**Тема 1.1. Общая характеристика права в системе законодательства РФ**

**Урок № 1. Место и роль учебной дисциплины «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» в системе профессиональной подготовки.**

План:

1.Место и учебной дисциплины «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» в системе профессиональной подготовки.

2. Роль учебной дисциплины «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» в системе профессиональной подготовки.

1. Учебная дисциплина «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» предназначена для изучения действующего законодательства, регулирующего хозяйственно-экономические отношения, приобретение навыков работы с нормативным материалом, его анализа и практического использования. Основная цель дисциплины - получение будущими специалистами знаний правовых норм, регулирующих хозяйственную деятельность организаций (предприятий). Требования к входным знаниям обучающегося: студент должен освоить материал дисциплин «Обществознание (включая экономику и право)», «Основы философии», «Экономику организации» и др.

2. Рабочая программа дисциплины «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» разработана для студентов, обучающихся по специальности 09.02.05 Прикладная информатика (по отраслям). Специфика настоящей учебной дисциплины объясняется особым предметом регулирования, который конкретизирует проблемы правового обеспечения хозяйственно-экономической деятельности государства в процессе развития и совершенствования рыночных отношений, приобретающих правовую форму. При этом в условиях изменившейся экономической ситуации основным способом установления взаимоотношений между хозяйствующими субъектами преимущественно становится договорное регулирование. Динамика экономических процессов обуславливает конкретизацию нормативно-правовой базы, регулирующей хозяйственно-экономическую деятельность в стране, что также обусловлено необходимостью решения задач экономического обеспечения реализации функций государства. В этой связи изучение курса «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» осуществляется с учетом действующих норм специализированного законодательства, регулирующего экономическую сферу.

Целью курса «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» является изучение действующего законодательства, регулирующего хозяйственно-экономические отношения, формирование системы знаний в области правового обеспечения предпринимательской деятельности и наемного труда, приобретение навыков работы с нормативным материалом, его анализа и практического использования.

Задачами курса «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» являются:

• формирование и развитие теоретических знаний в процессе изучения действующего законодательства в сфере хозяйственно-экономических отношений;

 • усвоение студентами общеправовых категорий и понятий, оставляющих специфику современного российского гражданского, хозяйственного, предпринимательского, финансового и трудового законодательства;

• приобретение навыков работы с нормативно-правовыми актами в сфере хозяйственно-экономической деятельности, ознакомление с практикой его применения и толкования;

 • активизация интереса к проблемам правового регулирования и развитие стремлений к повышению уровня профессиональной подготовки специалистов.

**Урок 2.Современное правопонимание. Система права и его основные нормы. Отрасли права.**

План:

1. Современное правопонимание.
2. Система права и его основные нормы.
3. Отрасли права

1. Существует наличие трех основных концепций права: нормативной (позитивно-нормативной), социологической и нравственной (естественно-правовой).

С точки зрения **нормативной концепции** право есть содержащаяся в текстах законов и подзаконных актов система норм, установленных и охраняемых от нарушений государственной властью.

**Социологическая концепция** права основана на понимании права как порядка общественных отношений в действиях и поведении людей.

В социологической концепции акцент переносится с содержания юридических правил на их практическую реализацию. Таким образом, право с позиций социологической концепции – это юридические правила, воплощенные на практике, в порядке общественных отношений и поведении людей, реальное состояние правовых отношений в обществе.

С позиций **нравственной школы** право рассматривается как форма общественного сознания. Слова закона остаются на бумаге, если они не вошли в сознание и не усвоены им. Закон не может воздействовать на общество иначе как через сознание (массовое правосознание, официальное правосознание). Поэтому в соответствии с данной концепцией право – это не тексты закона, а содержащаяся в общественном сознании система понятий об общеобязательных нормах, правах, обязанностях, запретах, условиях их возникновения и реализации, порядке и формах защиты.

Каждое из правопониманий имеет свои основания, выражая ту или иную реальную сторону права. Нравственное ви́дение права важно и для правового воспитания, и для развития действующего права. Без нормативного понимания права практически недостижимы определенность и стабильность правовых отношений, законность в деятельности государственных органов и должностных лиц. Наконец, лишь через социологическое понимание право обретает конкретность и практическое осуществление, без него оно остается декларацией, системой текстов или моральных пожеланий. Поэтому все три концепции имеют право на одновременное существование. При этом каждое из правопониманий выступает как необходимый противовес другому.

Выделяют три типа правопонимания. Для школ, относящихся к первому типу правопонимания, исходным является то положение, что "человек есть мера всех вещей", а право есть (или должно быть) отражением разумных, правильных идей, свойств, интересов и представлений человека. К этому направлению (которое объединяют под названием "философия права") относится **концепция естественного права**.

Для второй группы исходным началом является **государство.** Право для этих школ – продукт государственной воли, суверенной власти, которая таким образом устанавливает необходимый и обязательный порядок отношений в обществе. Это так называемая **позитивистская юриспруденция,** которая в лице своих наиболее крайних школ требует принимать действующее право таким, как оно есть, а не должно быть (т.е. право отождествляется с писаным законом). Третья группа школ отталкивается от понятий **общества**, **реальной жизни.** Для них более важным, чем "право в книгах", представляется "право в жизни", практика правового регулирования. Эти школы относят себя к **"социологии права"** (или "социологической юриспруденции"), и их представители уделяют особое внимание конкретным правовым отношениям, массовому правосознанию и т.п.

Анализ изложенных подходов к пониманию права позволяет сделать вывод, что в основном существует три таких подхода и каждый из них имеет право на существование, обладая собственным основанием.

К этим основаниям относятся три положения.

* 1. Закон (официальные формы выражения права) может быть неправовым, так как объективно существует определяющая его содержание социальная основа – "естественное право", от принципов которого закон может отклоняться. То, что называют "естественным правом", правом в собственном смысле не является, но позволяет определить, какую (правовую или неправовую) природу имеет тот или иной закон.
* 2. Не может быть нрава вне определенных форм его внешнего выражения – "закона" (официальных форм выражения права), поэтому правом может считаться только единство правового содержания (правил, соответствующих природе права) и форм его объективирования, внешнего выражения и закрепления. Другими словами, право есть правовой закон.
* 3. Между писаным правом (законом) и его практическим воплощением в вариантах фактического поведения лежит целый пласт опосредствующих звеньев в виде различных правовых и неправовых (социальных и психологических) механизмов, что и дает социологической юриспруденции основание различать "право в книгах" и "право в жизни".

2. Юридическая норма является исходным, главным элементом права, центральным организующим ядром всей системы правовых средств. Нормы права – это те «кирпичики», из которых складывается все здание права. Нормам права присущи все признаки социальных норм. Кроме того, они обладают своими специфическими признаками, которые отличают их от других социальных норм:

1. норма права – это общеобязательное правило поведения, установленное и охраняемое государством, обеспеченное государственным принуждением;

2. обезличенность, неперсонифицированность нормы права означает ее обращение не к конкретному лицу, а ко всем участникам общественных отношений;

3. формальная определенность нормы права, состоит в том, что она точно и четко описывает обстоятельства, на которые распространяется, и выражена в строго определенных источниках – нормативных актах, прецедентах и т.д.;

4. норма права может осуществляться неоднократно, то есть всякий раз, когда налицо условия для ее осуществления;

5. системность нормы права означает, что она находится в определенной связи с другими нормами, входит в состав правовых институтов и отраслей права;

6. наличие предоставительно-обязывающего характера нормы права означает, что, предоставляя одним субъектам права, норма права возлагает на других субъектов обязанности по обеспечению субъективных прав. Любая, обладающая этими признаками норма, будет являться правовой, будь то норма обычая, прецедента, закона.

Таким образом, норма права – это общеобязательное, формально-определенное правило поведения, установленное и обеспеченное государством, закрепленное в нормативно-правовых актах и иных признаваемых государством источниках, направленная на регулирование общественных отношений путем определения прав и обязанностей их участников.

Норма права – это общее правило, которое аккумулирует все богатство социального опыта, является научным, объективно обоснованным предписанием, отражающим интересы общества и государства. Норма права имеет характерное внутренние строение, структуру которая состоит из следующих элементов: гипотеза, диспозиция и санкция.

Гипотеза представляет собой часть правовой нормы, содержащую указания на конкретные жизненные обстоятельства, условия, при которых данная норма вступает в действие (время, место, возраст и т.д.).

Диспозиция– составная часть нормы права, в которой содержится само правило поведения субъекта права, указание на права и обязанности сторон.

**Санкция** представляет собой такую часть нормы права, в которой определяются последствия ее нарушения или неисполнения, предусматриваются меры государственного воздействия в отношении ее нарушителей. Санкция выражается в реакции государства в лице его судебных, правоохранительных и иных органов на противоправное поведение граждан или организаций. Именно санкция придает юридическим нормам, всему праву обязательный характер.

Все логические элементы правовой нормы можно проследить, рассматривая содержащиеся в гражданском законодательстве отношения нанимателя и наймодателя. **Если** наймодатель сдал внаем имущество (гипотеза),**то** он обязан содержать данное имущество в пределах законных прав нанимателя (диспозиция), **иначе**к нему могут быть применены меры государственного воздействия, направленные на за Складывается абстрактная схема: **если-то-иначе**, где «если» соответствует гипотезе, «то» – диспозиции, «иначе» – санкции.

В научной литературе структуру нормы права иногда называют «микроструктурой», сравнивая ее со структурой всей системы права – «макроструктурой». Это позволят глубже и разносторонне изучить структуру нормы права, рассмотрев ее не только изнутри - со стороны гипотезы, диспозиции и санкции, но и извне - со стороны окружающих ее правовых явлений. Необходимо различать норму права и статью закона. Закон – это форма изложения норм права.

Возможны разные варианты соотношения нормы права и статьи закона:

1. норма права и статья закона совпадают: в статье содержатся все три элемента, либо один - два, а остальное выявляются логическим путем;

2. в одну статью закона включаются несколько норм права;

3. одна норма права расположена в нескольких статьях нормативно-правового акта.

Нормы права подразделяются на определенные виды по различным основаниям.

1. **По функциям права** нормы можно подразделить на:

· **регулятивные**(содержат предписания, права и обязанности субъектов правоотношений);

· **охранительные**(направленные на защиту субъективных прав).щиту прав нанимателя (санкция).

2. **По методам правового регулирования** нормы права подразделяются на:

· **диспозитивные**– позволяющие участникам правоотношений самим договориться об объеме прав и обязанностей;

· **императивные**– имеющие характер категорических предписаний.

3. **По отраслевой принадлежности** нормы права подразделяются на нормы конституционного, административного, гражданского, уголовного и т. д. права.

4. **По характеру правовых норм** они подразделяются на материальные и процессуальные.

Существуют **специализированные нормы**, к которым относят:

· дефинитивные нормы, определяющие юридические понятия;

· поощрительные нормы;

· коллизионные нормы, предназначенные для устранения противоречий между правовыми предписаниями и т. д.

3. **Отрасль права** – представляет собой совокупность относительно обособленных, автономных юридических норм, регулирующих определенную область общественных отношений. Следует отметить, что в рамках наиболее крупных отраслей выделяются подотрасли (жилищное право, наследственное право являются подотраслями гражданского права, избирательное право является подотраслью конституционного права и т.д.). Институты и отрасли права органически связаны между собой, взаимодействуют, дополняют друг друга и составляют единую систему права.

В основе деления системы права на отрасли лежат два критерия: предмет и метод правового регулирования.

**Предмет правового регулирования** (главный критерий) – это совокупность качественно однородных общественных отношений, которые регулируются нормами, относящимися к той или иной отрасли права.

**Метод правового регулирования** (вспомогательный критерий) – это совокупность юридических приемов, способов, воздействия права на общественные отношения (императивный метод, диспозитивный метод, метод поощрения, метод рекомендаций, метод автономии и равенства сторон).

Характеризуя **частное и публичное право,** следует обратить особое внимание на критерии, по которым система права разделяется на эти две большие группы:

1. интерес, соответственно которому публичное право относится к пользе государства, частное – к пользе отдельных лиц;

2. субъектный состав (частное право регулирует отношения частных лиц между собой, а публичное право – частных лиц с государством, либо между государственными органами);

3. предмет правового регулирования (частное право регулирует имущественные отношения, публичное – неимущественные);

4. метод правового регулирования (в частном праве господствует метод координации, в публичном – субординации).Наряду с частным и публичным правом в системе права выделяют **материальные и процессуальные отрасли.**Материальные отрасли объединяют нормы гражданского, административного, уголовного и других отраслей права, регулирующие конкретные ситуации (в различных сферах общественной жизни). Процессуальные отрасли объединяют нормы, правила поведения организационно-процессуального характера, регламентирующие порядок, формы и методы реализации норм материального права – нормы гражданско-процессуального права, уголовно-процессуального права. Нормы, регулирующие остальные виды процессов, образуют подотрасли названных отраслей права.

**Тема 1.2. Структура и состав информационного законодательства**

**Урок № 3. Информационно-правовые нормы и информационные правоотношения.**

**Нормативно-правовые акты: законы и подзаконные акты, регулирующие правоотношения в профессиональной деятельности. Действие нормативно - правовых актов.**

План:

1. Информационно-правовые нормы и информационные правоотношения.
2. Нормативно-правовые акты: законы и подзаконные акты, регулирующие правоотношения в профессиональной деятельности.
3. Действие нормативно -правовых актов.

1.Общая характеристика информационно-правовых норм. Понятие, содержание и структура информационных правоотношений. Классификация информационных правоотношений. Информационные правоотношения, возникающие при производстве, передаче, поиске, распространении, получении и потреблении информации. Информационные правоотношения, возникающие при создании и применении информационных систем, информационных технологий и средств их обеспечения. Информационные правоотношения, возникающие при создании и применении средств и механизмов информационной безопасности. Информационно-правовые нормы регулируют общественные отношения в соответствии с особенностями информационной сферы. Как нормы других отраслей права, они содержат описания правил поведения, которые устанавливаются государством в определенном порядке, форме и вводятся в действие в установленный законодателем срок. Информационно-правовые нормы задают содержание прав и обязанностей субъектов – участников правоотношений, исполнение которых обеспечивается принудительной силой государства.

Основным отличием информационно-правовых норм от норм других отраслей права является то, что они регулируют отношения, возникающие при реализации информационных прав и свобод граждан, а также информационные процессы при обращении информации.

В зависимости от способа воздействия на субъектов информационных правоотношений **информационно-правовые нормы подразделяются на императивные и диспозитивные**.

Поскольку информация отнесена Гражданским кодексом к объектам гражданских прав, то диспозитивные нормыиспользуются при регулировании информационных правоотношений. Они определяют порядок отношений в информационной сфере при защите субъектами правоотношений своих имущественных и личных неимущественных прав, а также нематериальных благ. К данным правам относятся право на имя, право авторства, достоинство личности, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п. Используемые в информационных правоотношениях диспозитивные нормы отличаются от других норм диспозитивного характера, что обусловлено особой природой информации.

Поскольку деятельность в информационной сфере в основном происходит на основе правил, установленных государством, то при регулировании информационных правоотношений используются также императивные нормы.Ониопределяют обязанности органов государственной власти и местного самоуправления по производству и распространению информации, устанавливают их функции и компетенцию в области информационной безопасности, по формированию государственных (муниципальных) информационных ресурсов, по созданию государственных информационно-телекоммуникационных систем и т.п. Нормы императивного характера определяют порядок поведения всех участников информационных правоотношений в информационной сфере и их ответственность за нарушение данного порядка. Они обеспечивают защиту прав субъектов персональных данных, установление государственной политики в информационной сфере, защиту прав потребителей информации в информационной сфере и т.д.

**Информационные императивные нормы подразделяются на нормы-определения, нормы-принципы, нормы-цели, компетенционные нормы, нормы-запреты и нормы санкции.**

Нормы-принципызакрепляют основные начала организации и деятельности субъектов информационных правоотношений (законность, независимость, гласность). Нормы-целизакрепляют обязательную нормативную ориентацию видов информационной деятельности. Компетенционные нормы очерчивают легальные пределы деятельности субъектов информационных правоотношений. Нормы-запретыпризнают общественно вредными и недопустимыми с правовой точки зрения определенные действия субъектов информационных правоотношений. Нормы-санкции определяют наказание за правонарушение или преступление.

Основой информационно-правовых норм является Конституция РФ, которая гарантирует право каждого на производство, передачу, распространение, получение, поиск и потребление информации законным способом, право на свободное творчество, преподавание, другую интеллектуальную защищаемую законом деятельность.

**По содержанию информационно-правовые нормы подразделяются на материальные и процессуальные.**

Материальные информационно-правовые нормы устанавливают материальное содержание юридических прав и обязанностей участников информационных правоотношений. Они закрепляют структуру информационной сферы, права и обязанности участников информационных отношений в данной сфере, правовой статус этих участников, ответственность за нарушение информационного законодательства. Материальные информационно-правовые нормы также определяют содержание государственной политики в области информации.

Процессуальные информационно-правовые нормы регламентируют порядок реализации обязанностей и прав, установленных материальными информационно-правовыми нормами. Они устанавливают порядок сертификации и лицензирования в информационной сфере, формирования информационных ресурсов, поиска и получения информации из этих ресурсов и т.п.

**В состав информационно-правовой нормы входит гипотеза, диспозиция и санкции.**

Гипотеза указывает на условия действия информационно-правовой нормы. Она указывает на условия и обстоятельства, при которых могут возникать правоотношения в информационной сфере, а также определяет круг субъектов информационных правоотношений.

Диспозиция устанавливает содержание самого правила поведения. Она является основной частью для большинства информационно-правовых норм и устанавливает порядок поведения субъектов информационных правоотношений, их права и обязанности.

Санкции предусматривают последствия нарушения информационно-правовой нормы или норм, определяют виды и меру ответственности нарушителей. В зависимости от вида информации, характера нанесенного ущерба, условий возникновения правонарушения это могут быть гражданско-правовая, административная или уголовная ответственность. Посредством санкций обеспечивается защита прав субъектов информационных правоотношений и исполнение ими установленных правил.

Информационно-правовые нормы могут содержать все три составляющих информационно-правовой нормы или только две из них – как правило, гипотезу и диспозицию. В последнем случае санкции могут содержаться в других статьях этого законодательного или нормативного акта или в других законах.

**2.** Нормативно-правовые акты: законы и подзаконные акты, регулирующие правоотношения в профессиональной деятельности.

Содержание норм права выражается в статьях. Совокупность статей, сгруппированных по определенным принципам, представляет отдельный нормативно-правовой акт. Термин **«акт»** в юриспруденции понимается в двух смыслах: 1) как правотворческое действие органов государственной власти; 2) как официальный документ, закрепляющий (устанавливающий) результаты тех или иных действий либо предписывающий, обязывающий или запрещающий совершать те или иные действия. Термин **«нормативный»**означает, что данный официальный документ (акт) содержит нормы права. Термин **«правовой»** является синонимом термина **«юридический»**. Поэтому иногда правовой акт называют нормативным юридическим актом.

**Нормативно-правовой акт –** содержащий юридические нормы официальный документ, который создается в результате правотворческой деятельности государства или всенародного волеизъявления (референдума). Нормативно-правовой акт является основной формой права. Кроме нормативно-правовых актов, формами права являются **санкционированный обычай, судебный прецедент, нормативный договор**.

**Санкционированному обычаю** государство придает обязательное значение и соблюдение его гарантирует своей принудительной силой. В настоящее время такая форма права почти не используется.

**Судебный прецедент** **–** придание конкретному решению суда обязательного значения. На это решение суда можно ссылаться как на статью закона при решении аналогичных дел. Само слово «прецедент» переводится как «факт, имевший пример в прошлом». Такая форма права широко распространена в Великобритании. В Российской Федерации судебный прецедент не является формой права.

**Нормативный договор** **–** это либо международный договор, либо договоры о разграничении предметов ведения между субъектами федерации. Данная форма права больше относится к выполнению внешних функций государства и к организации формы государственного устройства. Некоторые теоретики права, характеризуя нормы права, называют их **источниками права**. Они считают, что государство первично по отношению к праву, а нормативно-правовой акт **–** результат правотворческой деятельности государства, которое порождает право. Нормативно-правовые акты следует отличать от индивидуально-правовых актов и актов применения норм права.

**Индивидуально-правовые акты** имеют три характерных признака:

1) в них не содержатся правила поведения (т.е. нормы);

2) они являются актами одноразового и кратковременного действия;

3) носят строго адресный, персонифицированный характер, т.е. обращены к конкретным лицам.

Назначение индивидуально-правовых актов:

а) определять порядок проведения одноразовых мероприятий (например, постановление главы местной администрации о проведении праздника в честь Дня города);

б) регистрировать юридические факты (например, все документы, имеющие отношение к сфере нотариальных действий);

в) представлять разрешение возникающих споров (например, решения и постановления судебных органов, за исключением постановлений Верховного Суда РФ, которые могут иметь нормативный характер).

Иногда в юридической литературе для краткости индивидуально-правовой акт называют **правовым**, а нормативно-правовой акт называют **нормативным**.

**Акт применения норм права** **–** официальный правовой документ, содержащий индивидуальное государственно-властное предписание компетентного органа, которое формулируется на основе норм права в отношении конкретных обстоятельств или персонально определенных лиц (например, акты парламента, главы государства, органов исполнительной власти, судебные решения, акты прокурорского надзора и др.).

**Акты применения норм права отличаются от нормативно-правовых актов:**

Во-первых, акты применения норм права имеют исключительно повелительный характер. Нормы, содержащиеся в них, отличаются категоричностью. Это либо императивные, либо запретительные нормы права. Они не дают права выбора лицу, в отношении которого применяются. Например, вступившее в силу решение суда по конкретному делу обязательно для исполнения всеми сторонами.

Во-вторых, исполнение требований, содержащихся в актах применения норм права, в необходимых случаях обеспечивается принудительно.

В-третьих, акты применения норм права издаются только в установленной форме, а именно: 1) они должны иметь полное и точное название с указанием органа, выдавшего этот акт, и с указанием конкретного адресата, к которому в данном акте предъявляются требования; 2) в содержании акта применения норм права должны быть изложены фактические обстоятельства дела и указаны все статьи законов, на основании которых принималось решение по этому делу. К подобным актам относятся решения и постановления судебных органов. Однако постановления Пленума Верховного Суда РФ и заключения Конституционного Суда РФ в пределах их ведения могут иметь нормативно-правовой характер.

**Акты применения норм права отличаются от индивидуально-правовых актов**, хотя общих черт между ними больше, чем различий:

– во-первых, они являются письменными официальными правовыми документами;

– во-вторых, актами одноразового применения;

– в-третьих, они не имеют общеобязательного характера, так как сфера их действия распространяется лишь на ограниченный круг лиц или даже на одно лицо.

Различие в том, что акт применения норм права содержит нормы права, что сближает его с нормативно-правовым актом.

3.Действие нормативно - правовых актов.

Действие нормативно-правового акта - динамическая характеристика процесса реализации предписаний нормативно-правовых актов, складывающаяся из совокупности внешних факторов, оказывающих влияние на результативное воздействие нормативно-правового акта, на урегулированные им общественные отношения.

Как правило, действие нормативно-правовых актов рассматривается применительно к хронологической, пространственной и субъектной сферам (действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве, по кругу лиц).

Действие нормативно-правового акта во времени предполагает сохранение юридической силы нормативно-правового акта в течение определенного промежутка времени.

Действие нормативно-правового акта во времени рассматривается как юридическое состояние, включающее в себя:

1. Момент вступления акта в законную силу;
2. Период, в течение которого нормативно-правовой акт используется для реализации регулятивно-охранительных функций права;
3. Момент утраты нормативно правовым актом юридической силы;
4. Направленность действия нормативно-правового акта во времени (перспективное и ретроспективное действие);

В России нормативно-правовые акты вступают в силу:

1. С момента, указанного в тексте акта (календарной даты - УК РФ вступил в юридическую силу с 1.01.97; момента принятия ~ Конституция РФ; момента подписания; момента опубликования);
2. В случае, если в тексте нормативно-правового акта нет указания на то, с какого момента он вступает в юридическую силу, этот момент определяется по общему принципу;

В РФ законы и другие нормативно-правовые акты высших представительных органов власти вступают в силу на всей территории РФ одновременно по истечении 10 дней со дня их официального опубликования, если в тексте акта не указано иное.

**Урок № 4. Конституция РФ: основные черты, особенности, юридические свойства. Основы конституционного строя в РФ.**

План:

1. Конституция РФ: основные черты, особенности, юридические свойства.
2. Основы конституционного строя в РФ.

1. Конституция - единый, обладающий особыми юридическими свойствами нормативный правовой акт, принимаемый народом или от имени народа, учреждающий основные принципы устройства общества и государства, правовой статус человека, принадлежность и механизм осуществления власти.

Черты:

1.Особый субъект правотворчества - конституция принимается народом или от имени народа. Конституции различных государств принимаются непосредственно народом на референдуме, учредительным органом (собранием) или парламентом от имени народа (конституционной практике известны также октроированные, "дарованные сверху" конституции).

2.Учредительный (основополагающий, первичный) характер конституционных положений. Конституция устанавливает основные принципы общественного и государственного устройства, правовой статус человека и гражданина, принадлежность власти и механизм её осуществления.

3.Всеохватывающий характер конституционной регламентации. Действие конституции распространяется на все сферы жизни общества, конституционные нормы затрагивают все общественные отношения.

4.Особые юридические свойства: верховенство, высшая юридическая сила, особый порядок принятия, изменения и пересмотра, особая охрана.

Конституция РФ по своей сущности является Конституцией демократического правового государства, воплощением воли многонационального народа РФ, она направлена на учреждение основ общества и государства, утверждает общедемократические принципы, признаёт человека, его права и свободы.

Юридические свойства Конституции.

1.Верховенство Конституции означает, что государство, государственная власть в лице государственных органов, а также организации, объединения, граждане подчиняется Конституции. Согласно статье 4 Конституция имеет верховенство на всей территории РФ. Согласно статье 15 Конституции РФ органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы.

2.Высшая юридическая сила Конституции. Согласно статье 15 Конституции РФ Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ. Высшая юридическая сила Конституции означает, что все законы и иные нормативные правовые акты должны соответствовать Конституции, в противном случае действуют нормы Конституции.

3.Центральное место во всей правовой системе. Конституция является "ядром" правовой системы, основным законом государства. Она координирует законодательство и направляет правотворческий процесс, устанавливает порядок принятия законов, основные виды подзаконных актов.

4.Особая охрана Конституции. В охране Конституции задействована практически вся система органов государственной власти. Президент РФ является гарантом Конституции. Конституционный Суд РФ проверяет конституционность ряда нормативных правовых актов, причём акты, признанные неконституционными, утрачивают силу.

5.Особый порядок принятия, изменения и пересмотра Конституции. Особый, усложнённый порядок изменения и пересмотра Конституции характеризует её как "жёсткую" (в отличие от "гибких" конституций, изменяемых в том же порядке, что и другие законы), обеспечивает её стабильность.

Функции Конституции раскрывают ее социальное назначение в обществе и одновременно характеризующие основные направления ее воздействия на общественные отношения. Иначе говоря, под функциями Конституции понимают ее государственно-общественное предназначение и способы его реализации. Чаще всего в юридической литературе выделяют три основные функции:

1.Юридическая функция - Конституция рассматривается в качестве основного источника права, главным регулятором важнейших общественных отношений. В данном случае речь, прежде всего, идет об отношениях между государством и личностью, а также между высшими органами власти. Являясь ядром всей правовой системы Конституция занимает особое положение среди норм действующего права, имеет характер прямого действия, составляет нормативную основу законодательства страны. Иначе говоря, Конституция есть основа всего правопорядка в государстве.

2. Политическая функция - Как политический документ Конституция представляет собой результат социально-политического согласия, своего рода общественный договор в котором согласованы политические интересы, представленные различными социальными группами и общественно-политическими объединениями страны. Конституция определяет устройство государства, регулирует отношения между субъектами политической системы общества, которые должны функционировать в рамках Конституции и законов Республики. Отражая расстановку политических сил в обществе, она юридически закрепляет баланс их интересов, создавая прочные гарантии политической стабильности общества. В связи с тем, что в Конституции закреплен принцип политического многообразия социально-политическая жизнь казахстанского общества развивается на основе плюрализма политических идеологий и мнений

3.Идеологическая функция - Конституция как наиболее авторитетный закон страны обращается к таким общепризнанным ценностям как права человека, неприкосновенность собственности, разделение власти, которые находят свое подтверждение в текущем законодательстве, в судебной практике, в деятельности правоохранительных органов страны.

2. Конституционным строем называется система общественных отношений, складывающихся на основе норм Конституции. Основы конституционного строя РФ - это закрепленные в Конституции Российской Федерации главные, фундаментальные принципы, лежащие в основе жизнедеятельности российского государства и общества. К числу принципов (основ) конституционного строя относятся: принцип демократизма, принцип федерализма, принцип республиканизма, принцип верховенства закона, принцип рыночной экономики, принцип социального государства, принцип светского государства, принципы политического и идеологического многообразия (плюрализма).

**Россия – демократическое государство**. Согласно ст. 1 Конституции РФ, Российская Федерация – Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления. Термин «демократия» появился еще в Древней Греции и в буквальном переводе означает «власть народа», или народовластие. Осуществление народовластия возможно в двух формах: в форме непосредственной демократии, т. е. путем принятия властных решений непосредственно народом на выборах или референдуме, и в форме представительной демократии, т. е. через избранные народом представительные органы власти. Принцип народовластия, закрепленный в ст. 3 Конституции РФ, означает, что в Российской Федерации всеми государственными и общественными делами управляет народ – как непосредственно, так и через систему органов, образуемых либо им самим либо органами, которые он сформировал (Федеральное Собрание РФ, Президент РФ, Государственная Дума РФ, губернаторы, мэры и т. п.)

**Урок № 5. Основные положения Конституции РФ в области профессиональной деятельности. Сущность информационной свободы.**

План:

1. Основные положения Конституции РФ в области профессиональной деятельности.
2. Сущность информационной свободы.

1. Конституции различаются по структуре. Наиболее распространенной является тематическая структура: преамбула, общие положения, главы о правах и свободах человека и гражданина, о государственно-территориальном устройстве и т. д. **Общественный строй**- организация общества, обусловленная истори­ческим развитием этноса, особенностями государственной формы прав­ления и другими факторами.

**Гражданин**- человек, состоящий в специальных отношениях с госу­дарством, имеющий политические и иные права, несущий установлен­ные законом обязанности.

**Правовой статус личности**- правовое положение личности в обществе и государстве, ее права и свободы, их гарантии, а также обязанности личности.

2. С развитием процессов демократизации общества в нашу жизнь вошло новое понятие — информационная свобода личности. Информационная свобода личности является одним из наиболее важных достижений демократии, которое может быть сравнимо лишь разве с отменной рабства и крепостного права.

Стремление к свободе, т. е. к возможности поступать так или иначе в соответствии со своими внутренними убеждениями, является одним из наиболее фундаментальных психологических свойств человеческой личности, которое самым тесным образом связано с ощущением человеком психологического комфорта, счастья и благополучия. Ведь по-настоящему счастливым может быть только свободный человек, ибо только свобода открывает ему возможность для своей полной самореализации, осуществления своих планов и замыслов, достижения главных жизненных целей.

**Тема 1. 3**

**Права и свободы человека и гражданина в информационной сфере.**

**Урок № 6. Правовой статус личности. Права и свободы человека и гражданина в информационной сфере. Механизмы защиты прав и свобод граждан.**

План:

1. Правовой статус личности.
2. Права и свободы человека и гражданинав информационной сфере.
3. Механизмы защиты прав и свобод граждан.

1. **Правовой статус** - система признанных и гарантируемых гос-вом в законодательном порядке прав, свобод и обязанностей, а также законных интересов человека как субъекта права. Он отражает весь комплекс связей человека с обществом, гос-вом, окружающими людьми. В структуру этого понятия входят следующие элементы:

а) правовые нормы;

б) правоспособность и дееспособность лица, обладающего правовым статусом;

в) основные права, свободы и обязанности;

г) законные интересы;

д) гражданство;

е) юридическая ответственность;

ж) правовые принципы;

з) правоотношения.

**В зависимости от перечисленных критериев различают:**

а) общий, или конституционный, статус гражданина;

б) специальный, или родовой статус определенных категорий граждан;

в) индивидуальный статус.

Набор правовых статусов велик, но в теоретическом плане наиболее существенное значение имеют первые три. Остановимся на их характеристике более подробно.

2. Среди национальных интересов России особое место занимает реализация основных прав и свобод граждан в информационной сфере. Она основывается на принципах свободы информации и запретительном принципе права (все, что не запрещено законом, разрешено). Этот принцип закреплен в основных международных правовых документах, Конституции Российской Федерации и ряде других законов.

Основным объектом правоотношений здесь выступает право на информацию, а субъектами являются любые физические и юридические лица.

Как записано во Всеобщей декларации прав человека, утвержденной и провозглашенной Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г., каждый человек имеет право на свободу (ст. 3), право на свободу мысли (ст. 18); право на свободу убеждений и на свободное выражение их.

Это право включает свободу беспрепятственно придерживаться своих убеждений и свободу искать, получать и распространять информацию и идеи любыми средствами и независимо от государственных границ (ст. 19).

3. **Механизм защиты прав и свобод человека** – определенная система средств и факторов, обеспечивающих необходимые условия уважения всех прав и свобод человека, вытекающих из достоинства, присущего личности и являющихся естественными для ее свободного и полного развития.

**Структура механизма:**

1) Социальные нормы;

2) Правомерная деятельность субъектов права;

3) Гласность;

4) Общественное мнение;

5) Гарантии;

6) Контроль;

7) Правовая культура.

**Задачи механизма:**охрана, защита и восстановление нарушенных прав; формирование правовой культуры общества.

**Функции механизма:** охранительная, компенсационная, информационная, воспитательная.

**Тема 2.1**

**Информационное право. Правовое регулирование отдельных видов информации**

**Урок № 7. Предмет, метод и система информационного права. Источники информационного права. Основные принципы правового регулирования в информационной сфере.**

План:

1. Предмет, метод и система информационного права.

2. Источники информационного права.

3. Основные принципы правового регулирования в информационной сфере.

**1.** Информация – это сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления (ст. 2 федерального закона «Об информации, информатизации и защите информации»). Информация делится на правовую, которая создается в результате правотворческой, правоприменительной, правоохранительной деятельности, и неправовую, которая создается не как результат правовой деятельности, но обращается в соответствии с предписаниями правовых норм. Правовую информацию, в зависимости от того, кто является ее «автором» (т.е. от кого она исходит), и на что она направлена, можно разделить на три группы: официальная, неофициальная и информация индивидуально-правового характера. Официальная правовая информация – это информация, исходящая от полномочных государственных органов, имеющая юридическое значение и направленная на регулирование общественных отношений. Нормативно-правовая информация – это совокупность нормативно- правовых актов во всем их многообразии. Иная официальная правовая информация включает официальные правовые акты, не носящие нормативный характер: 1. Акты общего характера – создают серию правоотношений, в их исполнении участвуют многие субъекты, но эти акты исчерпываются однократным исполнением. Например, решение о проведении профилактических прививок, о строительстве завода и т.п. 2. Акты официального разъяснения действующих норм – это акты толкования Конституции РФ Конституционным Судом РФ, руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ. 3. Правоприменительные акты – это индивидуально-правовые акты, принимаемые органами законодательной, исполнительной власти, судебными, прокурорскими органами. В отличие от нормативного акта они относятся не к любому лицу, органу, организации, а к определенному, конкретному субъекту правоотношения. Например, судебный приговор, решение о назначении пенсии, Указ Президента РФ о назначении на должность министра и т.п. Информация индивидуально-правового характера отличается от официальной правовой информации тем, что исходит не от полномочных государственных органов, а от различных субъектов права, не имеющих властных полномочий: граждан, организаций и т.п. Неофициальная правовая информация – это материалы и сведения о законодательстве и практике его применения. Она отличается от 1 официальной правовой информации и информации индивидуально-правового характера тем, что не влечет правовых последствий. Информационная сфера – это сфера деятельности, связанная с созданием, распространением, преобразованием и потреблением информации (федеральный закон «Об участии в международном информационном обмене»). Информационные процессы – это процессы производства, передачи, поиска, получения и распространения информации (федеральный закон «Об информации, информатизации и защите информации»). Информационное право – это система социальных норм и отношений, охраняемых силой государства, возникающих в информационной сфере. Основной предмет информационного права составляют информационные отношения – общественные отношения, возникающие, изменяющиеся и прекращающиеся при обращении информации в информационной сфере в результате осуществления информационных процессов. Под методами правового регулирования в информационном праве понимаются способы воздействия данной отрасли на информационные отношения. Поскольку информация сопровождает практически все области человеческой деятельности, в информационном праве применяется вся совокупность средств правового регулирования: повеление, запрет, дозволение. Принципы информационного права: 1. Принцип приоритетности прав личности. 2. Принцип свободного производства и распространения любой информации, не ограниченной федеральным законом. 3. Принцип запрещения производства и распространения вредной и опасной информации. 4. Принцип свободного доступа (открытости) информации, не ограниченной федеральным законом. 5. Принцип законности. 6. Принцип ответственности. 7. Принцип физической неотчуждаемости информации от ее создателя. 8. Принцип распространяемости информации. Система информационного права включает Общую и Особенную части. Общая часть Предмет и метод информационного права Источники информационного права Право на поиск, получение и использование информации Документированная информация как объект информационных правоотношений Информационные технологии и средства их обеспечения как объекты информационных правоотношений Правовые проблемы информационной безопасности Правовые проблемы виртуальной среды Интернет 2 Особенная часть Интеллектуальная собственность Создание и распространение массовой информации Архивное дело и архивы Библиотечное дело Государственная тайна Коммерческая тайна Банковская тайна Профессиональная тайна Служебная тайна Персональные данные.

**2.** Под источниками информационного права понимаются внешние формы выражения информационно-правовых норм. Основу источников информационного права составляют нормативно-правовые акты информационного законодательства, которое в настоящее время активно развивается. Оно включает в себя международные акты, федеральные акты, акты субъектов РФ и акты органов местного самоуправления. Согласно «Классификатору правовых актов», утвержденному Указом Президента РФ от 15 марта 2000 г. № 511, информационное законодательство содержит следующие разделы: 1. Общие положения в сфере информации и информатизации. 2. Управление в сфере информации и информатизации. 3. Информационные ресурсы. Пользование информационными ресурсами. 4. Информатизация. Информационные системы, технологии и средства их обеспечения. 5. Средства массовой информации. 6. Реклама. 7. Информационная безопасность.

**3.** Под массовой информацией понимаются предназначенные для неограниченного круга лиц печатные, аудио-, аудиовизуальные и иные сообщения и материалы. Свобода массовой информации закреплена в ст. 29 Конституции РФ. Правоотношения в данной сфере регулируются федеральным законом «О средствах массовой информации» от 27.12.91г. Свобода массовой информации является не антиподом, а одной из важнейших гарантий информационной безопасности, поскольку: 1) она обеспечивает доступ граждан к полной, всесторонней и достоверной информации; 2) защищает общественное сознание от воздействия пропаганды; 3) стимулирует накопление, обновление и передачу информации внутри социальной системы. Под средством массовой информации (СМИ) понимается периодическое печатное издание, радио-, теле-, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации. Согласно ст. 1 закона «О СМИ» свобода массовой информации предполагает отсутствие ограничений в отношении: 1) поиска, получения, производства и распространения массовой информации; 2) учреждения СМИ, владения, пользования и распоряжения ими; 3) изготовления, приобретения, хранения и эксплуатации оборудования, сырья и материалов, предназначенных для производства и распространения продукции СМИ. Свобода массовой информации гарантируется судебной защитой. Согласно ч. 1ст. 61 в суд могут быть обжалованы: 1) любые неправомерные действия органа, регистрирующего СМИ; 2) решение комиссии по телерадиовещанию об аннулировании лицензии на вещание; 3) нарушение порядка предоставления запрашиваемой информации; 24 4) нарушение порядка аккредитации. Кроме того, только суд уполномочен решать вопросы о признании недействительным свидетельства о регистрации СМИ, о прекращении и приостановлении деятельности СМИ, о прекращении распространения продукции СМИ, о возложении ответственности за нарушение законодательства о СМИ, о возмещении морального вреда. Основными субъектами права массовой информации являются: учредитель, редакция, издатель, собственник имущества СМИ, а также распространитель СМИ. Учредителями СМИ могут быть: 1) любой совершеннолетний гражданин РФ, за исключением отбывающих наказание в местах лишения свободы по приговору суда и душевнобольных, признанных судом недееспособными. Иностранные граждане лишены этого права. Иностранные юридические лица могут учреждать любые СМИ, кроме телевизионных и видеопрограмм, распространяемых на большей части территории России. 2) Объединения граждан (общественные, религиозные, трудовые и журналистские коллективы). При этом им не обязательно являться юридическими лицами. 3) Организации, кроме тех, чья деятельность запрещена в соответствии с законом. 4) Органы государственной власти и органы местного самоуправления. Учредителей может быть несколько. В этом случае каждый из них считается соучредителем, и только совместно они могут выступать в качестве учредителя. Редакцией СМИ является организация, учреждение, предприятие либо гражданин, объединение граждан, осуществляющие производство и выпуск средства массовой информации. Редакция СМИ осуществляет свою деятельность на основе профессиональной самостоятельности. Она может одновременно выступать в качестве учредителя СМИ, издателя, распространителя и собственника имущества редакции. Редакцией руководит главный редактор, который осуществляет свои полномочия на основе закона «О СМИ», устава редакции и договора между учредителем и редакцией. Издателем является издательство, иное учреждение или коммерческая организация, осуществляющие материально-техническое обеспечение производства продукции СМИ. Издатель должен обладать лицензией на ведение издательской деятельности. Под распространителем понимается лицо, осуществляющее распространение продукции СМИ по договору с редакцией, издателем или на иных законных основаниях.

**Урок № 8. Информация как объект права. Понятие и права обладателя информации. Информационные системы. Ответственность за правонарушения в сфере информации.**

План:

1. Информация как объект права.
2. Понятие и права обладателя информации.
3. Информационные системы.
4. Ответственность за правонарушения в сфере информации.

1. ФЗ об информации устанавливает, что информация может быть объектом частного и публичного права. Объектом публичного права она становится в силу прямого указания в НПА или в силу индивидуальных распоряжений органов государственной власти и должностных лиц наделенных соответствующей компетенцией.

В правовой практике России законодательно определяется информация как объект права в ст.128.

ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации", направленный на регулирование взаимоотношений в информационной сфере, дает разъяснения по этому вопросу.

«Информация - сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления.»

2. Правовой статус субъектов информационного права включает в себя:

– информационную правоспособность;

– информационную дееспособность.

Правовой статус субъектов определяется информационной правосубъектностью, а также правами и обязанностями субъектов, ответственностью, гарантиями осуществления своих прав.

При осуществлении своих информационных прав субъекты информационных правоотношений обязаны действовать разумно и добросовестно (ст. 157, 220, 234 ГК РФ), соблюдая основы нравственности (ст. 169 ГК РФ) и другие принятые в обществе нормы (ст. 241 ГК РФ).

3. **Информационная система**– это автоматизированная система, предназначенная для хранения, передачи или обработки информации.

Обобщенно, понятие **информация**может быть истолковано, как некоторая совокупность сведений, определяющих меру наших знаний о тех или иных процессах, событиях, явлениях, фактах и их взаимосвязи.

Применяются и более узкие определения, основанные на привязке понятий к области их использования. Информацией в этом случае считаются данные, оказывающие влияние на рассматриваемую задачу и используемые при ее выполнении.

Применительно к системам управления, **информация**представляет собой сведения, характеризующие систему управления, ее внешнюю среду, и используемые в процессе принятия решений или в связи с осуществлением тех или иных действий с системой.

Современные информационные системы базируются на микропроцессорной технике. Основными средствами обработки информации в них являются компьютеры. Поэтому информационные системы часто называют **компьютерными системами**.

4. 1. Нарушение требований настоящего Федерального закона влечет за собой дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

2. Лица, права и законные интересы которых были нарушены в связи с разглашением информации ограниченного доступа или иным неправомерным использованием такой информации, вправе обратиться в установленном порядке за судебной защитой своих прав, в том числе с исками о возмещении убытков, компенсации морального вреда, защите чести, достоинства и деловой репутации. Требование о возмещении убытков не может быть удовлетворено в случае предъявления его лицом, не принимавшим мер по соблюдению конфиденциальности информации или нарушившим установленные законодательством Российской Федерации требования о защите информации, если принятие этих мер и соблюдение таких требований являлись обязанностями данного лица.

3. В случае, если распространение определенной информации ограничивается или запрещается федеральными законами, гражданско-правовую ответственность за распространение такой информации не несет лицо, оказывающее услуги:

1) либо по передаче информации, предоставленной другим лицом, при условии ее передачи без изменений и исправлений;

2) либо по хранению информации и обеспечению доступа к ней при условии, что это лицо не могло знать о незаконности распространения информации.

4. Провайдер хостинга, оператор связи и владелец сайта в сети "Интернет" не несут ответственность перед правообладателем и перед пользователем за ограничение доступа к информации и (или) ограничение ее распространения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона.

**Урок № 9. Информация ограниченного доступа. Правовое обеспечение защиты государственной тайны. ФЗ «О безопасности», «О государственной тайне», «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».**

План:

1. Информация ограниченного доступа.
2. Правовое обеспечение защиты государственной тайны.
3. ФЗ «О безопасности», «О государственной тайне», «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

1. Информация с ограниченным доступом — это информация, доступ к которой ограничен в соответствии с законом с целью защиты прав и законных интересов субъектов прав на нее.

Информацию с ограниченным доступом можно условно разделить на конфиденциальную информацию (от латинскогоconfidentio — доверие) и государственную тайну.

2. Настоящий Закон регулирует отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием или рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности Российской Федерации. (в ред. Федерального закона от 06.10.97 N 131-ФЗ).В настоящем Законе используются следующие основные понятия:государственная тайна - защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно - розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации;носители сведений, составляющих государственную тайну, - материальные объекты, в том числе физические поля, в которых сведения, составляющие государственную тайну, находят свое отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов;система защиты государственной тайны - совокупность органов защиты государственной тайны, используемых ими средств и методов защиты сведений, составляющих государственную тайну, и их носителей, а также мероприятий, проводимых в этих целях;

**Урок № 10. Система защиты государственной тайны. Правовой режим защиты государственной тайны. Сведения, не подлежащие отнесению к государственной тайне и засекречиванию.**

План:

1. Система защиты государственной тайны.
2. Правовой режим защиты государственной тайны.
3. Сведения, не подлежащие отнесению к государственной тайне и засекречиванию.

1. **Государственная тайна** - это информация, сведения, несанкционированный доступ к которым может причинить вред интересам страны, государства. В Законе «О государственной тайне» дано такое определение: «государственная тайна – защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной и оперативно-розыскной деятельности, рас- пространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации». Информация тесно связана с ее носителями – материальными объектами, в которых сведения, составляющие государственную тайну, находят свое отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов.

Правовой основой режима секретности являются Конституция, законы Российской Федерации «О безопасности», «О государственной тайне», а также принятые на основе последнего закона акты Президента и Правительства\*. Нужно отметить, что Закон «О государственной тайне» – первый в российской истории акт такого уровня по этому вопросу. Раньше эти вопросы решались подзаконными актами, которые к тому же сами были секретными, не публиковались. Принятие по этому вопросу открытого правового акта, к тому же имеющего высшую юридическую силу, – еще один штрих в развитии российской демократии, в повышении роли закона в административно-правовом регулировании.

Можно назвать такие признаки государственной тайны:

1) это очень важные сведения;

2) их разглашение может причинить ущерб государственным интересам;

3) перечень сведений, которые могут быть отнесены к государственной тайне, закрепляется федеральным законом;

4) она охраняется мерами уголовной ответственности (ст. 275, 276, 283 УК РФ) и иными принудительными средствами;

5) для ее охраны создан специальный административно-правовой режим – режим секретности.

2. Правовой режим государственной тайны

Правовой режим коммерческой тайны.

Правовой режим служебной тайны.

Правовой режим государственной тайны.

3. “Не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию сведения:

о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;

о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности;

о привилегиях, компенсациях и льготах, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям;

о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;

о размерах золотого запаса и государственных валютных резервах Российской Федерации;

о состоянии здоровья высших должностных лиц Российской Федерации;

о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами…”.

Четко обозначенное выделение такой области интересов в явном виде необходимо еще и потому, что без наличия ее в Законе сложно было бы поставить вопрос об ответственности должностных лиц за умышленное засекречивание сведений, сокрытие которых от общества способно нанести ущерб его гражданам. Правильность этого подхода была позднее подтверждена и Конституцией Российской Федерации, содержащей в части 3 статьи 41 один из основных критериев открытости государственной тайны – “сокрытие должностными лицами фактов и обстоятельств, создающих угрозу для жизни и здоровья людей, влечет за собой ответственность в соответствии с федеральным законом”.

Важное значение для практического применения статьи имеет содержание ее последнего абзаца, в котором предусмотрена ответственность должностных лиц не только за прямое, но и за косвенное засекречивание перечисленных в статье категорий сведений, а именно за включение их в интересах засекречивания в носители сведений, составляющих государственную тайну. Подобное включение сведений в носители государственной тайны преследуется по закону только в том случае, если такое деяние преследует цель изъять эти сведения из открытого обращения в обществе. Эта мера не запрещает включение при необходимости в носители сведений, составляющих государственную тайну, общедоступной, незасекреченной государственной тайны.

**Урок № 11. Правовое обеспечение защиты профессиональной и служебной тайны. Пользование информацией, составляющей профессиональную тайну. Информация, относящаяся к коммерческой тайне, Правовое обеспечение защиты коммерческой тайны, Федеральный закон «О коммерческой тайне».**

План:

1. Правовое обеспечение защиты профессиональной и служебной тайны.
2. Пользование информацией, составляющей профессиональную тайну.
3. Информация, относящаяся к коммерческой тайне, Правовое обеспечение защиты коммерческой тайны, Федеральный закон «О коммерческой тайне».

**1**. Назовите перечень сведений «конфиденциального характера», утвержденный Указом Президента РФ

Указом Президента Российской Федерации от 06.03.97 г. № 188 ( в редакции Указа президента РФ от 23.09.2005 № 1111) был утвержден Перечень сведений «конфиденциального характера», где указаны шесть видов такой информации: персональные данные; тайна следствия и судопроизводства; служебная тайна; профессиональная тайна; коммерческая тайна; сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации о них.

2. Какие объекты включает в себя конфиденциальная информация?

коммерческая тайна, банковская тайна, тайна частной жизни, профессиональная тайна, служебная тайна.

**3. Профессиональная тайна**

– защищаемая по закону информация, доверенная или ставшая известной лицу исключительно в силу исполнения им своих профессиональных обязанностей, не связанных с государственной и муниципальной службой, распространение которой может нанести ущерб правам и законным интересам другого лица, доверившего эти сведения (доверителя), и не являющаяся государственной или коммерческой тайной.

* Условия передачи такой информации представителям органа государственной власти, иного государственного органа, органа местного самоуправления:
* мотивированное требование;
* уполномоченность должностного лица;
* целесообразность запроса;
* правовые основания требования;
* безвозмездность;
* обязательную сохранность конфиденциальности информации, составляющую коммерческую тайну.

**Урок № 12. Законодательство Российской Федерации о персональных данных.**

План:

1. Законодательство Российской Федерации о персональных данных.

1.Российское законодательство вот уже более 3 лет стоит на страже неприкосновенности частной жизни, личной и семейной тайны, а также следит за обеспечением защиты прав и свобод человека и гражданина при обработке его персональных данных. Для этого законодатели приняли ряд нормативных актов, обязывающих обеспечить безопасность персональных данных, с которыми взаимодействуют различные органы власти, юридические и физические лица. Наиболее важными из этого ряда нормативных актов являются:

* Федеральный закон от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон о персональных данных),
* Постановление Правительства РФ от 17.11.2007 г. № 781 «Об утверждении Положения об обеспечении безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных» (далее – Постановление № 781),
* Постановление Правительства РФ от 15.09.2008 г. № 687 «Об утверждении Положения об особенностях обработки персональных данных, осуществляемой без использования средств автоматизации» (далее – Постановление № 687).

Персональные данные - любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на основании такой информации физическому лицу, в том числе:

— его фамилия, имя, отчество,

— год, месяц, дата и место рождения,

— адрес, семейное, социальное, имущественное положение, образование, профессия, доходы,

- другая информация (см. ФЗ-152, ст.3)

Например: паспортные данные, финансовые ведомости, медицинские карты, год рождения (для женщин), биометрия, другая идентификационная информация личного характера. В общедоступные источники персональных данных (адресные книги, списки и другое информационное обеспечение) с письменного согласия физического лица могут включаться его фамилия, имя, отчество, год и место рождения, адрес, абонентский номер и иные персональные данные (см. ФЗ-152, ст.8).

Персональные данные относятся к информации ограниченного доступа и должны быть защищены в соответствии с законодательством РФ Согласно базовому закону персональными данными является абсолютно любая информация, которая относится к определённому или определяемому (прямо или косвенно) физическому лицу. Основными персональными данными, которые встречаются в повседневной жизни, являются фамилия, имя, отчество субъекта (физического лица), дата рождения, адрес местожительства или регистрации, социальное, имущественное, семейное положение, сведения о доходах, образовании, профессии и т.п.

Существует четыре вида персональных данных, которые разделяются по степени информативности:

Первый вид — специальные категории персональных данных, которые включают в себя информацию о национальной и расовой принадлежности субъекта, о религиозных либо философских убеждениях, информацию о здоровье и интимной жизни субъекта. Второй вид содержит информацию, по которой можно идентифицировать человека и получить о нем дополнительные сведения, например, ФИО, адрес и сведения о заработках.

Персональные данные третьего вида — это информация, позволяющая только определить субъекта, то есть, например, фамилия, имя и дата рождения. К четвертому виду относятся общедоступные или обезличенные персональные данные. Общедоступными являются ПДн, которые в соответствии с законодательством не могут подвергаться сокрытию, то есть не могут быть конфиденциальными, например, сведения о доходах представителей органов государственной и муниципальной власти, либо ПДн, доступ к которым предоставлен с разрешения самого субъекта. Обезличенными персональными данными является информация, по которой невозможно определить ее принадлежность к конкретному физическому лицу.

**Тема 2.2. Правовое обеспечение защиты интеллектуальной собственности**

**Урок № 13. Понятие и структура интеллектуальной собственности. Объекты интеллектуальной собственности. Законодательные акты РФ в отношении ИС.**

План:

1. Понятие и структура интеллектуальной собственности.
2. Объекты интеллектуальной собственности.
3. Законодательные акты РФ в отношении ИС.

1. Интеллектуальная собственность — в широком понимании термин означает закрепленные законом временное исключительное право, а также личные не имущественные права авторов на результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Законодательство, которое определяет права на интеллектуальную собственность, устанавливает монополию авторов на определенные формы использования результатов своей интеллектуальной, творческой деятельности, которые, таким образом, могут использоваться другими лицами лишь с разрешения первых. Интеллектуальную собственность, в свою очередь, можно упрощенно разделить на 3 группы:

• Производственная собственность (объекты интеллектуальной собственности связанные с техникой и промышленным производством). Этот вид интеллектуальной собственности защищается патентным правом и включает в себя изобретения, промышленные образцы и полезные модели.

• Произведения науки, искусства и литературы. Их использование регулируется авторским правом (так же к этой группе относятся программы для ЭВМ, базы данных и т.д.).

• Коммерческие и служебные тайны (ноу-хау).

Виды интеллектуальных прав

Авторское право

Авторским правом регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. В основе авторского права лежит понятие «произведения», означающее оригинальный результат творческой деятельности, существующий в какой-либо объективной форме. Именно эта объективная форма выражения является предметом охраны в авторском праве. Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

Смежные права

Группа исключительных прав, созданная во второй половине XX- начале XXI веков, по образцу авторского права, для видов деятельности, которые являются недостаточно творческими для того, чтобы на их результаты можно было распространить авторское право. Содержание смежных прав существенно отличается в разных странах. Наиболее распространенными примерами являются исключительное право музыкантов-исполнителей, изготовителей фонограмм, организаций эфирного вещания..

Патентное право

Патентное право — система правовых норм, которыми определяется порядок охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов (часто эти три объекта объединяют под единым названием — «промышленная собственность») и селекционных достижений путем выдачи патентов.

Права на средства индивидуализации

Группа объектов интеллектуальной собственности, права на которые можно объединить в один правовой институт охраны маркетинговых обозначений. Включает в себя такие понятия, как: товарный знак, фирменное наименование, наименование места происхождения товара. Впервые правовые нормы об охране средств индивидуализации на международном уровне закреплены в Парижской конвенции по охране промышленной собственности, где товарным знакам посвящена большая часть конвенции, чем изобретениям и промышленным образцам.

2. **Объекты интеллектуальной собственности (объект ИС)**- нематериальные результаты интеллектуальной (мыслительной) деятельности человека, либо приравненные к таким результатам средства индивидуализации, имеющие информационную природу, в отношении которых установлен особый правовой режим их использования.

В науке гражданского права выделяют следующие свойства объектов ИС:

- возможность многократного использования;

- неисчерпаемость при потреблении;

- сохранение информации у передающего ее субъекта;

- способность к сохранению, накапливанию, интегрированию.

Отмеченные признаки обусловили необходимость установления для объектов ИС особого правового режима в виде закрепления за обладателем исключительных и иных субъективных прав на объект, отличных от традиционного вещного права собственности. Существо и особенности того или иного объекта исключительных прав изначально определяют основные черты его правового режима так же внутри института интеллектуальных прав. От объекта зависят в первую очередь основания и способы установления исключительного права, определение первоначального обладателя исключительного права, фактические возможности и способы их юридического обеспечения за правообладателем в рамках принадлежащего ему субъективного исключительного права, способы осуществления и защиты исключительного права и т.д.

3. Информационное законодательство представляет собой совокупность законов, иных нормативно-правовых актов, с помощью и посредствам которых государство устанавливает, изменяет либо прекращает действие соответствующих информационно-правовых норм. Информационное законодательство выступает главенствующей формой закрепления норм информационного права и важнейшим правообразующим фактором. Появление информационного законодательства в системе нормативно-правовых актов РФ свидетельствует о повышении роли государства в регулировании информационных отношений и придании им качества общественно значимых отношений.

Систему информационного законодательства образуют различные законы и издаваемые в соответствии с ними иные нормативные правовые акты, посвященные прямому или опосредованному регулированию отношений, объектом которых является информация, производные от нее продукты и Системы информационного законодательства включает в себя правовые акты федеральных органов и органов субъектов РФ. Среди правовых актов федеральных органов главное место занимают федеральные законы. Они обладают высшей юридической силой, регулируют наиболее важные, основополагающие отношения и содержат информационно-равовые нормы исходного характера, которые рассчитаны на постоянное либо длительное действие.

Нормативные акты, не относящиеся к категории законов, являются подзаконными. В их число входят нормативные акты Президента РФ, Правительства РФ, ведомственные нормативные акты, связанная с ними деятельность.

**Урок № 14. Правовые формы защиты интеллектуальной собственности: авторское право, патентное право и коммерческая тайна.**

План:

1. Правовые формы защиты интеллектуальной собственности: авторское право, патентное право и коммерческая тайна.

1. В современном международном частном праве объекты авторского и патентного права стали объединяться в одну общую группу, получившую наименование «интеллектуальная собственность». Это связано с заключением Стокгольмской конвенции 1967 г., учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС). Согласно ст. 2 Конвенции интеллектуальная собственность включает права, относящиеся

* к литературным, художественным и научным произведениям;
* исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам;
* изобретениям во всех областях человеческой деятельности,
* научным открытиям;
* промышленным образцам;
* товарным знакам, знакам обслуживания,
* фирменным наименованиям,
* коммерческим обозначениям;
* защите против недобросовестной конкуренции,
* а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

В ст. 44 Конституции РФ говорится о том, что интеллектуальная собственность охраняется законом. Согласно п. «о» ст. 71 Конституции к исключительной компетенции Российской Федерации относится правовое регулирование интеллектуальной собственности.

Точно так же условный характер носит другой широко применяемый в международных отношениях термин - «промышленная собственность». Согласно ст. 1 Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г. (далее - Парижская конвенция) объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

Авторские права

Основным международным многосторонним соглашением в области авторского права является Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (была пересмотрена в Стокгольме в 1967 г., Париже - в 1971 г., далее - Бернская конвенция). Другим многосторонним соглашением в этой области является Всемирная конвенция об авторском праве 1952 г., заключенная в Женеве, дополненная на конференции в Париже в 1971 г. Россия участвует в этих и в ряде других многосторонних соглашений, с отдельными государствами Россия заключила двусторонние соглашения по вопросам международной охраны интеллектуальной собственности. Когда говорят о международной охране в этой области, имеют в виду не создание какого-то международного патента на изобретение или единой для всего мира охраны литературного или музыкального произведения, а создание условий для обеспечения прав на результаты интеллектуального творчества, независимо от того, в какой стране они были первоначально созданы или защищены.

Соглашение об относящихся к торговле аспектах прав интеллектуальной собственности. В международной практике оно обычно именуется сокращенно ТРИПС (TRIPS - от названия Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights).

Конкретное регулирование отношений, возникающих в связи с созданием, использованием и охраной произведений науки, литературы, искусства и иных результатов интеллектуальной деятельности, осуществляется в подавляющем большинстве государств мира не законодательством об интеллектуальной собственности, а патентным законодательством, законами об авторском праве, о товарных знаках.

В рамках ВОИС в последние годы были заключены в области авторского права Договор ВОИС по авторскому праву 1996 г. и Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам 1996 г., Договор ВОИС о международной регистрации аудиовизуальных произведений 1989 г., в области охраны промышленной собственности - Договор ВОИС о законах о товарных знаках 1994 г.

Авторы - граждане стран - участниц Бернского союза пользуются охраной своих авторских прав. Так, согласно ст. 5 Бернской конвенции указанные авторы пользуются в других странах Союза, кроме страны происхождения произведения, в отношении своих произведений, как опубликованных, так и неопубликованных, «правами, которые предоставляются в настоящее время или могут быть предоставлены в дальнейшем соответствующими законами этих стран своим гражданам, а также правами, особо предоставляемыми настоящей Конвенцией».

Такая же охрана предоставляется авторам - гражданам государств, не участвующих в Конвенции, в отношении произведений, опубликованных ими впервые в одной из стран Бернского союза или одновременно в стране, не входящей в Союз, и в стране Союза. Бернская конвенция во главу угла ставит территориальный признак - страну происхождения произведения или, точнее, страну первого опубликования произведения.

Под объектами авторских прав обычно понимаются произведения науки, литературы и искусства. В Бернской конвенции применяется понятие «литературные и художественные произведения». Этот термин согласно Конвенции охватывает все произведения в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой бы форме они ни были выражены, как-то: книги, брошюры и другие письменные произведения; лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; драматические, музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста; кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии; рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, графики и литографии; фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии; произведения прикладного искусства; иллюстрации, карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам. Этот перечень не является замкнутым или исчерпывающим. По мере развития науки и техники круг объектов охраны расширяется, что также находит свое отражение в Бернской конвенции (при ее пересмотрах) и в других международных соглашениях. В Соглашении ТРИПС охрана распространена на компьютерные программы.

Срок охраны авторского права по Бернской конвенции составляет все время жизни автора и 50 лет после его смерти. Это в принципе минимальный срок, так как если по закону страны - участницы Союза, в которой предъявляется требование об охране, срок является более продолжительным, то применяется установленный в этой стране срок, однако он не может быть более продолжительным, чем срок действия авторского права, который

Вторым основным многосторонним международным соглашением является Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве. Она была разработана под эгидой ЮНЕСКО.

Всемирная конвенция, как и Бернская, исходит из принципа национального режима, но в отличие от нее этот принцип играет здесь большую роль, поскольку Всемирная конвенция содержит немного материально-правовых норм, отсылая к внутреннему законодательству. Тем самым присоединение к Всемирной конвенции в меньшей степени требует внесения изменений во внутреннее законодательство. По своему содержанию она носит более универсальный характер, что делает возможным участие в ней стран с различным законодательством в области авторского права. Во Всемирной конвенции более широко представлены государства с различными системами авторского права, хотя большинство участников Бернской и Всемирной конвенций совпадает.

Основное правило Всемирной конвенции (правило о национальном режиме) содержится в ст. II. Эта статья (в ред. 1971 г.) гласит:

«1. Выпущенные в свет произведения граждан любого Договаривающегося Государства, равно как произведения, впервые выпущенные в свет на территории такого Государства, пользуются в каждом другом Договаривающемся Государстве охраной, которую такое Государство предоставляет произведениям своих граждан, впервые выпущенным в свет на его собственной территории, ТАК ЖЕ КАК И ОХРАНОЙ, СПЕЦИАЛЬНО ПРЕДОСТАВЛЕННОЙ НАСТОЯЩЕЙ КОНВЕНЦИЕЙ

2. Не выпущенные в свет произведения граждан каждого Договаривающегося Государства пользуются в каждом другом Договаривающемся Государстве охраной, которую это Государство предоставляет не выпущенным в свет произведениям своих граждан, ТАК ЖЕ КАК И ОХРАНОЙ, СПЕЦИАЛЬНО ПРЕДОСТАВЛЕННОЙ НАСТОЯЩЕЙ КОНВЕНЦИЕЙ.

3. Для целей настоящей Конвенции любое Договаривающееся Государство может в порядке своего внутреннего законодательства приравнять к своим гражданам любых лиц, домицилированных на территории этого Государства».

Патентное право

Охрана изобретений во всем мире осуществляется на основе норм патентного права. Технические достижения признаются в качестве изобретений только в результате принятия решения патентным ведомством; в России - Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент), и права на изобретения возникают у какого-либо лица лишь в случае выдачи ему охранного документа (патента). Такой документ действует только на территории государства, в котором он был выдан. Поэтому для приобретения права на это изобретение в другом государстве требуются подача заявки и самостоятельная выдача патента или иного охранного документа в этом иностранном государстве.

Обычно в случае выдачи патента исключительное право на изобретение предоставляется патентообладателю, в качестве которого чаще всего выступают крупные фирмы. Имея патент, патентообладатель может разрешить кому-либо использовать это изобретение, использовать его сам или вообще никому его не предоставлять для использования. Без согласия патентообладателя изобретение не может быть использовано. Если кто-либо сделает это, т.е. нарушит патент, то по решению суда с нарушителя можно будет взыскать убытки, связанные с нарушением патента, и наложить арест на изделие, созданное с использованием патента, например при ввозе его в страну.

Парижская конвенция не предусматривает создания международного патента, который, будучи выдан в одной стране - участнице Конвенции, действовал бы во всех других странах. В любой другой стране изобретение может свободно использоваться без выплаты вознаграждения, если оно там не запатентовано.

Одним из основных принципов Парижской конвенции является принцип национального режима. Конвенция предусматривает предоставление гражданам и фирмам любой страны - ее участницы такой же охраны промышленной собственности, какая предоставляется или будет предоставляться в будущем своим гражданам законодательством данного государства (ст. 2).

Практически наиболее важным правилом Парижской конвенции является правило о конвенционном приоритете. Введение правила о приоритете в Конвенцию объясняется следующим: патент получает тот, кто первым подал заявку на изобретение. Первенство в подаче заявки обеспечивает новизну изобретения, которая является необходимым условием выдачи патента. При патентовании изобретения за границей вопрос о новизне осложняется тем, что изобретение, уже запатентованное в одном государстве, не является «новым» и, следовательно, непатентоспособно в другой стране. Запатентовать же изобретение одновременно в ряде государств - задача очень сложная. Положение облегчается для заявителей из стран - участниц Конвенции. Лицо, подавшее заявку на изобретение в одном из государств-участников, в течение 12 месяцев с даты подачи первой заявки пользуется для подачи заявки в других государствах-участниках правом приоритета (ст. 4). Публикация о таком изобретении, подача заявки на него третьим лицом в течение этого срока - эти и подобные им обстоятельства не помешают выдаче патента, поскольку приоритет и новизна будут определяться в другой стране не на день фактической подачи заявки в другой стране, а на момент подачи первой заявки. Так, при подаче иностранцем заявки в России приоритет изобретения может устанавливаться по дате подачи первой заявки на изобретение в зарубежных странах (конвенционный приоритет), если заявка на изобретение поступила в наше патентное ведомство в течение 12 месяцев с даты подачи первой заявки в зарубежной стране - участнице Парижской конвенции по охране промышленной собственности. В Парижской конвенции 1883 г. имеются лишь отдельные материально-правовые нормы по вопросам охраны изобретений (об обязательном осуществлении изобретений, о возможном использовании запатентованных устройств на кораблях и иных транспортных средствах).

Патентование в соответствии с Договором о патентной кооперации или Евразийской патентной конвенцией изобретения, созданного в Российской Федерации, допускается без предварительной подачи соответствующей заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, если заявка в соответствии с Договором о патентной кооперации (международная заявка) подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности как в получающее ведомство и в ней указана Российская Федерация в качестве государства, в котором заявитель намерен получить патент, а евразийская заявка подана через федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Оформление заявочных материалов для получения заграничного патента - сложный процесс. Патент за границей испрашивается на имя предприятия (организации) или же на имя действительного автора (авторов) изобретения, причем и в заявке, и в патенте указывается имя действительного изобретателя. Таким образом, личные права изобретателя охраняются и при патентовании за границей. Патент может быть получен и на имя правопреемника, т.е. лица, которому автор передал соответствующие права.

Изобретения патентуются за границей с соблюдением требований законов той страны, в которой испрашивается охрана. Во многих государствах заявки необходимо подавать через патентного поверенного. Такими патентными поверенными являются специальные конторы, специальные фирмы.

Право на товарный знак, наименование места происхождения товаров и борьба с недобросовестной конкуренцией

Товарный знак и знак обслуживания - это обозначения, служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридическими или физическими лицами. Обычно это оригинальное художественное изображение, которое помещается на изделиях. Оно призвано служить рекламе изделий. Поэтому товарный знак способствует реализации товара и свидетельствует об определенном качестве изделия.

В России право на товарный знак возникает вследствие его регистрации. Если товарный знак будет зарегистрирован в РФ, то правообладатель получит исключительное право на использование знака. Никто не может использовать охраняемый в РФ товарный знак без разрешения правообладателя.

Споры о регистрации товарных знаков решаются в административном порядке федеральным органом исполнительной власти по интеллектуализации собственности.

Некоторые страны - участницы Парижской конвенции заключили в 1891 г. Мадридскую конвенцию о международной регистрации фабричных и товарных знаков.

В соответствии с Конвенцией в Международное бюро в Женеве через ведомство страны, где была подана национальная заявка и осуществлена регистрация знака, подается заявка на международную регистрацию. В заявке указываются номера заявки и регистрации знака в стране происхождения.

В заявке указываются те страны - участницы Конвенции, в отношении которых испрашивается охрана. В течение года после подачи заявки в Международное бюро каждое государство может возразить против предоставления международной регистрации на том основании, что заявленное обозначение не отвечает требованиям национального законодательства. Если отказа не поступило, товарный знак становится охраняемым во всех странах, в отношении которых была подана заявка на международную регистрацию.

В 1989 г. был подписан Протокол к Мадридской конвенции. Мадридский протокол был принят с целью введения в систему международной регистрации некоторых изменений, основными из которых являются установление возможности по усмотрению заявителя подавать заявки, основываясь не только на национальных регистрациях, но и на национальных заявках, и к тому же не только на французском, но и на английском языках.

Под географическими указаниями в Соглашении понимаются обозначения, которые идентифицируют происхождение товара из территорий сторон или их регионов, или местностей, где качество, репутация либо другие характеристики товара в значительной степени соотносятся с его географическим происхождением. Соглашение предусматривает ряд мер, направленных на пресечение использования ложных товарных знаков и географических указаний, аналогичных мерам, установленным Соглашением ТРИПС.

**Урок № 15. Программы и информационные технологии как формы интеллектуальной собственности. Авторское право на программы и информационные технологии. Способы фиксации авторского права.**

План:

1. Программы и информационные технологии как формы интеллектуальной собственности.
2. Авторское право на программы и информационные технологии.
3. Способы фиксации авторского права.

1. Авторское право на программы для ЭВМ и базы данных.

Законы «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» и «Об авторском праве и смежных правах». Их соотношение. Международные соглашения о защите авторских прав: Всемирная конвенция об авторском праве, Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. Авторское право на программу для ЭВМ и БД. Сфера действия авторского права. Объекты охраны. Субъекты авторского права на программы для ЭВМ и БД. Личные неимущественные права. Имущественные права. Права на программу, разработанную по заданию работодателя. Передача прав на программу для ЭВМ и БД. Нарушение прав на программу для ЭВМ и БД и ответственность за нарушение прав правообладателя. Право на регистрацию. Порядок регистрации. РосАПО (Российское агентство по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и интегральных микросхем). Фонды алгоритмов и программ. Порядок регистрации в фонде. Российские авторские общества.

## 2. Авторское право, его источники и современные информационные технологии. Защита и передача прав на программы для ЭВМ и баз данных. Типичные правонарушения в сфере информационных технологий и защита нарушенных прав авторов интеллектуальной собственности.

3. Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства,

Произведение – это система идей, мыслей и образов, выраженных в доступной для восприятия человеческими чувствами форме. Любое произведение должно отвечать двум критериям.

1. является результатом творческой деятельности.

2. быть выражено в объективной форме.

Отсутствие любого из названных критериев не позволяет говорить о наличии произведения как объекта авторского права. При этом объектом авторского права может служить как произведение в целом, так и его часть (включая его название), которая удовлетворяет названным критериям охраноспособности и может использоваться самостоятельно.

Критерии творческой деятельности

Творческой обычно считается умственная (мыслительная, духовная, интеллектуальная) деятельность, завершающаяся созданием творчески самостоятельного результата науки, литературы или искусства. Такая деятельность иногда называется продуктивной, в отличие от репродуктивной, выражающейся в воспроизводстве готовых мыслей или образов по правилам формальной логики или иным известным правилам.

Поскольку творчество - субъективный критерий, то творческой по общему правилу признается любая умственная деятельность, и результат этой деятельности охраняется авторским правом, если не доказано, что он является следствием прямого копирования, "пиратства", плагиата, либо он вообще по закону не может являться объектом авторского права. То есть имеет место презумпция творческого характера как самой умственной деятельности, так и любого из ее результатов.

Трактовка творчества как акта самостоятельного создания произведения тем более оправданна, что для авторского права безразличны собственно научные, литературные или художественные качества произведения. Авторское право охраняет любые творчески самостоятельные произведения независимо от их назначения и достоинства.

Охраняемые авторским правом произведения именуются "оригинальными". Это означает уникальность результата, его принципиальную неповторимость при параллельном творчестве разных лиц.

Произведение будет рассматриваться в качестве творчески нового и в том случае, если по-новому выражены замысел и художественные образы. что имеет место при переработке повествовательного произведения в драматическое и наоборот. Наконец, новым произведение будет и в том случае, если используется чужое опубликованное произведение для создания нового творчески самостоятельного произведения.

При решении вопроса о том, является ли данное произведение объектом авторского права на практике может возникнуть вопрос о том, является ли данное произведение творчески самостоятельным. Установление указанного факта может быть осуществлено с помощью специальной экспертизы. При этом следует иметь в виду, что авторское право охраняет произведение как единое целое формы и содержания. Обособленное от формы содержание и в частности идею, тему, сюжет произведения оно не охраняет. Не охраняются также концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, предлагаемые решения, открытия, факты.

Закон также ничего не говорит о способах и критериях, пользуясь которыми можно определить является ли творческое начало в произведении достаточным для того, чтобы оно охранялось авторским правом. Практическое значение этот вопрос имеет в тех случаях, когда встает вопрос о правовой охране названий или заголовков, афоризмов, состоящих из нескольких, а иногда из одного слова.

В соответствии со сложившейся в России судебной практикой минимальное творческое начало в заголовке или названии, состоящем только из одного слова отсутствует и соответственно они авторским правом не охраняются. В остальных случаях вопрос решается в зависимости от конкретных обстоятельств. В информационном письме Президиума ВАС РФ от 27 сентября 1999 г. N 47 было подчеркнуто, что название произведения подлежит охране как объект авторского права в случае, если является результатом творческой деятельности автора (оригинальным) и может использоваться самостоятельно.

В ряде случаев произведение создается на основе уже существующих произведений (несамостоятельные произведения или производные). В отличие от оригинальных произведений, в которых все охраняемые элементы созданы самим автором, производные произведения

могут включать элементы уже существующих произведений. К ним относятся производные произведения, под которыми понимаются переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства. Вопрос о том, имеет ли место производное произведение решается в зависимости от того, был ли внесен достаточный творческий вклад в его создание. Так, если обработчик при создании производного произведения не заимствует элементы другого самостоятельного или производного произведения, то налицо создание нового произведения, которое однозначно будет охраняться авторским правом (пример, создание произведения "по мотивам"). Если же заимствование все же произошло, то вопрос о создании нового произведения будет решаться при наличии достаточного творческого начала. Таким образом, производные произведения будут охраняться авторским правом при наличии достаточного творческого начала и соблюдения авторских прав на оригинальное произведение.

Под признаки охраняемого авторским правом произведения попадают и интервью, хотя они прямо и не указаны в перечне охраняемых произведений. Так, творческое начало присутствует как в работе журналиста, так и интервьюируемого; журналист подбирает и формулирует вопросы, а интервьюируемый определяет содержание и форму вопросов, Таким образом, общими усилиями создается особый вид произведения, включающий две неразрывные части.

Каждое произведение обладает определенными достоинствами и назначением.

Достоинства произведения - это различные положительные характеристики, относящиеся к форме или содержанию произведения: актуальность темы, научная глубина и достоверность, художественное мастерство.

Назначение произведения - это предполагаемый или фактический метод его использования либо сфера его использования. Назначение произведения определяется автором или иным правообладателем.

Авторское право в одинаковой степени охраняет любые произведения, независимо от достоинств и назначения.

Объективная форма выражения произведения.

Это способ фиксации творческого замысла автора, при котором произведение доступно для восприятия человеческими чувствами.

письменная (рукопись, машинопись, нотная запись и т.п.);

устная (публичное произнесение, исполнение и т.п.);

звуко- или видеозапись (механическая, магнитная, цифровая, оптическая и т.п.);

объемно-пространственная (скульптура, модель, макет, сооружение и т.п.).

При этом под записью понимается фиксация звуков и (или) изображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществить их неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение. К числу устных произведений обычно относят речи, в том числе судебные, доклады, лекции, проповеди.

В связи с объективной формой произведения следует подчеркнуть, что, как правило, эта форма выражается с помощью различных телесных, материальных носителей (бумаги, холста, камня, дискеты и т.п.). При этом на материальные носители может существовать и обычно существует чье-то право собственности или иное вещное право. Однако это не приводит к превращению систем научных понятий, литературных или художественных образов (т.е. идеальных результатов интеллектуальной деятельности) в материальные объекты.

**Урок № 16. Общие положения патентного права: источники патентного права, субъекты и объекты патентного права. Порядок получения патента. Правовая охрана и защита патентных прав.**

План:

1. Общие положения патентного права: источники патентного права.
2. Субъекты и объекты патентного права.
3. Порядок получения патента.
4. Правовая охрана и защита патентных прав.

1. Институту патентного права посвящена гл. 72 ГК. В § 1 данной главы изложены основные положения, относящиеся к патентным правам. В частности, в соответствии с п. 1 ст. 1345 ГК интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы являются патентными правами. В соответствии с п. 2 указанной статьи автору изобретения, полезной модели иди промышленного обращать принадлежат исключительное право и право авторства. В случаях, предусмотренных ГК, автору изобретения, полезной модели или промышленного образца принадлежат также другие права, в том числе право на получение патента, право на вознаграждение за использование служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Согласно норме ст. 1346 ГК на территории РФ признаются исключительные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, удостоверенные патентами, выданными федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатентом), или патентами, имеющими силу на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами РФ.

Автором изобретения, полезной модели или промышленного образца признается гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности.

В ст. 1349 ГК определены объекты патентных прав:

* 1) результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере,отвечающие установленным в ГК требованиям к изобретениям и полезным моделям;
* 2) результаты интеллектуальной деятельности в сфере художественного конструировании, отвечающие установленным ГК требованиям к промышленным образцам.

На изобретения, содержащие сведения, составляющие государственную тайну (секретные изобретения), положения ГК распространяются, если иное не предусмотрено специальными правилами ст. 1401 — 1405 данного Кодекса и изданными в соответствии с ними иными правовыми актами. Полезным моделям и промышленным образцам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну, правовая охрана в соответствии с ГК не предоставляется.

2.   Патентное право является частью гражданского права, регулирую­щей отношения, возникающие в процессе использования объекта ин­теллектуальной собственности в народном хозяйстве, культуре, здра­воохранении, обороне. Этими объектами, согласно Патентному зако­ну РФ от 12 сентября 1992 г., являются изобретения, полезные модели или «малые изобретения», промышленные образцы. Речь идет, таким образом, о результатах творческой деятельности в области науки и тех­ники. К этим результатам относятся и научные открытия, которые ра­нее охранялись правом на открытие. Это был редкий случай в мировой практике охраны авторских прав, потому что, во-первых, автор откры­тия закрепляет свое авторство в публикациях, где он описывает откры­тие,  во-вторых, использование открытия не может быть ограничено, запрещено или разрешено.

   Изобретение не следует смешивать с открытием. В открытии не создается ничего нового, а лишь описывается ранее не известное явле­ние или свойство объективного мира, например всемирное тяготение или радиационные пояса вокруг Земли. Они существовали всегда, но не были известны. Открытие делает их известными человечеству.

Изобретение отличается также от рационализаторского предложе­ния, которое не обладает признаками новизны и изобретательского уровня. Рационализаторское предложение является новым лишь в рам­ках того предприятия, где оно внедряется, и только на этом предприя­тии рационализатор получает вознаграждение.

Рационализаторское предложение является объектом правовой за­щиты и правового признания, но не в рамках Патентного закона, а в соответствии с другими законами.

К устройствам относятся конструкции и изделия. Под уст­ройством понимается система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом. Устройство - совокупность элементов, которые каким-либо образом взаимодействуют между собой и в совокупности выполняют определенную функ­цию.

Способ — это совокупность приемов и методов, выполнение которых в оп­ределенной последовательности и с соблюдением определен­ных правил влечет достижение определенного ре­зультата. К способам относятся процессы выполнения действий над материальными объектами с помощью материальных же объек­тов.

Вещество как самостоятельный вид изобретения представ­ляет собой искусственно созданное материальное образование, являющееся совокупностью взаимосвязанных элементов.

Штамм микроорганизма, культуры клеток растений или жи­вотных, означает совокупность клеток, имеющих общее проис­хождение, характеризующихся одинаковыми устойчивыми при­знаками.

Наконец, применение ранее известных устройств, спосо­бов, веществ, штаммов по новому назначению состоит в том, что известное техническое средство предлагается использовать с иной целью для решения задачи, которая не имелась в виду ни автором, ни другими специалистами, когда впервые стали применять данные устройства, способ, вещество или штамм.

**Виды субъектов патентного права**

**Субъектами патентного права**являются авто­ры, патентообладатели, наследники, патентное ве­домство, граждане России и иностранцы.

1) Подача заявки на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Формальные требования:

Заявка подается в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности лицом, обладающим правом на получение патента. Заявление представляется на русском языке. Прочие документы заявки представляются на русском или другом языке. Если документы заявки представлены на другом языке, к заявке прилагается их перевод на русский язык. Заявление подписывается заявителем, а в случае подачи заявки через патентного поверенного или иного представителя - заявителем или его представителем, подающим заявку.

К заявке на выдачу патента прилагается документ, подтверждающий уплату патентной пошлины.

ГК РФ установлены отдельные требования исходя из объекта патентного права.

2) Формальная экспертиза.

Ее цель – проверка поступивших документов и их соответствие установленным требованиям.

Формальная экспертиза заявки на изобретение:

- если заявителем представлены дополнительные материалы, то проверяется, не изменяют ли они сущность заявленного изобретения.

- о положительном результате формальной экспертизы и о дате подачи заявки на изобретение федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности уведомляет заявителя незамедлительно после завершения формальной экспертизы.

- если заявка на изобретение не соответствует установленным требованиям к документам заявки, федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности направляет заявителю запрос с предложением в течение двух месяцев со дня получения им запроса представить исправленные или недостающие документы. Этот срок может быть продлен, но не более чем на десять месяцев.

- если заявка на изобретение подана с нарушением требования единства изобретения, федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности предлагает заявителю в течение двух месяцев со дня получения им соответствующего уведомления сообщить, какое из заявленных изобретений должно рассматриваться, и при необходимости внести изменения в документы заявки.

Публикация сведений о заявке на изобретение осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в официальном бюллетене по истечении 18 месяцев со дня подачи заявки на изобретение, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом.

3) Экспертиза заявки на изобретение по существу.

Второй этап экспертизы - экспертиза по существу проводится только в случае, если подано специальное ходатайство в Патентное ведомство о проведении такой экспертизы и уплачена соответствующая пошлина. Такое ходатайство может быть подано самим заявителем, а может быть подано и третьими лицами. Заявитель имеет право подавать такое ходатайство в течение трех лет с даты поступления заявки в Патентное ведомство, в частности, заявитель может подать такое ходатайство сразу при подаче заявки. Третьи лица могут подать ходатайство также в течение трех лет о указанной даты, но фактически они могут сделать это только после публикации сведений о заявке, которая проводится в обязательном порядке по истечении 18 месяцев с даты подачи заявки или раньше по специальному ходатайству заявителя. До такой публикации сведения о заявке считаются конфиденциальными и разглашению не подлежат. Если ходатайство о проведении экспертизы по существу подано третьим лицом, то заявитель уведомляется об этом.

Зачем существует такой порядок проведения экспертизы? Это обусловлено тем, что очень многие технические решения морально стареют или их охрана признаётся заявителем нецелесообразной еще до того, как будет выдан патент. Как показывает опыт стран, где уже давно существует система отсроченной экспертизы, почти половина заявок остается без проведения экспертизы по существу из-за того, что ходатайство о проведении такой экспертизы не подается. Это уменьшает нагрузку на Патентное ведомство и сокращает срок прохождения экспертизы по остальным заявкам.

При экспертизе заявки по существу еще раз проверяют правильность составления документов заявки, соблюдение принципа единства изобретения, правильность классификации в соответствии с МПК. А также осуществляется:

\* установление приоритета изобретения;

\* проверка правильности составления формулы изобретения;

\* проверка дополнительных материалов, если они были предоставлены заявителем;

\* проверку соответствия условиям патентоспособности заявленного изобретения, то есть относится ли объект изобретения к охраноспособным объектам, обладает ли он новизной, удовлетворяет ли он условиям изобретательского уровня и промышленной применимости.

4) Регистрация изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдача патента.

- на основании решения о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности вносит изобретение, полезную модель или промышленный образец в соответствующий государственный реестр - в Государственный реестр изобретений Российской Федерации, Государственный реестр полезных моделей Российской Федерации и Государственный реестр промышленных образцов Российской Федерации и выдает патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Если патент испрашивался на имя нескольких лиц, им выдается один патент.

- далее происходит публикация в официальном бюллетене сведения о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, включающие имя автора (если автор не отказался быть упомянутым в качестве такового), имя или наименование патентообладателя, название и формулу изобретения или полезной модели либо перечень существенных признаков промышленного образца и его изображение.

4. **Объекты патентного права:**

* изобретения

• полезные модели;

• промышленные образцы.

Патент - охранный документ, выдаваемый государством и удостоверяющий приобретение прав на ОИС.

Назначением патента является предоставление определенной правовой охраны техническим достижением. Охрана патентных прав обеспечивает вознаграждение не только за создание изобретения, но способствует дальнейшему творчеству и побуждает компании продолжать разработку новых технологий до такого состояния, когда они будут пригодными для продажи. Срок действия патента обычно составляет 20 лет с даты подачи заявки на изобретение. Это дает изобретателю право распоряжаться им в течение определенного количества лет в обмен на полное раскрытие общественности.

**Урок № 17. Общие положения об авторских и смежных правах: источники, субъекты и объекты. Правовая охрана прав автора и смежных прав, защита авторских и смежных прав.**

План:

1. Общие положения об авторских и смежных правах: источники, субъекты и объекты.
2. Правовая охрана прав автора и смежных прав, защита авторских и смежных прав.

1. Авторское право — это совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей.

Предмет авторского права - отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права).

Авторское право сочетает в себе диспозитивно-императивные методы регулирования правоотношений. Источниками авторского права, как и гражданского права в целом, служат международные договоры РФ, законы и иные правовые акты РФ, а также обычаи делового оборота. В соответствие с Конституцией РФ и ГК РФ источниками авторского права являются отдельные статьи ГК, статьи принятых в соответствии с ГК иных федеральных законов, а также указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти по гражданско-правовым вопросам науки, литературы и искусства, не противоречащие ГК РФ и другим федеральным законам.

2. Защита личных и имущественных прав в соответствии со ст.1251 ГК может осуществляться, в частности, путем признания права, восстановления положения существовавшего до нарушения права, пресечении действий нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, компенсации морального вреда и публикаций решения суда по допущенным нарушениям.

Защита исключительных прав может осуществляться, в частности, путем предъявления требования о признании права к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя, о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, о возмещении убытков (может быть предъявлено к лицу, неправомерно использовавшему произведение без соглашения с правообладателем, либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ущерб), об изъятии материального носителя, а именно оборудования, устройств и материалов, главным образом используемых или предназначенных для совершения правонарушения, о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя.

**Тема 2.3. Законодательство о формировании информационных ресурсов**

**Урок № 18. Основы правового режима информационных ресурсов. Пользование информационными ресурсами.**

План:

1. Основы правового режима информационных ресурсов.
2. Пользование информационными ресурсами.

Смысл понятия правовой режим заключается в возможности совершения или не совершения с объектом права определенных действий, влекущих юридический результат.

Под правовым режимом понимается совокупность правил, закрепленных в правовых нормах, регулирующих определенную деятельность людей. Правовое регулирование связано с объектами деятельности, местом, временем совершения данных действий.

Понятие правовой режим сопоставимо с понятием правовой статус. Правовой статус характеризует субъект, а правовой режим – объект, а именно деятельность субъектов, связывает с ней права и обязанности.

Правовой режим информационных ресурсов – это комплекс правил в сфере информации, информационных технологий, информационной безопасности, закрепленных юридически

юридическими нормами и обеспеченных совокупностью правовых средств.

Можно выделить такие виды правовых режимов ресурсов:

1. Общий режим – основан на принципе свободы доступа к информации, например, в отношении массовой информации;

2. Специальные режимы информационных ресурсов, которые связаны с ограничением прав граждан в информационной сфере.

Содержание правового режима информационных ресурсов включает в себя:

1. Порядок документирования информации – в ст. 11 ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации» законодательством РФ или соглашением сторон могут быть установлены требования к документированию информации;

2. Положения о доступе к информационным ресурсам в зависимости от их категорий;

3. Принятие мер по охране информации.

Право собственности на информационные ресурсы возникает в случае их создания за счет средств субъектов или приобретения их на иных законных основаниях.

Субъекты, представляющие в обязательном порядке документированную информацию в органы государственной власти, не утрачивают своих прав на эти документы и на использование информации, содержащейся в них.

Документированная информация, представляемая в обязательном порядке в органы государственной власти, формирует информационные ресурсы, находящиеся в совместном владении государства и субъектов, ее представивших.

Собственник информационных ресурсов пользуется всеми правами собственника, предусмотренного действующим законодательством.

Государство имеет право выкупа документированной информации у физических и юридических лиц, в случаях отнесения данной информации к государственной тайне.

Доступ к ресурсам по общим правилам устанавливается собственником, за исключением случаев, установленных ФЗ.

Доступ к информации – возможность получения и использования информации.

ФЗ устанавливаются перечни сведений, которые не могут быть отнесены к информации с ограниченным доступом и наоборот, устанавливают перечни информации с ограниченным доступом.

Правовой режим защиты информации характеризует деятельность субъектов по защите информации от несанкционированного доступа, хищения, искажения и связывает с ней права и обязанности участников этой деятельности.

Режим защиты информации (режим секретности) определяется видом информации.

2. Статья 12. Реализация права на доступ к информации из информационных ресурсов

1. Пользователи - граждане, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и общественные объединения - обладают равными правами на доступ к государственным информационным ресурсам и не обязаны обосновывать перед владельцем этих ресурсов необходимость получения запрашиваемой ими информации. Исключение составляет информация с ограниченным доступом.

Доступ физических и юридических лиц к государственным информационным ресурсам является основой осуществления общественного контроля за деятельностью органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных, политических и иных организаций, а также за состоянием экономики, экологии и других сфер общественной жизни.

2. Владельцы информационных ресурсов обеспечивают пользователей (потребителей) информацией из информационных ресурсов на основе законодательства, уставов указанных органов и организаций, положений о них, а также договоров на услуги по информационному обеспечению.

Информация, полученная на законных основаниях из государственных информационных ресурсов гражданами и организациями, может быть использована ими для создания производной

информации в целях ее коммерческого распространения с обязательной ссылкой на источник информации.

Источником прибыли в этом случае является результат вложенных труда и средств при создании производной информации, но не исходная информация, полученная из государственных ресурсов.

3. Порядок получения пользователем информации (указание места, времени, ответственных должностных лиц, необходимых процедур) определяет собственник или владелец информационных ресурсов с соблюдением требований, установленных настоящим Федеральным законом.

Перечни информации и услуг по информационному обеспечению, сведения о порядке и условиях доступа к информационным ресурсам владельцы информационных ресурсов и информационных систем предоставляют пользователям бесплатно.

4. Органы государственной власти и организации, ответственные за формирование и использование информационных ресурсов, обеспечивают условия для оперативного и полного предоставления пользователю документированной информации в соответствии с обязанностями, установленными уставами (положениями) этих органов и организаций.

5. Порядок накопления и обработки документированной информации с ограниченным доступом, правила ее защиты и порядок доступа к ней определяются органами государственной власти, ответственными за определенные вид и массивы информации, в соответствии с их компетенцией либо непосредственно ее собственником в соответствии с законодательством.

**Урок № 19.** [**Информатизация. Информационные системы, технологии и средства их обеспечения**](https://ru.wikisource.org/wiki/%D0%A4%D0%B5%D0%B4%D0%B5%D1%80%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D1%8B%D0%B9_%D0%B7%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%BD_%D0%BE%D1%82_20.02.1995_%E2%84%96_24-%D0%A4%D0%97#.D0.93.D0.BB.D0.B0.D0.B2.D0.B0_4._.D0.98.D1.84.D0.BE.D1.80.D0.BC.D0.B0.D1.82.D0.B8.D0.B7.D0.B0.D1.86.D0.B8.D1.8F._.D0.98.D0.BD.D1.84.D0.BE.D1.80.D0.BC.D0.B0.D1.86.D0.B8.D0.BE.D0.BD.D0.BD.D1.8B.D0.B5_.D1.81.D0.B8.D1.81.D1.82.D0.B5.D0.BC.D1.8B.2C_.D1.82.D0.)**. Рассмотрение ФЗ « Об Информации, информатизации и защите информации».**

План:

1. Информатизация.

2.  [Информационные системы, технологии и средства их обеспечения](https://ru.wikisource.org/wiki/%D0%A4%D0%B5%D0%B4%D0%B5%D1%80%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D1%8B%D0%B9_%D0%B7%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%BD_%D0%BE%D1%82_20.02.1995_%E2%84%96_24-%D0%A4%D0%97#.D0.93.D0.BB.D0.B0.D0.B2.D0.B0_4._.D0.98.D1.84.D0.BE.D1.80.D0.BC.D0.B0.D1.82.D0.B8.D0.B7.D0.B0.D1.86.D0.B8.D1.8F._.D0.98.D0.BD.D1.84.D0.BE.D1.80.D0.BC.D0.B0.D1.86.D0.B8.D0.BE.D0.BD.D0.BD.D1.8B.D0.B5_.D1.81.D0.B8.D1.81.D1.82.D0.B5.D0.BC.D1.8B.2C_.D1.82.D0.).

3. Рассмотрение ФЗ « Об Информации, информатизации и защите информации».

1. **Информатизация** (англ. Informatization) — политика и процессы, направленные на построение и развитие телекоммуникационной инфраструктуры, объединяющей территориально распределенные информационные ресурсы.

2. Информационные системы и их правовое регулирование. Лицензирование и сертификация информационных систем и технологий. Порядок разработки и внедрения информационных систем и информационных технологий. Правовое регулирование связи и телекоммуникаций. Правовое регулирование функционирования Государственной автоматизированной системы РФ «Выборы».

**Информационная система** – это совокупность содержащейся в базах данных информации и обеспечивающих ее обработку информационных технологий и технических средств1.

**Информационные технологии** – процессы, методы поиска, сбора, хранения, обработки, предоставления, распространения информации и способы осуществления таких процессов и методов.

3. Основополагающим среди российских законов, посвященных вопросам информационной безопасности, следует считать закон "Об информации, информатизации и защите информации" от 20 февраля 1995 года номер 24-ФЗ (принят Государственной Думой 25 января 1995 года). В нем даются основные определения и намечаются направления развития законодательства в данной области.

Процитируем некоторые из этих определений:

* **информация** - сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления;
* **документированная информация (документ)** - зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать;
* **информационные процессы** - процессы сбора, обработки, накопления, хранения, поиска и распространения информации;
* **информационная система** - организационно упорядоченная совокупность документов (массивов документов) и информационных технологий, в том числе с использованием средств вычислительной техники и связи, реализующих информационные процессы;
* **информационные ресурсы** - отдельные документы и отдельные массивы документов, документы и массивы документов в информационных системах (библиотеках, архивах, фондах, банках данных, других информационных системах);
* информация о гражданах (персональные данные) - сведения о фактах, событиях и обстоятельствах жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность;
* **конфиденциальная информация** - документированная информация, доступ к которой ограничивается в соответствии с законодательством Российской Федерации;
* пользователь (потребитель) информации - субъект, обращающийся к информационной системе или посреднику за получением необходимой ему информации и пользующийся ею.

Мы, разумеется, не будем обсуждать качество данных в Законе определений. Обратим лишь внимание на гибкость определения конфиденциальной информации, которая не сводится к сведениям, составляющим государственную тайну, а также на понятие персональных данных, закладывающее основу защиты последних.

Закон выделяет следующие цели защиты информации:

* предотвращение утечки, хищения, утраты, искажения, подделки информации;
* предотвращение угроз безопасности личности, общества, государства;
* предотвращение несанкционированных действий по уничтожению, модификации, искажению, копированию, блокированию информации;
* предотвращение других форм незаконного вмешательства в информационные ресурсы и информационные системы, обеспечение правового режима документированной информации как объекта собственности;
* защита конституционных прав граждан на сохранение личной тайны и конфиденциальности персональных данных, имеющихся в информационных системах;
* сохранение государственной тайны, конфиденциальности документированной информации в соответствии с законодательством;
* обеспечение прав субъектов в информационных процессах и при разработке, производстве и применении информационных систем, технологий и средств их обеспечения.

**Тема 3.1. Понятие трудового права. Трудовой договор**

**Урок № 20. Понятие трудового права. Предмет трудового права. Основные задачи. Источники трудового права. Основные принципы. Основные цели трудового законодательства.**

План:

1. Понятие трудового права.
2. Предмет трудового права.
3. Основные задачи.
4. Источники трудового права.
5. Основные принципы.
6. Основные цели трудового законодательства.

1. **Труд** - это сознательная, целенаправленная деятельность по созданию материальных и духовных благ, необходимых для удовлетворения потребностей человека и общества в целом.

**Существует несколько определений понятия «трудовое право»:**

**(Лекция) Трудовое право** **(как отрасль)** - отрасль российского права, регулирующая трудовые отношения работников и работодателей и другие непосредственно с ними связанные, производные от трудовых отношения, и устанавливающая права и обязанности субъектов трудового права и ответственность за их нарушение.

**Трудовое право (как наука)**- система знаний, теоретических положений в области трудового права.

Трудовое право заключает в себе представление правоведов о предмете и методе отрасли, об источниках, предпосылках и перспективах их формирования, о месте трудового в системе отраслей юридической науки.

**Трудовое право (как учебная дисциплина)**– систематизированная совокупность сведений о правовом регулировании трудовых и непосредственно связанных с ними отношений.

2. **Предмет трудового права** - группа общественных отношений (определены в ст. 1 ТК РФ):

1. Трудовые отношения. Центральный институт - трудовой договор. В нём сгруппированы нормы о понятии, видах тру­дового договора, порядке его заключения (приема на работу), изменения (перевода) и прекращения (увольнения);

2. Иные общественные отношения тесно связанные с трудовыми:

а) отношения по организации труда и управления трудом;

б) трудоустройство у данного работодателя (например, отношения, когда ещё не устроился на работу у данного работодателя);

в) подготовка и дополнительное профессиональное образование работников непосредственно у данного работодателя. Центральный институт - ученический договор.

г) социальное партнерство, ведение коллективных переговоров, заключение коллективных договоров и соглашений. Социальное партнерство выражается в заключение двух актов: коллективный договор и соглашение.

д) участие работников и профсоюзов в установлении условий труда и применении трудового законодательства;

е) материальная ответственность работодателя и работника в сфере труда. Отличие ответственности в ТП от ГП в том, что в ТП нужно возмещать только ущерб, а упущенная выгода работником не возмещается;

ж) по надзору и контролю, профсоюзному контролю за соблюдением трудового законодательства;

з) разрешение трудовых споров;

и) обязательное социальное страхование.

3. **Функции трудового права**– это воздействие норм трудового права на поведение людей в процессе труда для достижения целей и задач трудового законодательства.

Основные функции трудового права:

* защитная – создание системы государственных гарантий трудовых прав работников;
* производственная – защита интересов работодателя в трудовых отношениях;
* воспитательная — отражена в нормах о поощрениях, в нормах о дисциплинарной и материальной ответственности.

4. Основой правового регулирования труда являются его ис­точники. Источником трудового права называется норматив­ный правовой акт трудового законодательства, т. е. акт, содер­жащий нормы этой отрасли права. Как форма выражения тру­дового законодательства источник может содержать нормы только трудового права, например Трудового кодекса РФ, но может быть и комплексным, т. е. содержать нормы и других отраслей права, например ранее приведенные федеральные за­коны о производственной кооперации и о сельскохозяйствен­ной кооперации.

Следовательно, источники трудового права — это различные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права, регулирующие трудовые и непосредственно с ними свя­занные отношения.

Из теории права известно, что в отличие от других право­вых актов нормативные правовые акты рассчитаны на неодно­кратное их применение при помощи описанной в них ситуации, т. е. они содержат нормы права. Так, указ Президента РФ мо­жет быть нормативным и ненормативным, т. е. правопримени­тельным. Например, указы о персональном награждении, при­своении почетных званий — это правовые акты правопримени­тельного характера, а Указ Президента РФ «О привлечении и использовании в Российской Федерации иностранной рабо­чей силы» от 16 декабря 1993 г. — нормативный правовой акт трудового права.

5. К принципам трудового права относятся:

1. свобода труда, включая право на труд, который каждый свободно выбирает или на который свободно соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности. Свобода труда означает, что только гражданин определяет, где ему проявить свои знания и способности. Он может вступить в трудовое отношение с работодателем или заняться предпринимательской либо иной не запрещенной законом экономической деятельностью. Свобода труда означает и право вообще не заниматься трудом. Свобода труда несовместима с дискриминацией и принудительным трудом. Только способности человека, его деловые качества, знания и опыт должны учитываться как при заключении трудового договора, так и при продвижении по работе.      Так, согласно ст. 3 ТК РФ каждый имеет равные возможности для реализации своих трудовых прав.

1. запрещение принудительного труда и дискриминации в сфере труда.      В соответствии со ст. 4 Трудового кодекса РФ принудительный труд запрещен. Принудительный труд - выполнение работы под угрозой применения какого-либо наказания (насильственного воздействия), в том числе:
* в целях поддержания трудовой дисциплины;
* в качестве меры ответственности за участие в забастовке;
* в качестве средства мобилизации и использования рабочей силы для нужд экономического развития;
* в качестве меры наказания за наличие или выражение политических взглядов или идеологических убеждений, противоположных установленной политической, социальной или экономической системе;
* в качестве меры дискриминации по признакам расовой, социальной, национальной или религиозной принадлежности.

К принудительному труду относятся:

* нарушение установленных сроков выплаты заработной платы или выплата ее не в полном размере;
* требование работодателем исполнения трудовых обязанностей от работника, если работник не обеспечен средствами коллективной или индивидуальной защиты либо работа угрожает жизни или здоровью работника.
1. защита от безработицы и содействие в трудоустройстве;
2. обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда, в том числе на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, права на отдых, включая ограничение рабочего времени, предоставление ежедневного отдыха, выходных и нерабочих праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска
3. равенство прав и возможностей работников
4. обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное человека существование для него самого в его семьи, и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда;
5. обеспечение равенства возможностей работников без всякой дискриминации на продвижение по работе с учетом производительности труда, квалификации и стажа работы по специальности, а также на профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации;
6. обеспечение права работников и работодателей на объединение для защиты своих прав и интересов, включая право работников создавать профессиональные союзы и вступать в них
7. обеспечение права работников на участие в управления организацией в предусмотренных законом формах;
8. сочетание государственного и договорного регулирования трудовых отношений в иных непосредственно связанных с ними отношений;
9. социальное партнерство, включающее право на участие работников, работодателей, их объединений в договорном регулировании трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений;
10. обязательность возмещения вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;
11. установление государственных гарантий по обеспечению прав работников и работодателей, осуществление государственного надзора в контроля за их соблюдением;
12. обеспечение права каждого на защиту государством его трудовых прав и свобод, в том числе в судебном порядке;
13. обеспечение права на разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, а также права на забастовку в порядке, установленном трудовым кодексом РФ
14. обязанность сторон трудового договора соблюдать условия заключенного договора, включая право работодателя требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя в право работников требовать от работодателя соблюдения его обязанностей по отношению к работникам, трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права;
15. обеспечение права представителей профессиональных союзов осуществлять профсоюзный контроль за соблюдением трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового нрава;      -обеспечение права работников на защиту своего достоинства в период трудовой деятельности;
16. обеспечение права на обязательное социальное страхование работников.

6. Новый ТК РФ в ст. 1 определяет основную цель трудового законодательства: установление государственных гарантий трудовых прав и свобод граждан. Государство устанавливает путем императивного (жесткого) регулирования наиболее важные положения, касающиеся регулирования трудовых отношений работника и работодателя (минимальную заработную плату, минимальную продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска, максимальную продолжительность рабочей недели и т.п.). Законодательство о труде направлено также на создание благоприятных условий труда для работника с целью сохранения его жизни и здоровья для производительного труда. В условиях рыночных отношений законодательство ставит перед собой также еще одну цель - защиту прав и интересов работодателей, поскольку для развития предпринимательства, расширения числа рабочих мест необходимо поддерживать интересы работодателя как участника трудовых отношений.

Основными задачами трудового законодательства являются создание необходимых правовых условий для достижения оптимального согласования интересов сторон трудовых отношений, интересов государства, а также правовое регулирование трудовых и иных, тесно связанных с ними отношений, которые предшествуют, сопутствуют и вытекают из них (приходят на смену)

**Урок № 21. Понятие трудового права. Предмет трудового права. Основные задачи. Источники трудового права. Основные принципы. Основные цели трудового законодательства.**

План:

1. Понятие трудового права.
2. Предмет трудового права. Основные задачи.
3. Источники трудового права.
4. Основные принципы. Основные цели трудового законодательства.
5. **Трудово́е** **пра́во** — самостоятельная отрасль **права**, представляющая собой систему правовых норм, регулирующих **трудовые** отношения работников и работодателей, а также тесно связанные с ними иные отношения.
6. **Предмет трудового права** - трудовые отношения, возникающие при применении работником своей способности к труду в процес­се трудовой деятельности, а также другие общественные отноше­ния, связанные с трудовыми. Трудовые отношения возникают меж­ду субъектами при заключении трудового договора. На трудовые правоотношения влияют также иные непосредственно связанные с ними общественные отношения, обусловленные применением труда, предусмотренного трудовым договором, а также имевшего место в прошлом либо предполагаемого в дальнейшем.

Основными началами данной области права признаются цели и задачи трудового законодательства.

**Целями трудового зако­нодательства** являются:
установление государственных гарантий трудовых прав и сво­бод граждан;
создание благоприятных условий труда;
защита прав и интересов работников и работодателей.

**Основные задачи трудового законодательства:**

* - создание необ­ходимых правовых условий для достижения оптимального со­гласования интересов сторон трудовых отношений, интересов государства, а также правовое регулирование трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений:
• по организации труда и управлению трудом;
* трудоустройству у данного работодателя;
* профессиональной подготовке, переподготовкеи повышению квалификации работников у данного работодателя;
социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договорови соглашений;
участию работников и профессиональных союзов в установле­НИИ условий труда и применении трудового законодательства;
материальной ответственности работодателей и работников в сфере труда;
надзору и контролю (в том числе профсоюзному контролю) c соблюдением трудового законодательства (включая законода­тельство по охране труда);
	+ разрешению трудовых споров.

3. **Источником трудового права** называется нормативно-правовой акт, содержащий нормы этой отрасли права, это форма выражения норм трудового права. Источник трудового права является результатом нормотворческой деятельности уполномоченных государственных органов, органов местного самоуправления и социальных партнеров. В то же время он служит основой правоприменительной деятельности в сфере труда различных органов, должностных лиц и работодателей.

4.Исходя из общепризнанных принципов и норм международного права и в соответствии с Конституцией Российской Федерации основными **принципами** правового регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений признаются:

* свобода труда, включая право на труд, который каждый свободно выбирает или на который свободно соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности;
* запрещение принудительного труда и дискриминации в сфере труда;
* защита от безработицы и содействие в трудоустройстве;
* обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, права на отдых, включая ограничение рабочего времени, предоставление ежедневного отдыха, выходных и нерабочих праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска;
* равенство прав и возможностей работников;
* обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное человека существование для него самого и его семьи, и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда;
* обеспечение равенства возможностей работников без всякой дискриминации на продвижение по работе с учетом производительности труда, квалификации и стажа работы по специальности, а также на профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации;
* обеспечение права работников и работодателей на объединение для защиты своих прав и интересов, включая право работников создавать профессиональные союзы и вступать в них;
* обеспечение права работников на участие в управлении организацией в предусмотренных законом формах и др.

Не являются дискриминацией установление различий, исключений, предпочтений, а также ограничение прав работников, которые определяются свойственными данному виду труда требованиями, установленными федеральным законом, либо обусловлены особой заботой государства о лицах, нуждающихся в повышенной социальной и правовой защите.

Лица, считающие, что они подверглись дискриминации в сфере труда, вправе обратиться в органы федеральной инспекции труда и (или) в суд с заявлением о восстановлении нарушенных прав, возмещении материального вреда и компенсации морального вреда.

**Урок № 22. Трудовые правоотношения. Трудовая праводееспособность.**

План:

1. Трудовые правоотношения.
2. Трудовая праводееспособность.

1. **ТрПО** – добровольная юридическая связь работника с работодателем (организацией), по которой работник обязуется выполнять определенную трудовую функцию (по оговоренной специальности, квалификации, должности) с подчинением внутреннему трудовому распорядку, а работодатель – оплачивать его трудовой вклад и создавать условия труда в соответствии с законодательством, коллективным и трудовым договором (обязательная предпосылка возникновения – наличие у его субъектов трудовой правосубъектности).

Нормы ТрП действуют только в правоотношениях по труду работников, выступающих результатом правового регулирования труда.

Правоотношения в сфере ТрП возникают в связи с воздействием норм ТрЗ на отношения между участниками отношений по труду (воздействуя на эти отношения, нормы ТрЗ порождают правоотношения в сфере ТрП).

2. **Трудовая правоспособность** – признаваемая ТрЗ способность иметь трудовые права.

**Трудовая дееспособность** – способность по законодательству своими действиями осуществлять трудовые права и обязанности.

Трудовая правоспособность и трудовая дееспособность неразделимы (гражданин в ТрП обладает единой трудовой праводееспособностью и деликтоспособностью (способностью отвечать за трудовые правонарушения) – признаваемой ТрЗ способностью иметь и осуществлять, реализовывать трудовые права и обязанности и нести ответственность за трудовые правонарушения).

Указанные элементы возникают одновременно (их единство – трудовая правосубъектность, обладая которой лицо может стать субъектом трудовых и связанных с ним правоотношений.

Трудовая правосубъектность – необходимая предпосылка, условие для возникновения правоотношений в сфере ТрП (для обеих сторон этих правоотношений; необходима, чтобы лицо могло быть субъектом ТрП, его правоотношений).

**Урок № 23. Понятие трудового договора, его значение. Стороны трудового договора. Заключение трудового договора. Документы, предоставляемые при поступлении на работу. Оформление на работу. Виды трудовых договоров.**

План:

1. Понятие трудового договора, его значение. Стороны трудового договора. Заключение трудового договора.
2. Документы, предоставляемые при поступлении на работу. Оформление на работу.
3. Виды трудовых договоров.

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

Сторонами трудового договора являются работодатель и работник. Гражданин становится работником, заключив трудовой договор, на все время его действия. Второй стороной трудового договора является работодатель в лице определенного предприятия, учреждения, организации. Предприятие, учреждение, организация может быть стороной трудового договора, не являясь юридическим лицом. Это филиалы, представительства юридических лиц, которым последнее передало право приема и увольнения работников этого филиала, они имеют самостоятельный счет в банке по оплате труда и план по труду. От имени организации, предприятия, учреждения выступает его руководитель, обладающий правом приема и увольнения.

 Обе стороны свободны и равноправны в выборе другой стороны трудового договора. Законодательством установлены некоторые ограничения для работодателя, обязывая его принять по квоте инвалида или другое лицо, молодого заявленного им для подготовки специалиста, а также запрещая необоснованный отказ в приеме на работу, т.е. не по деловым качествам, и дискриминацию при приеме, т.е. какие-либо преимущества или ущемление прав не по деловым качествам.

С заключением трудового договора на его стороны распространяются трудовые права и обязанности, предусмотренные другими институтами трудового права (по ограничению рабочего времени, отпускам, по оплате, охране труда и т.д.). Таким образом, трудовой договор является основанием распространения на работника общего и специального трудового законодательства. Трудовой договор - это договор личного характера, так как работник лично осуществляет труд в общей кооперации труда и не может это делать через другое лицо. Поэтому данный договор охраняет личность работника, его здоровье, честь и достоинство. Трудовой договор, отражая индивидуальный способ регулирования труда, может предусмотреть дополнительные трудовые льготы для работника.

2. Статья 65 ТК РФ определяет перечень до­кументов, которые предъявляет гражда­нин работодателю при заключении трудо­вого договора:

1) паспорт или иной документ, удостоверяющий личность.

Паспорт может быть заменен иным докумен­том, удостоверяющим личность гражданина:

а) свидетельством о рождении — для лиц, не достигших 16-летнего возраста;

б) заграничным паспортом — для постоянно проживающих за границей граждан, кото­рые временно находятся на территории РФ;

в) удостоверением личности — для военнослу­жащих (офицеров, прапорщиков, мичманов);

г) военным билетом — для солдат, матросов, сержантов и старшин, проходящих воен­ную службу по призыву или по контракту;

д) справкой об освобождении из мест лише­ния свободы — для лиц, освободившихся из мест лишения свободы;

е) иными выдаваемыми органами внутрен­них дел документами, удостоверяющими личность гражданина;

2) трудовая книжка, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства;

3) страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;

4) документы воинского учета — для военно­обязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу.

При приеме на работу работодатель вправе потребовать у граждан, пребывающих в за­пасе, военные билеты (временные удостове­рения, выдаваемые взамен военных биле­тов), а у граждан, подлежащих призыву на военную службу, — удостоверения граждан, подлежащих призыву на военную службу;

5) документ об образовании, квалификации или наличии специальных знаний — при поступ­лении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки.

С учетом специфики работы работодатель вправе требовать представления дополни­тельных документов:

1) медицинского заключения о состоянии здо­ровья;

2) справки из органов Федеральной налого­вой службы о представлении сведений об иму­щественном положении. В некоторых случаях при приеме на работу граж­дане должны пройти обязательный медицинский осмотр и представить работодателю медицинскую справку. В соответствии со ст. 266 ТК РФ лица в возрасте до 18 лет принимаются на работу толь­ко после предварительного обязательного меди­цинского осмотра и в дальнейшем, до достиже­ния 18-летнего возраста, ежегодно подлежат обязательному медицинскому осмотру. Медицин­скую справку необходимо предъявлять лицам, поступающим на работу в организации общест­венного питания, торговли, пищевой промышлен­ности, на работу, непосредственно связанную с движением транспортных средств, и др.

3. Виды трудовых договоров. Трудовой кодекс РФ предусматривает два вида трудовых договоров в зависимости от того, па какой срок они заключаются: 1)договор, заключаемый на неопределенный срок (в обыденной речи в таких случаях говорят о приеме работника на постоянную работу) и 2) договор, заключаемый на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор).

При этом законодательство исходит из того, что по общему правилу трудовой договор должен заключаться на неопределенный срок.

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, если иное не предусмотрено Трудовым кодексом РФ и иными федеральными законами.

Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, то договор считается заключенным на неопределенный срок.

.

**Тема 3.2. Права и обязанности работника и работодателя.**

**Урок № 24. Права и обязанности работника и работодателя в профессиональной деятельности.**

План:

* 1. Права и обязанности работника и работодателя в профессиональной деятельности.

1.Основные права и обязанности работников

Работник имеет право на:

1) заключение, изменение и расторжение трудо­вого договора в порядке и на условиях, кото­рые установлены ТК РФ (трудовой договор яв­ляется основанием возникновения трудовых отношений работника с работодателем. Работ­ник имеет право на предоставление ему рабо­ты, обусловленной трудовым договором);

2) предоставление ему работы, обусловленной трудовым договором;

3) рабочее место, соответствующее условиям, предусмотренным государственными стан­дартами организации и безопасности труда и коллективным договором;

4) своевременную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии со своей квалификацией, сложностью труда, количест­вом и качеством выполненной работы;

5) отдых, обеспечиваемый предоставлением еженедельных выходных дней, нерабочих праздничных дней, оплачиваемых ежегодных отпусков;

6) полную достоверную информацию об услови­ях труда и требованиях охраны труда на рабо­чем месте;

7) профессиональную подготовку, переподго­товку и повышение своей квалификации;

8) объединение, создание профессиональных союзов и вступление в них для защиты своих трудовых прав, свобод и законных интересов;

9) участие в управлении организацией;

10) ведение коллективных переговоров и заклю­чение коллективных договоров и соглашений через своих представителей;

11) защиту своих трудовых прав, свобод и закон­ных интересов всеми не запрещенными за­коном способами;

12) разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, включая право на забастовку;

13) возмещение вреда, причиненного в связи с выполнением трудовых обязанностей, и ком­пенсацию морального вреда;

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

Работник обязан:

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

2) соблюдать правила внутреннего трудового распорядка организации;

.3) соблюдать трудовую дисциплину;

4) выполнять установленные нормы труда;

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

6) бережно относиться к имуществу работода­теля и других работников;

7) незамедлительно сообщать работодателю либо непосредственному руководителю о воз­никновении ситуации, представляющей угро­зу жизни и здоровью людей, сохранности иму­щества работодателя. Трудоспособные граждане, достигшие 16-лет­него возраста, не имеют права претендовать на работу, если установлен возрастной ценз 18 лет (гражданская служба, работа по совместитель­ству, работа с полной материальной ответствен­ностью).

2.2 Основные права и обязанности работодателя

Работодатель имеет право:

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

2) вести коллективные переговоры и заключать коллективные договоры;

3) поощрять работников за добросовестный эффективный труд;

4) требовать от работников исполнения ими тру­довых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя и других работни­ков, соблюдения правил внутреннего трудо­вого распорядка организации;

5)'привлекать работников к дисциплинарной и материальной ответственности в порядке, установленном ТК РФ;

6) принимать локальные нормативные акты;

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

Работодатель обязан:

1) соблюдать законы и иные нормативные пра­вовые акты, локальные нормативные акты, условия коллективного договора, соглашений и трудовых договоров;

2) предоставлять работникам работу, обуслов­ленную трудовым договором;

3) обеспечивать безопасность труда и условия, отвечающие требованиям охраны и гигиены труда;

4) обеспечивать работников оборудованием, инструментами, технической документацией' и иными средствами, необходимыми для ис­полнения ими трудовых обязанностей;

5) обеспечивать работникам равную плату за труд равной ценности;

6) выплачивать в полном размере причитающую­ся работникам заработную плату в сроки, установленные ТК РФ, коллективным догово­ром, правилами внутреннего трудового распо­рядка организации, трудовыми договорами;

7) вести коллективные переговоры, а также за­ключать коллективный договор;

8) представлять представителям работников пол­ную и достоверную информацию, необходимую для заключения коллективного договора, со­глашения и контроля над их выполнением;

9) своевременно выполнять предписания фе­деральных органов исполнительной власти, уполномоченных на проведение государ­ственного контроля и надзора, уплачивать штрафы, наложенные за нарушения законов, иных нормативных правовых актов, содержа­щих нормы трудового права;

10) рассматривать представления профсоюзных органов, иных избранных работниками пред­ставителей о выявленных нарушениях законов и иных нормативных правовых актов, содер­жащих нормы трудового права, принимать меры по их устранению и сообщать о принятых мерах указанным органам и представителям;

11)создавать условия, обеспечивающие участие работников в управлении организацией;

12) обеспечивать бытовые нужды работников, связанные с исполнением ими трудовых обя­занностей;

13)осуществлять обязательное социальное страхование работников;

14) возмещать вред, причиненный работникам в связи с исполнением ими трудовых обязан­ностей, а также компенсировать моральный вред.

**Урок № 25. Основания прекращения трудового договора.**

План:

* 1. Основания прекращения трудового договора.

1. Трудовой договор может быть прекращен только по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом.

Основаниями прекращения трудового договора являются:

1) соглашение сторон (статья 37);

2) истечение срока трудового договора (пункты 2 и 3 статьи 17), кроме случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения;

3) расторжение трудового договора по собственному желанию (статья 40), или по требованию работника (статья 41), или по инициативе нанимателя (статья 42);

4) перевод работника, с его согласия, к другому нанимателю или переход на выборную должность;

5) 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;

6) обстоятельства, не зависящие от воли сторон (статья 44);

7) расторжение трудового договора с предварительным испытанием (статья 29).

**Урок № 26. Системы оплаты труда работника. Правовое регулирование заработной платы.**

План:

1. Системы оплаты труда работника.
2. Правовое регулирование заработной платы.

1. В систему основных государственных гарантий по оплате труда работников ст. 130 ТК РФ включаются:

1) величина МРОТ в Российской Федерации;

2) меры, обеспечивающие повышение уровня реального содержания заработной платы;

3) ограничение перечня оснований и размеров удержаний из заработной платы по распоряжению работодателя, а также размеров налогообложения доходов от заработной платы;

4) ограничение оплаты труда в натуральной форме;

5) обеспечение получения работником заработной платы в случае прекращения деятельности работодателя и его неплатежеспособности в соответствии с федеральными законами;

6) государственный надзор и контроль за полной и своевременной выплатой заработной платы и реализацией государственных гарантий по оплате труда;

7) ответственность работодателей за нарушение требований, установленных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами, соглашениями;

8) сроки и очередность выплаты заработной платы.

Тарифные системы оплаты труда – системы оплаты труда, основанные на тарифной системе дифференциации заработной платы работников различных категорий. Они представляют собой совокупность закрепленных в различных нормативных правовых актах, коллективных договорах и соглашениях нормативов, предназначенных для отражения в заработной плате содержания, сложности и условий труда (тяжести, вредности, климатических условий), квалификации работника для обеспечения дифференциации оплаты труда работников различных категорий.

2. Необходимость правового регулирования оплаты труда не вызывает сомнений, соответствующие нормы действуют во всех странах мира независимо от способа организации экономики. Совпадают и основные методы регулирования: принятие законов и иных нормативных правовых актов государством, коллективно-договорное регулиро-вание и установление условий оплаты труда в трудовом договоре.

В Российской Федерации на государственном уровне установлены основные принципы правового регулирования оплаты труда, базовые гарантии для работников и правовые меры защиты заработной платы. Государство регламентирует и базовые условия оплаты труда работников бюджетной сферы.

Конкретные системы оплаты труда определяются в коллективно-договорном порядке или путем принятия локальных нормативных актов. Коллективно-договорные или локальные нормативные акты устанавливают также условия и порядок индексации заработной платы, некоторые правила оплаты при отклонении от нормальных условий труда, место и сроки выплаты заработной платы, форму оплаты труда; могут устанавливать период для расчета средней заработной платы, предусматривать льготы и преимущества для работников.

Индивидуально-договорное регулирование, осуществляемое работником и работодателем при заключении трудового договора, как правило, дополняет государственные, коллективно-договорные и локальные нормы. Однако для некоторых категорий работников оно играет решающую роль. К ним надо отнести руководителей организаций, не получающих бюджетного финансирования, их заместителей, главных бухгалтеров, работников, заключивших трудовой договор с физическими лицами или с религиозной организацией.

**1.**Государственное регулирование основывается на положениях Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.48. Статья 23 Декларации предусматривает, что каждый человек, без какой-либо дискриминации, имеет право на равную оплату за труд равной ценности и на справедливое и удовлетворительное вознаграждение, обеспечивающее достойное человека существование для него самого и его семьи. В соответствии с принципами, закрепленными Декларацией, ст. 37 Конституции РФ провозглашает право на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда. Это право относится к основным трудовым правам работника. Одновременно его можно рассматривать в качестве принципа правового регулирования оплаты труда.

При установлении любой системы оплаты труда за труд равной продолжительности и сложности должна быть предусмотрена равная оплата. В соответствии со ст. 22 ТК работодатель обязан обеспечить работникам равную оплату за труд равной ценности. Необоснованные различия в заработной плате, т.е. различия, не связанные с деловыми качествами работника, количеством и качеством его труда, признаются дискриминацией (ст. 3, 132 ТК).

Вторым принципом правового регулирования оплаты труда выступает обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное человека существование для него самого него семьи, и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда (ст. 2 ТК)1. Этот принцип отражает нравственное, гуманистическое содержание правового института заработной платы и указывает ключевое направление его развития: обеспечение человеку достойного существования в качестве вознаграждения за его добросовестный труд.

Роль государства не ограничивается определением принципов правового регулирования оплаты труда. Законодательством установлены основные государственные гарантии по оплате труда работников (ст. 130 ТК)2, регламентированы основные условия оплаты труда работников бюджетной сферы.

**Тема 3.3. Рабочее время и время отдыха**

**Урок № 26. Понятие рабочего времени, его виды.**

План:

1. Понятие рабочего времени , его виды.

Рабочее время - время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с настоящим Кодексом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации относятся к рабочему времени.

(в ред. Федерального закона от 30.06.2006 N 90-ФЗ)

Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю.

Работодатель обязан вести учет времени, фактически отработанного каждым работником.

Виды рабочего времениразличаются по его продолжительности.

Нормированное рабочее время по продолжительности может быть трех видов: нормальное, сокращенное и неполное.

Нормальная продолжительность рабочего времени — это не более 40 часов в неделю, как при 5-, так и при 6-дневной рабочей неделе. Подавляющее большинство работников работают на условиях нормального рабочего времени независимо от организационно-правовой формы собственности (ст. 42 КЗОТ РФ).

Сокращенная продолжительность рабочего времени — это продолжительность рабочего времени меньше нормальной, но с оплатой, как за нормальную продолжительность.

Неполное рабочее время — это время менее нормированного нормального и сокращенного, устанавливаемое не законом, а в соответствии со ст. 49 КЗОТ РФ по соглашению сторон, и с оплатой, пропорционально отработанному времени. Этим порядком установления и оплаты неполное рабочее время отличается от сокращенного.

Ненормированный рабочий день. Для отдельных категорий работников могут устанавливаться особые условия труда – ненормированный рабочий день, при котором в случае производственной необходимости допускается выполнение работы сверх нормальной продолжительности рабочего дня, как правило, без дополнительной оплаты или компенсации отгулом. Следовательно, ненормированный рабочий день является одним из условий труда определенных категорий работников.

Рабочей неделей называется распределение рабочего времени в течение календарной недели. Она различается по продолжительности и по структуре.

По продолжительности рабочая неделя может быть: 1) нормальной — не может превышать 40 часов в неделю. По мере создания экономических и других необходимых условий будет осуществляться переход к более сокращенной рабочей неделе, 2) сокращенной — не более 36 часов и 3) неполной.

Рабочим днем называется установленное законом рабочее время в течение суток. Статья 42 КЗОТ РФ предусматривает, что рабочий день может быть 7-часовым (при 6-дневной рабочей неделе с нормальным рабочим временем), 6- и 4-часовым — при сокращенном рабочем времени.

Рабочей сменой называется установленная при сменной работе графиком сменности, продолжительность рабочего времени для группы работников и его чередование с другими сменами в течение определенного календарного времени (недели, месяца).

Ночным считается время с 10 часов вечера до 6 часов утра. К работам в ночное время нельзя привлекать: беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до 3 лет, работников моложе 18 лет, инвалидов, которым запрещен по медицинским показаниям ночной труд, и других работников в соответствии с законодательством.

Сверхурочная работа — это работа, выполняемая по инициативе работодателя сверх установленной для работника нормы его рабочею времени в течение дня (смены) или за учетный период.

**Урок № 27. Понятие и виды времени отдыха. Порядок предоставления отпусков.**

План:

1.Понятие и виды времени отдыха. Порядок предоставления отпусков.

Право граждан на отдых обеспечивается не только ограничением рабочего времени, но и предоставлением в соответствии с законодательством определенных видов времени отдыха в течение суток, выходных и праздничных дней и ежегодных оплачиваемых отпусков.

Время отдыха производно от продолжительности рабочего времени. Чем меньше рабочее время, тем больше время отдыха и, наоборот, чем больше рабочее время, тем меньше у работника время отдыха.

Под временем отдыха в трудовом праве понимается такой отрезок времени, в течение которого работник в соответствии с законодательством и Правилами внутреннего трудового распорядка освобождается от выполнения своих трудовых обязанностей. Это время работник сам использует по своему личному усмотрению.

Трудовое законодательство устанавливает следующие виды времени отдыха:

1. Перерыв в течение рабочего дня, смены.

2. Ежедневный отдых между рабочими днями (сменами), т.е. междусменные перерывы.

3. Еженедельные выходные дни.

4. Ежегодные праздничные нерабочие дни.

5. Ежегодные отпуска.

Отпуск за первый год работы предоставляется работникам по истечении 6 месяцев непрерывной работы в данной организации. До истечения 6 месяцев непрерывной работы отпуск по просьбе работника предоставляется: женщинам - перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него; работникам, усыновившим ребенка в возрасте до 3 месяцев; работникам моложе 18 лет; в других случаях, предусмотренных законодательством (ст. 122 ТК РФ).

Работникам, переведенным из одного предприятия (учреждения, организации) на другое предприятие (учреждение, организацию), отпуск может быть предоставлен до истечения 6 месяцев работы после перевода. Если до перевода работник не проработал 6 месяцев в одной организации, то отпуск ему может быть предоставлен по истечении 6 месяцев работы до и после перевода в общей сложности.

Отпуск за второй и последующие годы работы может предоставляться в любое время рабочего года в соответствии с очередностью предоставления отпусков.

Право на отпуск работнику предоставляется за каждый рабочий год (12 месяцев), исчисляемый с первого дня работы на данном предприятии (в организации).

До истечения 6 месяцев отпуск предоставляется (помимо лиц, указанных в ст. 122 ТК РФ):

- гражданам, подвергшимся радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС (Закон РФ от 15 мая 1991 г., в ред. от 18 июня 1992 г.);

- совместителям одновременно с отпуском по основному месту работы;

- профессорско-преподавательскому составу высших и средних специальных учебных заведений, институтов повышения квалификации и учителям школ в период летних каникул (из расчета 4 рабочих дня за каждый проработанный месяц);

- мужу в период отпуска по беременности и родам его жены независимо от продолжительности непрерывной работы в данной организации.

Не позднее чем за 2 недели до наступления календарного года работодатель с учетом мнения выборного профсоюзного органа обязан разработать график отпусков. В указанном графике устанавливается очередность предоставления оплачиваемых отпусков. Каждый работник должен быть письменно извещен о времени начала своего отпуска не позднее чем за 2 недели до этой даты.

**Тема 3.4. Трудовые споры. Трудовая дисциплина**

**Урок № 28. Трудовые споры. Понятие индивидуального трудового спора. Порядок рассмотрения. Понятие коллективного трудового спора, порядок рассмотрения.**

План:

1. Трудовые споры.
2. Понятие индивидуального трудового спора. Порядок рассмотрения.
3. Понятие коллективного трудового спора, порядок рассмотрения.

1. Возникновению трудовых споров, как правило, предшествуют правонарушения в сфере труда рабочих и служащих, являющиеся непосредственным поводом для спора.

**Трудовым правонарушением** называется виновное невыполнение или ненадлежащее выполнение обязанным субъектом своей трудовой обязанности в сфере труда и распределения, а следовательно, нарушение права другого субъекта данного правоотношения. Когда же действия обязанного субъекта были законными, а другой субъект считает их неправомерными, то здесь также может возникнуть трудовой спор, хотя правонарушения нет. Есть или нет трудовое правонарушение – это устанавливает орган, рассматривающий трудовой спор, который называется **юрисдикционным**.

Само трудовое правонарушение нельзя считать еще трудовым спором и различная его оценка субъектами является разногласием, которое субъекты сами могут разрешить. Такое разногласие субъектов трудового права может перерасти в трудовой спор, лишь когда оно внесено на рассмотрение юрисдикционного органа, т.е. оспорено в этом органе действие (бездействие) обязанного субъекта, нарушившего трудовое право другого субъекта. Таким образом, трудовое правонарушение, а затем его различная оценка субъектами спорного правоотношения (разногласия), как правило, предшествуют трудовому спору. Разногласие работник может урегулировать самостоятельно или с участием представляющего его интересы профоргана при непосредственных переговорах с администрацией. **Трудовой спор**– разногласия об осуществлении или установлении субъективных трудовых прав, разрешаемые юрисдикционными органами в соответствующем законном порядке. Если изобразить динамику возникновения трудового спора по ее ступеням, то она будет следующей.

1. Трудовое правонарушение (действительное или лишь по мнению правомочного субъекта).

2. Различная его оценка субъектами правоотношения (разногласия).

3. Попытка урегулировать эти разногласия самими сторонами при непосредственных переговорах.

. 4. Обращение для разрешения разногласий в юрисдикционный орган – трудовой спор.

Трудовой спор может возникнуть и без правонарушения в случаях, если субъект трудового права обращается в юрисдикционный орган, оспаривая отказ другого субъекта установить новые или изменить существующие социально-экономические условия труда и быта. Таким образом, **индивидуальный трудовой спор** – это неурегулированные разногласия между работником и работодателем по вопросам применения законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров (ст. 381 ТК).

2. В Трудовом кодексе РФ отсутствуют какие-либо ограничения сферы применения общего порядка рассмотрения трудовых споров в зависимости от вида собственности или организационно-правовой формы организаций.

Статья 382 ТК РФ называет органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров: комиссии по трудовым спорам и суд. Обращает на себя внимание то обстоятельство, что ТК РФ содержит прямые несоответствия отдельным нормам. Так, например, согласно ст. 391 ТК непосредственно в судах рассматриваются индивидуальные споры о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора. Тогда как ст. 373 ТК РФ практически вводит рассмотрение индивидуального трудового спора в административном порядке, когда предусматривает возможность обращения в государственную инспекцию труда по делам об увольнении. Статья 3 ТК РФ закрепляет право лиц, считающих, что они подверглись дискриминации в сфере труда, обратиться с заявлением о восстановлении нарушенных прав в органы федеральной инспекции труда или в суд. Названные статьи свидетельствуют о том, что на надзорные органы возложена несвойственная им функция рассмотрения трудовых споров.

Комиссия по трудовым спорам по своей юридической природе представляет собой орган, формируемый на паритетных началах. В соответствии со ст. 384 ТК РФ комиссии образуются по инициативе работников и (или) работодателя из равного числа представителей работников и работодателя. Представители работников в комиссию по трудовым спорам избираются общим собранием работников организации или делегируются представительным органом работников с последующим утверждением на общем собрании работников организации. Представители работодателя назначаются в комиссию руководителем организации.

Комиссии по трудовым спорам рассматривают индивидуальные трудовые споры, возникающие в организации, за исключением споров, по которым Трудовым кодексом и иными федеральными законами установлен иной порядок их рассмотрения. На практике непосредственно в организации разрешаются споры о переводе на другую работу, об условиях труда и отдыха, по вопросам дисциплинарной и материальной ответственности и др.

Работник может обратиться в комиссию по трудовым спорам в трехмесячный срок со дня, когда узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

Процедурные требования к деятельности комиссии изложены в законодательстве весьма лаконично. В этой связи в литературе высказано мнение о необходимости дополнения на локальном уровне положений ст. 387, 388 ТК РФ\*(119). Статья 387 ТК РФ предусматривает порядок рассмотрения индивидуального трудового спора в комиссии по трудовым спорам. Комиссия обязана рассмотреть спор в течение десяти календарных дней со дня подачи заявления. Заседание комиссии считается правомочным, если на нем присутствуют не менее половины членов, представляющих работников, и не менее половины членов, представляющих работодателя. Рассмотрение спора происходит в присутствии заявителя и представителей работодателя. По заявлению работника спор может быть рассмотрен в его отсутствие. Для объективного и всестороннего рассмотрения дела на заседание комиссии могут быть вызваны свидетели, приглашены специалисты, затребованы необходимые документы и расчеты. Решение принимается тайным голосованием простым большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии. Решение комиссии должно быть оформлено в письменном виде. Как правило, решение имеет мотивировочную и резолютивную части (ч. 2 ст. 388 ТК РФ).

Заверенные копии решения комиссии вручаются работнику и руководителю организации в течение трех дней со дня принятия решения. Решение комиссии по трудовым спорам может быть обжаловано работником в суд в десятидневный срок со дня вручения ему копии решения комиссии.

Решение комиссии по трудовым спорам подлежит немедленному исполнению в течение трех дней по истечении десяти дней, предусмотренных на обжалование. В случае неисполнения решения комиссии в установленный срок комиссия по трудовым спорам выдает работнику удостоверение. Удостоверение является исполнительным документом, на основании которого судебный пристав-исполнитель приводит решение комиссии по трудовым спорам в исполнение в принудительном порядке.

Удостоверение не выдается работнику, если он или работодатель обратился в установленный срок с заявлением о перенесении трудового спора в суд.

В соответствии с действующим законодательством индивидуальные трудовые споры рассматривают мировые судьи и районные суды. В рамках общего порядка разрешения трудовых споров районный (городской) суд выступает по отношению к комиссии по трудовым спорам в качестве второй инстанции в случаях обращения к нему с заявлением:

работника, заявление которого не было рассмотрено в 10-дневный срок в комиссии по трудовым спорам;

работника, работодателя или соответствующего профессионального союза, защищающего интересы работника, являющегося членом этого профсоюза, когда они не согласны с решением комиссии по трудовым спорам;

прокурора, если решение комиссии по трудовым спорам не соответствует законам и иным нормативным правовым актам.

Суд не наделен действующим законодательством правом пересмотра решений комиссий по трудовым спорам по собственной инициативе, например, в порядке надзора либо второй инстанции. В то же время законодательство относит к компетенции суда непосредственное разрешение ряда трудовых споров в качестве первой инстанции. Так, непосредственно в судах рассматриваются трудовые споры по заявлениям:

работников организаций, где комиссии по трудовым спорам не созданы;

работников о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, об оплате за время вынужденного прогула или выполнения нижеоплачиваемой работы;

работодателя о возмещении работником материального ущерба, причиненного имуществу работодателя.

Кроме того, непосредственно в судах рассматриваются также споры:

об отказе в приеме на работу лиц, приглашенных в порядке перевода от другого работодателя;

об отказе в приеме на работу других лиц, с которыми работодатель в соответствии с законодательством был обязан заключить трудовой договор (например, с лицом, направляемым в счет квоты);

лиц, работающих по трудовому договору у работодателей - физических лиц;

лиц, считающих, что они подверглись дискриминации.

Понятие дискриминации дано в ст. 3 ТК РФ. Лица, считающие, что они подверглись дискриминации в сфере труда, вправе обратиться в органы государственной инспекции труда и (или) в суд с заявлением о восстановлении нарушенных прав, возмещении материального вреда и компенсации морального вреда.

Пленум Верховного Суда РФ в своем постановлении от 17 марта 2004 г. "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации" разъяснил, что лицо, считающее, что его права нарушены, может по собственному усмотрению выбрать способ разрешения индивидуального трудового спора. Он вправе либо первоначально обратиться в комиссию по трудовым спорам (кроме дел, которые непосредственно рассматриваются судом), а в случае несогласия с ее решением - в суд в 10-дневный срок со дня вручения ему копии решения комиссии, либо сразу обратиться в суд.

Рассмотрение трудовых споров в суде в целом подчиняется общим требованиям гражданского судопроизводства. Процедура рассмотрения трудовых споров в суде регулируется трудовым и гражданским процессуальным законодательством. ГПК РФ исходит из принципа равенства прав участников правоотношений. Работник же и работодатель никогда не станут равноправными спорящими субъектами, поэтому в литературе высказаны мнения о том, что нормы гражданского процессуального законодательства во многих случаях оказываются непригодными для реализации трудовых прав работника. Действительно, работник по сравнению с работодателем не имеет возможности предоставить все необходимые доказательства, т.к. приказы о приеме, переводах, увольнениях издаются работодателем. В этой связи в последние годы активно обсуждается идея создания специализированных трудовых судов (специализированных судов по трудовым спорам) и необходимость принятия Трудового процессуального кодекса РФ.

За разрешением индивидуального трудового спора работник имеет право обратиться в суд в течение трех месяцев со дня, когда узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а по спорам об увольнении - в течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки. В случае пропуска по уважительным причинам установленных сроков (например, в случае болезни, переезда в другую местность) они могут быть восстановлены судом. Днем увольнения считается последний день работы. Однако срок для обжалования увольнения начинает свое течение в соответствии с ч. 2 ст. 14 ТК РФ на следующий после вручения работнику приказа об увольнении день.

Большинство перечисленных в ст. 391 ТК РФ видов трудовых споров должно рассматриваться мировыми судьями, поскольку к компетенции мирового судьи отнесено рассмотрение дел, возникающих из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе и дел о разрешении коллективных трудовых споров (ст. 23 ГПК РФ). Лишь в том случае, когда в том или ином субъекте РФ корпус мировых судей не сформирован, индивидуальные трудовые споры рассматривает судья районного суда единолично. Споры об отказе в приеме на работу и о восстановлении на работе в случае незаконного перевода или увольнения неподведомственны мировому судье.

Согласно ст. 28 ГПК РФ иск к организации предъявляется в суд по месту нахождения организации.

Иски о восстановлении трудовых прав могут рассматриваться в суде по месту жительства истца, но только по тем вопросам, которые прямо определены в Гражданском процессуальном кодексе РФ. В суд по месту жительства истца могут предъявляться иски о восстановлении трудовых прав, связанные с возмещением убытков, причиненных гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу, подписки о невыезде либо незаконным наложением административного наказания в виде ареста (п. 6 ст. 29 ГПК РФ). Например, истец вправе обратиться в суд по месту своего жительства с иском о возмещении сумм заработной платы, не полученной им в связи с незаконным заключением под стражу.

Подсудность по выбору истца предусмотрена и в случаях, когда иск к организации вытекает из деятельности ее филиала или представительства. Такой иск может быть предъявлен как по месту нахождения организации, так и по месту нахождения ее филиала или представительства (п. 2 ст. 29 ГПК РФ).

Судья вправе отказать в приеме заявления в случаях: наличия вступившего в законную силу решения суда по тому же вопросу, неподведомственности спора вообще суду или по территориальному признаку.

При рассмотрении спора в суде сторонами являются работник и работодатель. Представители прокуратуры и профессионального союза выступают как участники процесса. И если даже заявление подано профсоюзом, он не становится стороной спора. Работодатель (физическое лицо либо организация) в основном выступает в качестве ответчика, и лишь в случае предъявления иска к работнику о возмещении причиненного им материального ущерба работодателю он выступает в качестве истца.

По ходатайству сторон по инициативе суда могут быть вызваны свидетели, приглашены специалисты, эксперты, затребованы необходимые для правильного разрешения дела документы.

В соответствии со ст. 393 ТК РФ при обращении в суд с иском по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, работники освобождаются от уплаты пошлин и судебных расходов. К издержкам применительно к трудовым спорам могут быть отнесены суммы, подлежащие выплате свидетелям и экспертам; расходы, связанные с производством осмотра на месте; расходы, связанные с исполнением решения суда. Работник освобождается от судебных расходов, если даже решение вынесено не в его пользу.

На основании всестороннего изучения всех материалов, показаний сторон и других участников процесса судом выносится решение. В решении формулируется вывод суда об удовлетворении иска или об отказе в иске. При удовлетворении исковых требований суд четко формулирует, какие действия следует произвести ответчику во исполнение решения.

Если истец отказался от иска в процессе судебного разбирательства или спор завершился мировым соглашением, суд выносит не решение, а определение, в котором фиксируется отказ от иска или утверждается мировое соглашение. Суд может не принять отказ от иска, может не утвердить мировое соглашение, если это противоречит трудовому законодательству.

Решение районного суда может быть обжаловано сторонами спора в вышестоящий суд в течение десяти дней.

Индивидуальный трудовой спор, рассмотренный в суде, прекращается исполнением судебного решения. Исполнение судебного решения - это реальное осуществление содержащихся в нем предписаний. Решения судов по трудовым спорам подлежат исполнению по вступлении их в законную силу, кроме случаев немедленного исполнения. Статья 396 ТК РФ предусматривает, что решение о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного на другую работу работника подлежит немедленному исполнению. В случае несогласия с решением суда работодатель имеет право обжаловать решение суда, однако это не влияет на исполнение решения о восстановлении на работе. Работник должен приступить к исполнению своих обязанностей. При задержке работодателем исполнения такого решения (например, неиздание приказа работодателем о восстановлении работника на работе) орган, принявший решение, выносит определение о выплате работнику за все время задержки исполнения решения среднего заработка или разницы в заработке.

3. **Коллективный ТС** – неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу (ст.398 ТК):

1) установления и изменения условий труда (включая ЗП);

2) заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений;

3) в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии локальных НА.

Виды коллективных ТС по характеру спора – по поводу:

1) установления или изменения условий труда, заключения или изменения коллективных договоров, соглашений по вопросам труда и быта работников;

2) выполнения коллективных договоров, соглашений, ТрЗ.

Виды коллективных ТС по правоотношениям, из которых вытекает спор:

1) спор из правоотношения трудового коллектива работников с работодателем;

2) спор из правоотношения профсоюзного органа организации с работодателем;

3) споры широкой сферы из правоотношений социальных партнеров выше уровня организации.

Все коллективные ТС – споры, касающиеся сферы социально-партнерских отношений на различных их уровнях.

**Стадия урегулирования разногласий самими сторонами:**

Правом выдвижения требований обладают работники и их представители (органы профсоюзов, и их объединений, иные представители (представительные органы работников)).

Работодатель обязан принять к рассмотрению направленные ему требования работников (о принятом решении сообщает в представительный орган работников в течение 3 рабочих дней со дня получения требований).

Представители работодателей (их объединений) обязаны принять к рассмотрению направленные им требования профсоюзов (их объединений) (о принятом решении сообщают в течение 1 месяца со дня получения требований).

**Урок № 29. Понятие трудовой дисциплины, методы ее обеспечения. Понятие дисциплинарной ответственности в профессиональной деятельности. Виды дисциплинарных взысканий. Порядок привлечения работника к дисциплинарной ответственности.**

**План:**

1. Понятие трудовой дисциплины, методы ее обеспечения.
2. Понятие дисциплинарной ответственности в профессиональной деятельности.
3. Виды дисциплинарных взысканий.
4. Порядок привлечения работника к дисциплинарной ответственности.

1. **Дисциплина труда** – это обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с ТК РФ, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации.

Работодатель обязан в соответствии с законодательством, содержащим нормы трудового права, трудовым договором создавать условия, необходимые для соблюдения работниками дисциплины труда.

Трудовой распорядок организации определяется правилами внутреннего трудового распорядка, принимаемыми работодателем с учетом мнения представительного органа работников.

**Правила внутреннего трудового распорядка организации** – локальный нормативный акт организации, регламентирующий в соответствии с федеральными законами порядок приема и увольнения работников, основные права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим работы, время отдыха, применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений в организации.

Для отдельных категорий работников действуют уставы и положения о дисциплине, утверждаемые Правительством РФ в соответствии с федеральными законами.

**Значение дисциплины труда состоит в том, что она способствует:**

* повышению производительности труда и эффективности производства;
* достижению высокого качества работы;
* повышению новаторства в труде;
* снижению травматизма и несчастных случаев на производстве и охране здоровья работников.

**Методы обеспечения дисциплины труда**

Для повышения эффективности и качества труда работника работодатель может использовать следующие методы обеспечения дисциплины труда:

1. Убеждение.
2. Поощрение.
3. Дисциплинарное воздействие.

Используя метод убеждения, работодатель пытается объяснить работнику необходимость соблюдать трудовую и производственную дисциплину.

Метод поощрения применяется к работникам, добросовестно относящимся к своим должностным обязанностям посредством использования мер поощрения, предусмотренных правилами внутреннего трудового распорядка или иными локальными актами организации, а также трудовым законодательством.

К работникам, нарушившим трудовую или технологическую дисциплину, может быть применено дисциплинарное взыскание.

3. За совершение дисциплинарного проступка, то есть неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания:

1) замечание;

2) выговор;

3) увольнение по соответствующим основаниям.

К дисциплинарным взысканиям, в частности, относится увольнение работника по основаниям, предусмотренным пунктами 5, 6, 9 или 10 части первой статьи 81, пунктом 1 статьи 336 или статьей 348.11 настоящего Кодекса, а также пунктом 7, 7.1 или 8 части первой статьи 81 настоящего Кодекса в случаях, когда виновные действия, дающие основания для утраты доверия, либо соответственно аморальный проступок совершены работником по месту работы и в связи с исполнением им трудовых обязанностей.

Не допускается применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине.

При наложении дисциплинарного взыскания должны учитываться тяжесть совершенного проступка и обстоятельства, при которых он был совершен.

**4.Статья 193. Порядок применения дисциплинарных взысканий**

До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника письменное объяснение. Если по истечении двух рабочих дней указанное объяснение работником не предоставлено, то составляется соответствующий акт.

Непредоставление работником объяснения не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания.

Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников.

Дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки - позднее двух лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу.

За каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание.

Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под роспись в течение трех рабочих дней со дня его издания, не считая времени отсутствия работника на работе. Если работник отказывается ознакомиться с указанным приказом (распоряжением) под роспись, то составляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в государственную инспекцию труда и (или) органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

 До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника письменное объяснение. Если по истечении двух рабочих дней указанное объяснение работником не предоставлено, то составляется соответствующий акт.

Непредоставление работником объяснения не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания.

Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаруженияпроступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников.

Дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки - позднее двух лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу.

За каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание.

Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под роспись в течение трех рабочих дней со дня его издания, не считая времени отсутствия работника на работе. Если работник отказывается ознакомиться с указанным приказом (распоряжением) под роспись, то составляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в государственную инспекцию труда и (или) органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

**Урок № 30. Понятие материальной ответственности. Порядок привлечения работника к материальной ответственности.**

План:

1. Понятие материальной ответственности.
2. Порядок привлечения работника к материальной ответственности.

1. Материальная ответственность работника – это обязанность возместить ущерб, причинённый работодателю противоправными виновными действиями или бездействием.

Материальная ответственность является одним из видов юридической ответственности. По своей правовой сущности материальная ответственность имеет многие общие черты с дисциплинарной ответственностью. И та и другая наступают за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей, составляющих содержание трудовой дисциплины, т. е. за дисциплинарный проступок. Вместе с тем материальная и дисциплинарная ответственность работников – это самостоятельные виды юридической ответственности, регламентируемые нормами трудового права, а поэтому между ними имеются принципиальные различия. Материальная ответственность в отличие от дисциплинарной непосредственно не направлена на обеспечение трудовой дисциплины. Основная её цель – возмещение (компенсация) причинённого ущерба.

Материальная ответственность работника по трудовому праву также имеет некоторые сходные черты с имущественной ответственностью по нормам гражданского права. В основе и той и другой ответственности лежит обязанность возместить ущерб. Однако между материальной ответственностью по трудовому праву и имущественной ответственностью по гражданскому праву существуют весьма серьёзные различия, обусловленные особенностями предмета и метода этих отраслей. В соответствии с законодательством о труде, работник по общему правилу несёт ограниченную материальную ответственность и только за прямой действительный ущерб. По нормам гражданского права лицо, право которого нарушено, вправе требовать полного возмещения причинённых ему убытков (как реальный ущерб, так и упущенную выгоду).

Нормы трудового права, регламентирующие материальную ответственность работника, носят императивный характер. Основания, пределы, порядок, и сроки привлечения работника к материальной ответственности установлены законодательством и не могут быть изменены по соглашению сторон. По правилам гражданского законодательства стороны могут сами определять основания и условия имущественной ответственности.

2. Материальная ответственность может быть возложена на работника лишь при одновременном наличии следующих обязательных условий: - прямого действительного ущерба - противоправности поведения работника - вины работника - причинной связи между действиями (или бездействием)

В соответствии со сложившейся практикой под прямым действительным ущербом понимается, в частности, уменьшение наличного имущества работодателя вследствие утраты, ухудшения или понижения его ценности, а также необходимости произвести затраты на восстановление, приобретение имущества или иных ценностей, либо произвести излишние выплаты. К такому ущербу относятся, например, недостача, порча, присвоение, и т. д. Не возмещаются неполученные доходы, т. е. прибыль, которое предприятие могло бы получить, но не получило в результате неправильных действий работников.

Материальная ответственность по трудовому законодательству возлагается на работников за ущерб, причинённый работодателю, с которым они состоят в трудовых правоотношениях, а также за ущерб, возникший у работодателя в связи с возмещением им ущерба, причинённого его работниками третьим лицам.

Ущерб может быть причинён работодателю совместными действиями нескольких лиц, одни из которых являются его работниками, а другие не состоят с ним в трудовых отношениях. В этом случае первые несут ответственность по нормам трудового, а вторые по нормам гражданского законодательства.

Противоправным является такое поведение (действие или бездействие) работника, когда он не исполняет или неправильно исполняет свои трудовые обязанности, установленные законами, постановлениями Правительства, правилами внутреннего трудового распорядка, инструкциями и другими обязательными правилам, а также приказами и распоряжениями администрации.

Бездействие работника может быть признано противоправным в том случае, если на него возложены обязанности совершения определённых действий.

Если трудовые обязанности работника не получили конкретизации в соответствующих актах, то противоправным следует считать поведение работника, явно противоречащее интересам предприятия. По общему правилу бремя доказывания вины работника лежит на работодателе. Из этого правила существует одно исключение. Если работники несут материальную ответственность в силу специального закона, договора о полной материальной ответственности за вверенные ценности или если имущество и другие ценности были получены работником под отчет по разовой доверенности или по другим разовым документам, то они обязаны доказать отсутствие своей вины в причинении ущерба.

Одним из необходимых условий наступления материальной ответственности является наличие причинной связи между деянием работника и действительным ущербом. Для установления такой связи необходимо изучить фактические обстоятельства дела и выявить причины, которые непосредственно повлияли на возникновение ущерба. Так, например, на рабочего-станочника нельзя возложить материальную ответственность за поломку станка в том случае, когда установлено, что станок сломался вследствие допущенного при его изготовлении брака на станкостроительном заводе.

Существует два вида материальной ответственности: ограниченная и полная.