

**Министерство внутренних дел Российской Федерации
Нижегородская академия
Ижевский филиал
ГОУ ВПО «Удмуртский государственный университет»**

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ
ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКИ И ОБРАЗОВАНИЯ**

Сборник научных статей

Выпуск VIII

**Ижевск
2008**

Актуальные проблемы юридической науки и образования: Сборник научных статей. Выпуск VIII / Под общей редакцией д.ю.н., профессора, Заслуженного деятеля науки Удмуртской Республики Иванова С.Н. – Ижевск: Ижевский филиал Нижегородской академии МВД России, ГОУ ВПО «Удмуртский государственный университет», 2008. – 330 с.

Редакционная коллегия:

к.ю.н., доцент И.А. Батаев; к.ю.н., доцент С.В. Молчанова;
к.ю.н., доцент С.Ф. Идрисова; к.ю.н. Г.А. Шкляева;
к.ю.н. Г.Д. Луковников; к.ю.н. А.В. Иванов; к.ю.н. Г.А. Подкаура;
к.ю.н. О.А. Сегал; к.ю.н. Э.Р. Гафурова; к.пед.н., доцент С.А. Зыкин;
к.м.н., доцент А.Р. Поздеев; к.психол.н. О.П. Кондаурова; к.и.н. М.В. Тенсин.

В сборнике научных статей, посвященном 25-летию Ижевского филиала Нижегородской академии МВД России, освещаются актуальные проблемы юридической науки и правоприменительной деятельности, теоретического, практического обучения, общие вопросы управленческой деятельности в ВУЗах.

Сборник рассчитан на широкий круг юридической общественности, адресуется научным работникам, преподавателям, соискателям и адъюнктам, курсантам, слушателям, студентам юридических вузов и средних учебных заведений МВД России, практическим работникам правоохранительных органов.

ББК 67

К.В. Шишкина

Дополнительная трудовая деятельность как один из способов реализации права на труд

Человек, являясь существом биологическим и социальным, обладает комплексом прав и обязанностей.

Всеобщая декларация прав человека в ст. 23 закрепила право каждого человека на труд, на свободный выбор работы, на справедливые и благоприятные условия труда, на защиту от безработицы. Не раскрывая содержания права на труд, Всеобщая декларация прав человека имела, и сохраняет по сей день первостепенное значение, поскольку является основанием для последующего международно-правового и внутригосударственного закрепления и регулирования одного из важнейших прав человека - права на труд. В последующем, в Международном Пакте об экономических, социальных и культурных правах в ст. 6 указано, что государства, участвующие в Пакте, признают право на труд, которое включает право каждого человека на получение возможности зарабатывать себе на жизнь трудом, который он свободно выбирает или на который он свободно соглашается, и предпримут надлежащие шаги к обеспечению этого права. Данное право и обязанность СССР и Российская Федерация, как правопреемник, реализовала, прежде всего, в национальном законодательстве, основой которого является конституционное закрепление права на труд.

Следует отметить, что содержание права на труд практически не раскрывается в Конституции Российской Федерации, как это было в основных законах предшествующего периода¹. Согласно п. 3 ст. 37 Конституции РФ каждый имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы. Как отмечают некоторые ученые, ныне действующая Конституция РФ 1993 г. (ст. 37) отказалась от легального закрепления права на труд как такового и его гарантий, ограничившись провозглашением свободы труда, определяя право каждого свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию².

Не восполнен этот пробел и в Трудовом кодексе Российской Федерации, более того, редакция ст. 2 Трудового кодекса Российской Федерации закрепляет в качестве принципа правового регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений свободу труда, включая право на труд, который каждый свободно выбирает или на который свободно соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности³. Таким образом, ни в Конституции РФ, ни в Трудовом кодексе РФ нет четкого разграничения указанных понятий. Отмечая условность различия между понятиями «право» и «свобода» (и то и другое означает юридически признанную возможность каждого избирать вид и меру своего поведения как человека, как гражданина своего государства), ученые указывают, что понятие «свобода» в большей мере связано с такими правомочиями личности, которые ограничивают сферу ее самостоятельности, защищают от вмешательства в ее внутренний мир. Понятие «право» в большей мере предполагает какие-либо положительные действия, услуги со стороны государства или правомочия человека на участие в деятельности определенных общественно-политических, хозяйственных структур⁴. Такой же точки зрения придерживается и Т.А. Сошникова, указывая, что права свидетельствуют о возможности получения каких-либо социальных благ, а свободы - о возможности избежать определенных ограничений со стороны государства⁵. Учитывая все вышесказанное, следует согласиться с М.В. Лушниковой и А.М. Лушниковым, которые указывают, что право на труд рассматривается в качестве составляющей свободы труда, который каждый свободно выбирает или на который свободно соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности. Однако право на труд не обеспечивается встречной обязанностью государства или работодателя предоставить каждому работу⁶. Как представляется, необходимо конституционно закрепить содержание указанного правомочия, что позволит разграничить понятия «право на труд» и «свобода труда», определить содержание и формы реализации права на труд, а также государственные гарантии реализации указанного права. Это позволит лицу, реализующему указанное право, требовать защиты со стороны государственных органов. Кроме того, это будет соответство-

вать и международному законодательству в области труда. Поскольку, вступая в международные соглашения, в частности, заключая Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах, государство не просто признает право на труд, но и обязуется предпринять надлежащие меры по обеспечению этого права⁷.

Вместе с тем, неверно будет говорить о том, что не существует самостоятельного принципа права на труд или право на труд существует, но не в полном объеме⁸. Выше указывалось, что право на труд закреплено Всеобщей декларацией прав человека и Международным пактом об экономических, социальных и культурных правах. Поскольку, в соответствии с п. 4 ст. 16 Конституции РФ, общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы, то следует говорить о существовании и легальном закреплении права человека на труд. Кроме того, понятие и содержание права на труд изучено и в теории конституционного права РФ, и в теории трудового права РФ.

Так, А.Е. Пашерстник и О.В. Смирнов определяли право на труд в качестве права на получение гарантированной работы по его количеству и качеству⁹. При этом А.Е. Пашерстник указывал, что право на труд означает не только то, что каждый должен быть обеспечен работой. Огромное принципиальное и практическое значение имеет еще и то, что работа должна обязательно предоставляться в соответствие со специальностью и квалификацией¹⁰. В.В. Егоров определяют право на труд в качестве социально детерминированной, обеспеченной и гарантированной государством, закреплённой в законодательстве возможности граждан трудиться в избранной ими с учетом общественных потребностей сфере трудовой деятельности¹¹. М.И. Строгановым дается аналогичное понятие, указывается лишь возможность осуществлять трудовую деятельность в качестве наемного работника по трудовому договору либо самостоятельно по гражданско-правовому договору (или договору предпринимателя)¹².

Способом реализации права на труд является трудовая деятельность. Категории трудовой деятельности в настоящее время в теории права не разработаны. Однако путем прямого толкования можно вывести определение указанного понятия.

Деятельность - работа, занятие кого-либо в какой-либо области¹³. Что же касается категории труд, то общепринятого определения не существует. Труд является в большей мере социально-философской, экономической и социологической категорией.

В толковом словаре живого великорусского языка В.И. Даль определяет труд в качестве работы, занятия, упражнения, дела; всего того, что требует усилий, старания, заботы; всякое напряжение телесных или умственных сил¹⁴. Более современные словари сходны в определении труда. Труд трактуется как процесс целенаправленного воздействия на природу; изменение или приспособление предметов природы для создания каких-либо ценностей (материальных или культурных)¹⁵.

В социологии труд также понимается в качестве целесообразной деятельности человека, в процессе которой он при помощи орудий труда воздействует на природу и использует ее в целях создания предметов, необходимых для удовлетворения своих потребностей¹⁶. Однако в рамках социологического исследования труд приобретает значимость в качестве основы возникновения и функционирования общества. Именно труд определяет человека как существо общественное, отличное от животного, поскольку последнее не может преобразовывать окружающую природную среду, а использует лишь продукты среды обитания.

В философском понимании труд является целесообразной деятельностью человека, которая имеет две направленности. Во-первых, человек, воздействуя на природу, преобразует ее в целях создания каких-либо благ для удовлетворения своих потребностей¹⁷. Вторая сторона труда - общественный характер отношения людей друг к другу по поводу условий, процесса и результата трудового отношения к природе¹⁸. Обе эти стороны находятся между собой в тесной связи. Они как две стороны одного и того же явления.

Таким образом, трудовая деятельность - это целесообразная деятельность человека, реализация его способностей, направленная на создание духовных и материальных благ в избранной сфере деятельности.

Трудовая деятельность может осуществляться во всех сферах жизнедеятельности, но интерес представляет лишь та, которая подпадает под регулирование норм права. Поскольку

труд дома на благо семьи (уход за детьми, уборка квартиры и т.п.), как правило, не регулируется нормами права.

Безусловно, трудовая деятельность осуществляется по разным направлениям. Лицо может заниматься предпринимательской деятельностью, работать в качестве работника по трудовому договору, реализовывать деятельность в рамках благотворительного фонда и т.д. В случаях, не запрещенных законом, оно имеет право осуществлять несколько видов трудовой деятельности одновременно. Таким образом, трудовую деятельность можно разграничить на основную и дополнительную.

Основная деятельность - это целенаправленная деятельность, которая имеет целью удовлетворить материальные и духовные потребности. В качестве дополнительной трудовой деятельности следует понимать целесообразную деятельность человека, для осуществления которой необходимо дополнительное время и которая имеет целью получение дополнительных благ и удовлетворение своих потребностей. Мы говорим о дополнительном времени потому, что эта характеристика имеет значение при осуществлении абсолютно любого вида деятельности вне зависимости от того, подпадает он под рамки регулирования права или нет.

В рамках же трудового правоотношения (если лицо трудится в качестве работника, заключив трудовой договор и, следовательно, вступив в трудовые отношения) основная и дополнительная трудовая деятельность имеют несколько иной характер. В соответствие со ст. 15 ТК РФ, трудовые отношения - отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности согласно штатному расписанию, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы), подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором. Соответственно, осуществление трудовой деятельности за пределами хотя бы одной из указанных характеристик будет носить характер дополнительного

труда. Так, деятельность работника, осуществляемая у другого работодателя, либо по иной трудовой функции будет являться дополнительной. Не следует забывать и о дополнительном времени. Но это не всегда означает, что дополнительная трудовая деятельность осуществляется только за пределами основной. Она может быть осуществлена и одновременно с ней при интенсификации основного труда. Но и дополнительная и основная трудовая деятельность должны быть осуществлены только в рамках трудового правоотношения. Если трудовая деятельность осуществляется не в рамках трудового правоотношения, то с точки зрения трудового права она не приобретает значения дополнительной.

Примечания:

1. Впервые на конституционном уровне было закреплено Конституцией СССР 1936 г., в ст. 118 которой право на труд определялось как право на получение гарантированной работы с оплатой по количеству и качеству труда, а также обязанность предоставить гражданину работу и справедливо ее оплатить. Конституция СССР 1977 г. закрепила право граждан СССР на труд - т.е. на получение гарантированной работы с оплатой труда в соответствии с его количеством и качеством и не ниже установленного государством минимального размера, включая право на выбор профессии, рода занятий и работы в соответствии с призванием, способностями, профессиональной подготовкой, образованием и с учетом общественных потребностей.

2. Лушникова М.В., Лушников А.М. Очерки теории трудового права. - С-Пб., 2006. - с.149.

3. Большинство ученых, в том числе Н.Г. Александров, В.С. Андреев, А.Е. Пашерстник, Р.З. Лившиц, В.И. Никитинский считали трудовые права и обязанности работников принципами трудового права.

4. См.: Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России: Учебник. - М., - 2007. - с. 217.

5. См.: Сошникова Т.А. Право на труд и свобода труда: соотношение понятий // Юрист № 9, 2003.

6. Лушникова М.В., Лушников А.М. Очерки теории трудового права. - С-Пб., 2006. - с. 149.

7. См.: Киселев И.Я. Сравнительное трудовое право: Учебник. - М, 2005. - с. 79.

8. Скобелкин В.Н. Трудовые правоотношения. - М., 1999. - с.154.

9. См.: Пашерстник А.Е. Право на труд. Очерки по советскому праву. - М., 1951. - с. 25; Смирнов О.В. Природа и сущность права на труд в СССР. - М., 1964. - с. 3.

10. См.: Пашерстник А.Е. Право на труд. Очерки по советскому праву. - М., 1951. - с. 33.

11. См.: Егоров В.В. Право на труд рабочих и служащих: теория и практика - М., 1986.

12. Строганов М.И. Право на труд и проблемы его судебной защиты на современном этапе: Диссерт. на соиск... к.ю.н. - М., 1996. - с. 21.
13. Большой толковый словарь русского языка. - С-Пб., 1998. - с. 256.
14. Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка в 4-х томах. Т.4. - М., 1998. - с. 436.
15. См., напр.: Современный словарь русского языка и литературы т.15. - М.-Л., 1963. - с.1030; Гуревич П.С. Современный гуманитарный словарь-справочник. - М., 1999. - с. 438-442; Большой толковый словарь русского языка. - С-Пб., 1998. - с. 1348.
16. Энциклопедический социологический словарь / Под общ. ред. Г.В.Осипова. -М, 1995. - с. 582.
17. См., напр.: Новая философская энциклопедия в 4-х томах т. 4. - М., 2001. - с.117; Философская энциклопедия / Гл. ред. Ф.В. Константинов. - М., 1970. - с. 261; Философский словарь / Под ред. И.Т. Фролова. - М., 1991. - с. 467-468; Философский энциклопедический словарь. - М., 1989. - с. 667.
18. Философский словарь / Под ред. И.Т.Фролова. - М., 1991. - с. 467-468.

О.Г. Луковникова

Частный сервитут

На современном этапе развития рынка недвижимости в России приобретает особую актуальность реализация на практике частных сервитутных правоотношений. Однако зачастую возникают некоторые проблемные аспекты реализации данных правоотношений, которые во многом обусловлены несовершенством их правовой регламентации.

Впервые сервитуты появились и были детально урегулированы в римском праве. Сервитут (от лат. «servitus» – рабство вещи, служение ее) представляло и представляет в настоящее время вещное право пользования чужой вещью в том или ином отношении¹.

В связи с отсутствием в советской России права частной собственности на землю и ее изъятия из гражданского оборота на достаточно долгое время в законодательстве России сервитуты оказались незаслуженно забытыми.

Впервые в современном законодательстве Российской Федерации понятие «сервитут» было установлено в п. 4.10 Основных положений Государственной программы приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации после 1 июля 1994 г., утвержденных Указом Прези-