь имеют право на обращение в государственные органы, иные организации (к должностным лицам);
- законные представители недееспособных граждан от их имени;
- иностранные граждане и лица без гражданства, находящиеся на территории Республики Беларусь, в пределах их прав и свобод, установленных законодательством Республики Беларусь.

Обращение граждан может быть как личным, так через своего представителя.

ЧТО должно содержать письменное обращение:

- наименование и (или) адрес государственного органа, иной организации (должность, фамилию, имя, отчество должностного лица), в которые направляется обращение;
- фамилию, имя, отчество гражданина, данные о его месте жительства и (или) работы (учебы);
- изложение сути обращения (предложения, заявления, жалобы);
- личную подпись гражданина.

К письменным обращениям могут прилагаться:

- документы, подтверждающие полномочия лица, которое обращается от имени другого гражданина в случаях представления интересов последнего либо в случае представления интересов недееспособных граждан. Это могут быть копии доверенности, решения суда, свидетельства о рождении, акта государственного органа, других документов;
- копии решений (ответов), принятых (данных) ранее по обращениям должностными лицами государственных органов, иных организаций, а также иные документы, необходимые для рассмотрения обращений.

Граждане при рассмотрении обращений имеют право:

- знакомиться с материалами, связанными с рассмотрением обращений, в той мере, в какой это не затрагивает права других граждан и не противоречит требованиям законодательства Республики Беларусь об охране государственных секретов, коммерческой и (или) иной охраняемой законом тайны;
- отказаться от направленных ими письменных обращений до принятия по ним решений государственными органами, иными организациями (должностными лицами), направив соответствующее письменное заявление в государственные органы, иные организации (должностным лицам);
- обжаловать решения, принятые по их обращениям, в вышестоящие государственные органы, иные организации (вышестоящим должностным лицам) и (или) в суд.

Должностные лица при рассмотрении обращений обязаны:

- соблюдать требования, установленные Законом и иными актами законодательства Республики Беларусь об обращениях граждан;
- принимать меры для полного, объективного, всестороннего и своевременного рассмотрения обращений;
- принимать законные и обоснованные решения;
- письменно информировать граждан о решениях, принятых по результатам рассмотрения письменных обращений, аргументировав их принятие;
- разъяснять порядок обжалования решений, принятых по обращениям;
- обеспечивать контроль за исполнением решений, принятых по обращениям;
- принимать в пределах своей компетенции меры по восстановлению нарушенных прав, свобод и (или) законных интересов граждан;

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

- решать в установленном порядке вопросы о привлечении к ответственности лиц, по вине которых допущены нарушения прав, свобод и (или) законных интересов граждан.

Действие Закона не распространяется на обращения:

- рассматриваемые в порядке конституционного, уголовного, гражданского, хозяйственного судопроизводства, а также производства по делам об административных правонарушениях;
- для которых законодательными актами Республики Беларусь установлен иной порядок направления и рассмотрения в государственных органах, иных организациях (должностными лицами).

Сроки направления обращений, пропуск сроков:

Направление гражданами предложений и заявлений сроком не ограничено.

Жалобы могут быть направлены гражданами не позднее трех лет со дня нарушения прав, свобод и (или) законных интересов граждан или со дня, когда им стало известно об их нарушении.

Анонимные обращения рассмотрению не подлежат, за исключением обращений, содержащих сведения о готовящемся, совершаемом или совершенном преступлении.

В случае пропуска срока направления жалобы должностные лица государственных органов, иных организаций вправе отказать в ее рассмотрении, письменный ответ об этом должен быть мотивированным и направлен гражданину в пятидневный срок. Если же срок пропущен по уважительным причинам (тяжелая болезнь, инвалидность, длительная командировка и другие причины), наличие которых подтверждается соответствующими документами, представленными гражданином, данный срок подлежит восстановлению по решению руководителя государственного органа, иной организации или уполномоченного им должностного лица, и жалобы рассматриваются в порядке, установленном настоящим Законом.

Письменные обращения, не соответствующие вышеуказанным требованиям, могут быть оставлены без рассмотрения с уведомлением граждан в пятидневный срок о причинах оставления обращений без рассмотрения. После устранения нарушений граждане вправе вновь обратиться в государственный орган, иную организацию (к должностному лицу).

Порядок рассмотрения письменных обращений:

Письменные обращения, направленные с соблюдением всех вышеописанных требований подлежат обязательному рассмотрению должностными лицами государственных органов, иных организаций, к компетенции которых относится решение вопросов, изложенных в обращении.

Письменные обращения могут быть оставлены без рассмотрения по существу, если:

- обращения не соответствуют указанным в Законе и Указе требованиям;
- в обращениях содержатся нецензурные либо оскорбительные слова или выражения;
- текст обращения не поддается прочтению;
- обращения подлежат рассмотрению только в порядке конституционного, уголовного, гражданского, хозяйственного судопроизводства, производства по делам об административных правонарушениях, а также в ином порядке, установленном законодательными актами Республики Беларусь.

Если же письменные обращения поступили в государственные органы, иные организации (должностным лицам), к компетенции которых не относится решение подобных вопросов, то:

- либо в пятидневный срок они направляются в соответствующие государственные органы, иные организации (должностным лицам) с уведомлением об этом граждан;
- либо по данным обращениям гражданам в пятнадцатидневный срок дается ответ с разъяснением, в какой государственный орган, иную организацию (к какому должностному лицу) им необходимо обратиться.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

Запрещается передавать жалобы граждан в государственные органы, иные организации (должностным лицам), действия (бездействие) которых обжалуются. Исключением являются случаи, когда рассмотрение данной категории обращений относится к исключительной компетенции этих государственных органов, иных организаций (должностных лиц).

Разрешенными письменными обращениями считаются те, обращения, в которых:

- поставленные в них вопросы рассмотрены;
- приняты необходимые меры;
- гражданам письменно даны ответы в установленные сроки.

Если гражданин отказался от своего письменного обращения, то должностным лицом государственного органа, иной организации, рассматривающим такое обращение, принимает решение о прекращении по нему производства, за исключением случаев, когда в обращении содержатся сведения о нарушении прав, свобод и (или) законных интересов граждан.

Рассмотрение обращений по существу:

Обращения граждан, независимо от того, в какой государственный орган или иную организацию они поступили, первоначально подлежат рассмотрению по существу в соответствии с компетенцией:

- в местных исполнительных и распорядительных органах, подчиненных им организациях, территориальных подразделениях (органах) и организациях, подчиненных или входящих в состав (систему) республиканских органов государственного управления и государственных организаций, подчиненных Правительству, другим государственным органам, иным организациям, осуществляющих свою деятельность и расположенных в пределах той административно-территориальной единицы, на территории которой возникли вопросы, изложенные в обращениях (далее - местные органы);
- в других государственных органах, иных организациях, если вопросы, изложенные в обращениях, относятся к исключительной компетенции этих органов или организаций;

Государственный орган, иная организация (далее организация) при поступлении к ним обращения, содержащего вопросы, решение которых не относится к их компетенции, или обращения, которое не рассматривалось ранее, в пятидневный срок со дня регистрации обращения направляют его для рассмотрения в соответствии с компетенцией в организации с уведомлением об этом автора обращения.

Обращение считается рассмотренным по существу, если в результате его рассмотрения в соответствии с законодательством:

- решены все изложенные в обращении вопросы;
- приняты надлежащие меры по защите, обеспечению реализации, восстановлению прав и законных интересов автора обращения;
- в случае рассмотрения письменного обращения его автору дан письменный ответ.

Сроки рассмотрения обращений:

Обращения должны быть рассмотрены не позднее одного месяца со дня их регистрации в государственных органах, иных организациях, к компетенции которых относится решение вопросов, изложенных в обращениях, а обращения, не требующие дополнительного изучения и проверки, - не позднее пятнадцати дней, если иной срок не установлен законодательными актами Республики Беларусь. Этот срок может быть продлен, но не более чем на один месяц с одновременным уведомлением об этом граждан, если проведения специальной проверки, запроса необходимой информации.

Если же необходимо направить запрос в иностранные государства и (или) международные организации, то срок рассмотрения обращений может быть продлен до шести месяцев с одновременным уведомлением об этом граждан.

ГГПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

При этом сроки рассмотрения обращений исчисляются со дня регистрации обращений в государственных органах, иных организациях.

Личный прием граждан:

Личный прием граждан руководители государственных органов, иных организаций и уполномоченные ими должностные лица обязаны проводить не реже одного раза в месяц в установленные дни и часы. В организациях в общедоступных местах должна размещаться информация о времени и месте личного приема их руководителями и иными должностными лицами граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, а также представителей юридических лиц (далее - личный прием), а при наличии предварительной записи на прием - о порядке ее осуществления.

При устном обращении гражданин должен предъявить документ, удостоверяющий его личность.

В случае, если вопрос, изложенный в устном обращении, не может быть решен во время личного приема, обращение может излагаться гражданином в письменной форме и подлежит рассмотрению как письменное обращение.

Должностные лица государственных органов, иных организаций не вправе отказать гражданам в личном приеме при их обращении по вопросам, относящимся к компетенции данных должностных лиц государственных органов, иных организаций.

Если решение вопросов, с которыми граждане обратились на личном приеме, не относится к компетенции этих государственных органов, иных организаций (должностных лиц), соответствующие должностные лица не рассматривают обращения по существу, но (!) разъясняют гражданам, в какой государственный орган, иную организацию (к какому должностному лицу) им следует обратиться для решения поднимаемых вопросов.

Повторные обращения:

Повторные обращения могут быть письменными и устными.

Если в повторных обращениях не приводятся новые доводы или вновь открывшиеся обстоятельства, то они рассмотрению не подлежат, если по ним уже имеются результаты исчерпывающих проверок и гражданам даны ответы. При этом гражданам письменно сообщается, что повторные обращения необоснованны, и переписка с ними по данному вопросу прекращается.

Решение о прекращении производства по повторным обращениям принимают руководители государственных органов, иных организаций или уполномоченные ими должностные лица.

Обжалование решения по обращению:

Решение организации, подчиненной или входящей в состав (систему) государственного органа, иной организации, по обращению может быть обжаловано в этот государственный орган, иную организацию (далее - вышестоящий орган). Информация о наименовании, месте нахождения и режиме работы вышестоящих органов должна размещаться в организациях в общедоступных местах (на информационных стендах, табло и (или) иным способом).

При обжаловании решения государственного органа, иной организации, подчиненных (подотчетных) непосредственно Президенту Республики Беларусь, соответствующее обращение может рассматриваться от имени Президента Республики Беларусь Администрацией Президента Республики Беларусь.

Решение вышестоящего органа по обращению может быть обжаловано в суд.

Вышестоящий орган при поступлении к нему обращения, автор которого не удовлетворен результатами его рассмотрения подчиненной или входящей в состав (систему) этого вышестоящего органа организацией, проверяет содержащиеся в обращении сведения и

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

при наличии оснований для положительного решения изложенных в обращении вопросов рассматривает обращение по существу либо выдает соответствующим организациям обязательное для исполнения предписание о надлежащем решении этих вопросов, о чем сообщает автору обращения. Организация, получившая данное предписание, должна исполнить его в указанный в предписании срок, но не более одного месяца, и в течение трех дней с момента его исполнения сообщить об этом вышестоящему органу, а также уведомить автора обращения.

Ответственность должностных лиц государственных органов, иных организаций за нарушение законодательства об обращениях граждан:

В соответствии со статьей 9.13 КоАП: «нарушение законодательства об обращениях граждан и юридических лиц влечет наложение штрафа в размере от четырех до двадцати базовых величин».

Вышестоящий орган по каждому случаю ненадлежащего рассмотрения подчиненными или входящими в его состав (систему) организациями обращений направляет их руководителю представление о привлечении должностных лиц, допустивших нарушение порядка рассмотрения обращений, к дисциплинарной ответственности, а при выявлении в течение года повторного нарушения этими должностными лицами порядка рассмотрения обращений - представление о применении к данным лицам более строгой меры дисциплинарного взыскания вплоть до освобождения от занимаемой должности.

Важно знать:

- право на обращение реализуется гражданами добровольно, и оно не должно нарушать права, свободы и (или) законные интересы других лиц;
- не допускается ущемление прав, свобод и законных интересов граждан и членов их семей в связи с их обращениями в государственные органы, иные организации (к должностным лицам);
- должностные лица и иные работники государственных органов, иных организаций не имеют права разглашать сведения о личной жизни граждан без их согласия, а также сведения, составляющие государственные секреты, коммерческую и (или) иную охраняемую законом тайну, ставшие им известными в связи с рассмотрением обращений;
- государственные органы, иные организации (должностные лица) рассматривают обращения без взимания платы;
- могут быть взысканы с граждан в судебном порядке расходы, понесенные государственным органом, иной организацией в связи с рассмотрением обращений, содержащих заведомо ложные сведения.

4.Неправительственные правозащитные организации в Республике Беларусь.

В современном обществе, наряду с международной и национальной системами поощрения и защиты прав человека, важная роль принадлежит неправительственным правозащитным организациям (НПО). Основная цель их деятельности состоит в том, чтобы заставить государство, во-первых, соблюдать права и свободы граждан, во-вторых, предпринимать все меры к тому, чтобы создать условия для их реального осуществления во всех сферах общественной жизни. НПО осуществляют дополнительную поддержку осуществлению международных норм в области прав человека, они играют важную роль в развитии всеобщей культуры прав человека. Эти организации обладают свободой выражения мнений, гибкостью своих действий и свободой передвижения. В силу этого НПО в определенных условиях могут решать задачи, которые неспособны или, возможно, не пытаются решать государственные и международные организации.

Неправительственные правозащитные организации - это не политические объединения, ибо они не принимают непосредственного участия в борьбе за власть, не оказывают своей поддержки политическим партиям и движениям. Они являются беспристрастными аналитиками реального положения с правами человека в конкретной

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

стране, руководствуясь исключительно в своей деятельности международными стандартами. Как правило, они немногочисленны, в них входят видные правозащитники, ведущие активную деятельность в деле защиты прав и свобод отдельных членов общества. Деятельность НПО может финансироваться из различных источников, как частных, так и государственных. При этом денежные средства, идущие на правозащитную деятельность, не облагаются Налогами. НПО — это важный институт гражданского общества, входящий в систему сдержек и противовесов существующей государственной власти.

Статус неправительственных правозащитных организаций в демократическом обществе определяется не только отношением к ним государства. Важную роль здесь играют сознание и менталитет народа, которые формируются на основе исторических, политических и религиозных традиций, складывающихся в данном обществе. Население стран с давними традициями демократического развития рассматривает права человека как неотъемлемую и высшую ценность общества, на которую не должно посягать государство. Религиозная традиция рассматривает права человека как божественный дар, а деятельность людей, борющихся за права и интересы "обиженных" и "угнетенных", как богоугодную. Правозащитная деятельность неправительственных организаций обусловлена рядом факторов как объективного, так и субъективного порядка. Она зависит от типа политического устройства и государственного правления, исторических традиций общества, от уровня экономической и политической культуры народа, его готовности активно защищать свои права и свободы. Особая роль в правозащитном процессе принадлежит правящей политической элите, ее осведомленности в области общепризнанных прав человека и готовности их соблюдать.

Определяющим фактором в процессе реализации прав и свобод человека выступает тип существующего политического режима в данном государстве. Последний представляет собой совокупность специфических идеологических и социально-политических отношений, средств, способов и методов политической деятельности всех субъектов власти в данном обществе.

Тип политического режима определяется соотношением между собой двух основополагающих субстанций любого общества - государственной власти и свободы граждан. Именно объем политической власти, способы и методы ее деятельности и степень свободы индивидов позволяют должным образом оценить содержание политического режима, а, следовательно, и возможности для свободной правозащитной деятельности неправительственных организаций в том или ином обществе.

В зависимости от соотношения полномочий государственной власти и степени свободы человека формируются определенные типы политических режимов, существующих в современных обществах. Среди них выделяются авторитарные, тоталитарные и демократические политические режимы, которые создают разные условия для деятельности общественных правозащитных организаций. Свободно и эффективно НПО могут действовать только при демократических политических режимах.

В демократическом государстве свободно функционирует трехуровневая система поощрения и защиты прав человека - международная, национальная и гражданская, или неправительственные правозащитные организации. Все эти системы нацелены на создание условий для осуществления интересов и прав каждого человека независимо от его расовой, национальной, религиозной и иной принадлежности. В центре внимания НПО находятся гражданские и политические права, контроль за соблюдением надлежащей процедуры в ходе судебных процессов, защита интересов конкретных личностей, которые в силу различных причин не могут сами защитить свои права и свободы.

Главное направление деятельности неправительственных правозащитных организаций - содействие путем просвещения и образования всеобщему уважению и соблюдению прав и свобод человека. В центре их внимания находятся государственные

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины

служащие и работники, соприкасающиеся в своей профессиональной деятельности с большим числом людей. Это прежде всего педагоги, врачи, полиция и др. Распространение среди них знаний и международных стандартов по правам человека - это своеобразная профилактика нарушений прав человека, важнейшее условие осуществления их на практике во всех сферах жизнедеятельности общества. В этих целях разрабатываются специальные образовательные программы в области прав и свобод человека для учителей школ, преподавателей средних и высших учебных заведений, сотрудников полиции, других категорий населения.

НПО могут принимать участие в законотворческой деятельности данного государства. Они разрабатывают проекты законодательных актов по правам человека, которые направляются для последующего обсуждения и принятия соответствующего решения в парламенте. Лидеры правозащитных организаций стремятся по самым актуальным вопросам непосредственно выступить перед парламентариями, убедить их в целесообразности и необходимости совершенствования и принятия законодательных актов, способствующих более полной реализации прав и свобод человека.

Важным направлением деятельности НПО является их сотрудничество с государственными служащими в целях выработки рекомендаций по улучшению национальной системы защиты, прав человека, ликвидации недостатков в работе государственных органов. Как правило, это осуществляется в форме организации конференций, семинаров, создания экспертных групп по конкретным вопросам и т.д. Открытое и коллективное обсуждение различных проблем в области прав человека способствует укреплению правопорядка и законности, формированию правовой и политической культуры общества.

Защита прав и интересов отдельного человека еще одно важное направление деятельности неправительственных правозащитных организаций. В целях восстановления нарушенных прав человека правозащитные Организации обращаются как к суду, так и к общественному мнению.

В условиях господства тоталитарных политических режимов деятельность общественных правозащитных организаций имеет полулегальный или нелегальный характер. Тоталитарное государство всеми средствами подавляет правозащитников, изолирует их от общества, а нередко прибегает и к их физическому уничтожению. Государственные средства массовой информации стремятся сформировать в общественном сознании негативный образ правозащитников как пособников империализма. Последние представляются как враги народа и государства, искажающие реальную "демократическую" действительность и дискредитирующие свою страну.

При тоталитарных политических режимах НПО ведут свою деятельность по четырем основным направлениям. Первое состоит в подготовке экспертных групп и проведении квалифицированного анализа законодательства на предмет соответствия международным стандартам в области прав человека, в составлении на его основе рекомендаций государственной власти по ненасильственной трансформации тоталитарных структур в демократическое общество. Второе направление - привлечение внимания широких слоев, населения и международных организаций к фактам нарушения прав человека, несовершенству национального законодательства.

Третье направление деятельности НПО состоит в подготовке образовательных программ, издании правозащитной литературы с целью ознакомления населения с международными стандартами в области прав человека, проведении семинаров, конференций информационного и просветительского характера. Четвертое - материальная и моральная поддержка репрессированных, политзаключенных и их семей, оказание правовой помощи лицам, чьи права грубо нарушены.

Неправительственные правозащитные организации могут направлять своих наблюдателей на заседания Экономического и Социального Совета ООН, его комиссий, подкомиссий и других вспомогательных органов. Они могут представлять как

Репозиторий ПГУ имени Е. Скорины

письменные заявления для распространения, так и высказывать устно свою точку зрения по тому или иному вопросу Совету или одному из его вспомогательных органов. Кроме того, они могут консультировать Секретариат ООН по вопросам, представляющим взаимный интерес.

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ имени Ф. Скорины