

340
0-75

ОСНОВЫ ПРАВА

ОСНОВЫ Права

Для студентов
технических вузов

Под редакцией
профессора З. Г. Крыловой



Рекомендовано Министерством образования Российской Федерации в качестве учебника для студентов высших учебных заведений, обучающихся по неюридическим специальностям



Москва
«Высшая школа»
2000

УДК34
ББК 67.0
075

Рецензенты: кафедра истории социологии Московского государственного горного университета (заведующий кафедрой проф. В.А. Карноухов); проф. Н.В. Захарова (Государственный университет управления)

АВТОРЫ (профессора и преподаватели Российской экономической академии им. Г.В. Плеханова): **проф. Э.П. Гаврилов** - глава 2, глава 5 (5.3, 5.7, 5.19); **проф. В.И. Гуреев** - глава 4, глава 5 (5.9, 5.12, 5.13, 5.15 написан совместно с З.Г. Крыловой и А.П. Ромашко), глава 7 (7.2, 7.3, 7.5, 7.8, 7.9), глава 12; **доц. И.Ф. Зайцев** - глава 5 (5.2, 5.20) глава 11; **проф. З.Г. Крылова** - предисловие, глава 1, глава 5 (5.1, 5.5, 5.6, 5.8, 5.10, 5.11, 5.15 написан совместно с В.И. Гуреевым и А.П. Ромашко; 5.16, 5.17), глава 9, глава 10; **проф. Я.А. Куник** - глава 5 (5.4, 5.14, 5.21), глава 8; **доц. А.П. Ромашко** - глава 5 (5.1⁵ написан совместно с З.Г. Крыловой и В.И. Гуреевым), глава 7 (7.1, 7.4, 7.6., 7.7), **доц. Д.П. Ткаченко**-глава 3; **доц. Е.И. Лебедева**-глава 6; **канд. юрид. наук Н.В. Логвина** - глава 5 (5.18).

Основы права: Учебник / З.Г. Крылова, Э.П. Гаврилов, В.И. Гуреев и др.; Под ред. З.Г. Крыловой. - М.: Высш. шк., 2000.-400 с.

ISBN 5-06-003764-9

В учебнике освещаются основы российского права, регулирующего широкий круг правовых отношений граждан и организаций в период перехода к рыночной экономике, развития предпринимательства. Учитывая предназначение учебника, авторы выделили в самостоятельный раздел предпринимательское право, налоговое, патентное и авторское право. Подробно изложено гражданское и трудовое право, уделено внимание и другим отраслям права.

Для студентов технических вузов и университетов, а также для широкого круга читателей.

УДК 34
ББК 67.0

Учебное издание

**Крылова Зоя Григорьевна, Гаврилов Эдуард Петрович,
Гуреев Виктор Иванович и др.**

ОСНОВЫ ПРАВА

Ведущий редактор *Л.П. Тарасова*. Художественный редактор *Ю.Э. Иванова*. Художник *В.Н. Хомяков*. Технический редактор *Л.А. Овчинникова*. Корректор *В.В. Кожснуткина*. Оператор *Т.В. Рысева*, *И.М. Сорокина*. Компьютерная верстка *И. М. Сорокина*.

ЛР № 010146 от 25.12.96. Изд. № ЭКЮ-884. Сдано в набор 01.02.2000. Подп. в печать 30.05.2000. Формат 60x88₁¹⁶. Бум.газетн. Гарнитура «Таймс». Печать офсетная. Объем: 24,99 усл. печ. л., 25,49 усл. кр-отт, 23,57 уч. - изд. л. Тираж 10 000 экз. Зак. № 1133

Издательство «Высшая школа», 101430, Москва, ГСП-4, Неглинная ул., д. 29/14
Набрано на персональных компьютерах издательства

Отпечатано в ГУП И ПК «Ульяновский Дом печати», 432601, г Ульяновск, ул. Гончарова, 14

ISBN 5-06-003764-9

© ГУП» Издательство «Высшая школа» 2000

Оригинал-макет данного издания является собственностью издательства «Высшая школа», и его репродуцирование (воспроизведение) любым способом без согласия издательства запрещается.

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

РФ	-	Российская Федерация
КоАП РСФСР	-	Кодекс РСФСР об административных правонарушениях
ГК РФ	-	Гражданский кодекс РФ
ГПК РСФСР	-	Гражданско-процессуальный кодекс РСФСР
АПК РФ	-	Арбитражный процессуальный кодекс РФ
КЗоТ РФ	-	Кодекс законов о труде РФ
УК РФ	-	Уголовный кодекс РФ
ТУЖД РФ	-	Транспортный устав железных дорог РФ
УВВТ СССР	-	Устав внутреннего водного транспорта СССР
УАТ РСФСР	-	Устав автомобильного транспорта РСФСР
КТМ РФ	-	Кодекс торгового мореплавания РФ
ВК РФ	-	Воздушный кодекс РФ
СК РФ	-	Семейный кодекс РФ
ВС РФ	-	Верховный Суд РФ
ВАС РФ	-	Высший Арбитражный Суд РФ
СЗ РФ	-	Собрание законодательства РФ
ЦБ РФ	-	Центральный банк России
Основы	-	Основы законодательства о труде СССР
НК РФ	-	Налоговый кодекс РФ (ч. I)
Закон об Основах	-	Федеральный закон «Об основах охраны труда в Российской Федерации»

ПРЕДИСЛОВИЕ

В период становления рыночной экономики в Российской Федерации каждый инженер, участник производственного и товарного процесса должен быть знаком с действующим законодательством. Поэтому Основы права должны быть обязательной учебной дисциплиной в каждом учебном заведении. Разумеется, объем и направление юридической информации отличаются в зависимости от специальности экономиста, бухгалтера, инженера и др. Так, для технических вузов важно знать не только общие положения теории государства и права, конституционного, административного и гражданского права, но и иметь углубленные знания налогового, предпринимательского, патентного права и др. Важное значение придается в производстве экологическому, трудовому праву.

Наибольшее внимание уделено гражданскому праву, регулирующему имущественные и связанные с ними неимущественные отношения граждан, государственных и муниципальных, а также коммерческих структур в условиях становления рыночной экономики. Показаны права и обязанности работодателей и работников производства.

Защита нарушенных прав осуществляется правоохранительными органами, поэтому рассматриваются гражданско-процессуальное и арбитражное процессуальное право, деятельность третейского суда.

Для учащейся молодежи представляют интерес сведения о семейном праве, поэтому этой отрасли права посвящена отдельная глава, в которой отражены положения, введенные новым Семейным кодексом, в частности, поясняется понятие брачного договора, соглашения об уплате алиментов и т.п.

ГЛАВА 1

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ГОСУДАРСТВЕ

И ПРАВЕ

1.1. Понятие государства и права

Общая теория государства и права является общетеоретической юридической наукой. Государство и право неразрывно связаны между собой. **Право - это совокупность правил поведения, выгодных государству и одобренных им посредством принятия законодательства. Государство не может обходиться без права, которое служит своему государству, обеспечивает его интересы.** В свою очередь право не может возникнуть помимо государства, поскольку лишь государственные законодательные органы могут принять общеобязательные правила поведения, требующие их принудительного исполнения. Государство вводит меры принуждения к соблюдению норм права.

Изучение государства и права следует начинать с понятия и происхождения государства.

Государство - это особая организация политической власти, которая располагает специальным аппаратом (механизмом) управления обществом для обеспечения его нормальной деятельности. Основными признаками государства являются территориальная организация населения, государственный суверенитет, сбор налогов, законотворчество. Государство подчиняет себе все население, проживающее на определенной территории, независимо от административно-территориального деления.

Государственная власть является суверенной, т.е. верховной, по отношению ко всем организациям и лицам внутри страны, а также независимой и самостоятельной по отношению к другим государствам. Государство выступает официальным представителем всего общества, всех его членов, именуемых гражданами.

Взимаемые с населения налоги и полученные от него займы направляются на содержание государственного аппарата власти. Издание законов и правил, обязательных для населения данного государства, осуществляется государственным законодательным органом.

Возникновению государства предшествовал первобытнообщинный строй, при котором основой производственных отношений была общественная собственность на средства производства. Переход от самоуправления первобытного общества к государственному управлению длился столетия. В различных исторических регионах распад первобытнообщинного строя и появление государства происходили по-разному в зависимости от исторических условий.

Первые государства были рабовладельческими. Вместе с государством возникло и право как выражение воли господствующего класса.

Известно несколько исторических типов государств и права - рабовладельческий, феодальный, буржуазный. Государство одного и того же типа может иметь разные формы государственного правления, государственного устройства, политического режима.

Под *формой правления* понимается организация высших органов государственной власти (порядок их образования, взаимоотношений, степень участия народных масс в их формировании и деятельности).

По форме правления различают *монархию* и *республику*.

При монархической форме правления во главе государства стоит монарх (король, император, царь, шах и т.п.), власть которого может быть неограниченной (*абсолютная монархия*) и ограниченной (*конституционная, парламентская монархия*).

Примером абсолютной монархии могут служить монархии в Омане, Объединенных Арабских Эмиратах, Саудовской Аравии. Ограниченные монархии существуют в Великобритании, Швеции, Норвегии, Японии и других странах.

Признаками монархической формы правления являются:

власть монарха пожизненна, действует наследственный порядок преемственности (история знает исключения: цареубийца становится царем), воля монарха неограничена (он считается помазанником Божиим), ответственности монарх не несет.

Республиканская форма правления имеет следующие признаки: избрание главы республики выборным органом (парламентом, федеральным собранием и др.) на определенный срок, коллегиальный характер власти правительства, юридическая ответственность главы государства по закону.

В современных условиях различаются республики: парламентская, президентская, смешанная.

В *парламентской республике* верховная роль в организации государственной жизни общества принадлежит парламенту: он формирует правительство, которое несет коллективную ответственность перед парламентом и уходит в отставку в случае утраты к нему доверия, глава государства избирается парламентом. Парламентскими республиками являются, например, ФРГ, Италия, Венгрия, Латвия.

В *президентской республике* в руках президента соединяются полномочия главы государства и главы правительства: президент избирается всенародно (референдумом), например, во Франции, Мексике, либо населением (США).

Смешанные республики сочетают элементы президентской и парламентской республик (Финляндия, Румыния).

По формам государственного устройства государства делятся на государства, состоящие из административно-территориального или национально-территориального устройства, и государства, в составе которых нет других государств. Такие государства называются *унитарными*. В составе унитарного государства могут быть административные или национальные образования, не пользующиеся суверенитетом (области, провинции, губернии), имеются один законодательный орган, правительство, одна конституция. *Федеративные государства* - это союзные государства, складывающиеся из ряда государственных образований - штатов, кантонов, земель, республик и др.

В состав федерации входят государства (субъекты федерации), имеющие, как правило, свою конституцию, свою законодательную компетенцию, свои законодательные, исполнительные и судебные органы и свое административно-территориальное деление.

Конфедерация - союз суверенных государств, сохраняющих свой суверенитет в полном объеме и объединившихся в союз в целях координации некоторых своих действий внутри объединения и на международной арене, т.е. для определенных целей.

Своеобразным объединением является Содружество Независимых Государств (СНГ), созданное для координации политики и экономики. Координация осуществляется Советом глав государств, представленных их Президентами, Советом глав правительств, представленных их министрами, и Межпарламентской ассамблеей.

Политический режим может быть демократическим и антидемократическим.

При *демократическом режиме* основу составляют демократия, народовластие, приоритет прав и свобод личности в стране. К разновидностям демократического режима относятся либеральный, буржуазно-демократический или конституционный режимы, режим правового государства.

К *антидемократическим режимам* относятся фашистский, авторитарный, тоталитарный, расистско-националистический и др. Режим в гитлеровской Германии был одновременно и фашистским, и расистским.

В условиях демократии появляется стремление к созданию правового государства. Правовое государство - это такая форма организации и деятельности государственной власти, которая строится во взаимоотношениях с индивидами и их различными объединениями на основе норм права*

*См.: Хропанюк В.Н. Теория государства и права. - М.: ИПП. «Отечество», 1993. С. 56 и далее.

Наличие и действие законодательства еще не свидетельствует о существовании в обществе правовой государственности. Российское государство имеет цель стать правовым. Россия является демократическим федеративным государством с республиканской формой правления.

В ст. 1 Конституции Российской Федерации сказано: «Российская Федерация - Россия есть суверенное федеративное государство, созданное исторически объединившимися в нем народами.

Незыблемыми основами конституционного строя России являются народовластие, федерализм, республиканская форма правления, разделение властей».

Признаки правового государства в условиях демократии рассматриваются в юридической литературе по-разному. Так, С.С. Алексеев относит к ним: выполнение законодательных и контрольных функций представительными органами; наличие государственной власти, включая исполнительную власть; наличие муниципального самоуправления; подчиненность всех подразделений власти закону; независимое и сильное правосудие; утверждение в обществе неотъемлемых, фундаментальных прав и свобод человека*

* См.: Алексеев С.С. Государство и право. Начальный курс. - М.: Юридическая литература, 1994. С. 13.

В.А. Четвернин противопоставляет понятие «правовое государство» и «государство законности», считая, что господство закона не может не ограничивать субъективных прав*.

* См.: Четвернин В.А. Понятие права и государства. - М.: Изд. Дело, 1997. С. 97-98.

В.И. Зуев называет иные признаки понятия правового государства:

- 1) экономической основой правового государства является многообразие в стране форм собственности - экономической основы рыночной экономики;
- 2) социальной основой правового государства является гражданское общество с его частной жизнью, не зависимой от государства, со свободой труда и предпринимательства, со сложившимся мощным слоем «среднего класса»;
- 3) идеологической основой правового государства являются идеи правового государства, опирающиеся на теорию естественного права, правового закона, неотчуждаемых прав личности*.

* См.: Основы права Российской Федерации./ Под ред. В.И. Зуева. - М.:МИПП, 1997. С. 35.

Теория правового государства в российской юридической литературе еще окончательно не сформирована. В значительной степени используются зарубежная теория и практика понятия правового государства.

Правовому государству должно быть свойственно верховенство закона, разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную, подчинение закону самого государства и его органов, взаимная ответственность государства и личности, развитие местного самоуправления и др.

1.2. Функции Российского государства

Под **функциями государства** понимается **направление, предмет деятельности того или иного политико-правового института, содержание этой деятельности, ее обеспечение**. В функциях выражаются его сущность и та роль, которую оно играет в основных направлениях общественного развития и удовлетворения потребностей граждан. Функции нашего государства реализуются в основных направлениях деятельности внутри страны и на международной арене.

К внутренним функциям государства относятся:

- 1) экономическая, которая состоит в выработке и координации стратегических направлений развития экономики страны в условиях перехода к рыночной экономике;
- 2) социальная, направленная на совершенствование общественных отношений, обеспечение всестороннего развития личности, ее социальной защищенности, нормальных условий жизни всех членов общества;
- 3) культурно-воспитательная, в основе которой - формирование человека нового общества, развитие демократии, науки, образования, обеспечение всестороннего развития личности, воспитание высокой сознательности;
- 4) охрана правопорядка, заключающаяся в неуклонном проведении в жизнь гарантий законности, реальном воплощении правовых норм в поступках, делах членов общества, в охране частной собственности, прав и законных интересов граждан и организаций;
- 5) природоохранительная (экологическая), направленная на защиту окружающей среды.

К внешним функциям государства относятся:

- 1) оборона страны;
- 2) взаимовыгодное сотрудничество с зарубежными странами;
- 3) межгосударственное экономическое и политическое сотрудничество государств;
- 4) культурное и научно-техническое сотрудничество.

В настоящее время деление на внутренние и внешние функции утрачивает свое значение, так как многие внутренние функции приобретают внешний характер (например, экологическое направление деятельности государства, исследование космоса и др.), и наоборот*

* См.: Теория государства и права. Ч. I/ Под, общ. ред. А.Б. Венгерова.-М.: Юрист, 1995. С. 197.

К основным функциям государства относятся:

управленческо-обеспечительная (создание условий и правил для поддержания нормальной жизни и развития общества) и охранительная (пресечение нарушений установленного порядка, воздействие на нарушителей, восстановление нарушенного состояния) функции*

*См.: Алексеев С.С. Государство и право. С. 14.

Все государственные органы, формируемые в соответствии с законом путем демократических выборов, и должностные лица подотчетны народу.

Выполнение функций обеспечивается государственным механизмом. Государственный механизм - это система органов и учреждений государства, подразделяемых на: органы государственной власти, органы государственного управления, суды. Важной составной частью государственного механизма являются вооруженные силы, милиция, налоговая полиция, органы государственной безопасности, исправительные учреждения. Государственный аппарат является составной частью государственного механизма, состоит из его представителей и осуществляет свою деятельность при широком их участии. Орган государства является составной частью государственного аппарата, наделен определенной компетенцией, властными полномочиями, правом действовать от имени государства, опираясь в случае необходимости на содействие аппарата принуждения. Органом государства может быть должностное лицо, выступающее представителем органа государственного управления.

В систему государственного механизма входят:

а) **законодательные органы** - парламенты (Федеральное собрание - в Российской Федерации, Конгресс - в США, Парламент - в Англии, Индии, Японии и др., Сейм - в Польше и т.д.);

б) **исполнительные органы** - президент, правительство, муниципалитеты, министерства, ведомства, комитеты;

в) **судебные органы** - в соответствии с судебной системой государства в России - Конституционный Суд РФ, Верховные суды (общей юрисдикции), Высший Арбитражный Суд РФ, Военные суды и др.;

г) **правоохранительные органы** - прокуратура, министерство внутренних дел, полиция, милиция, таможенные органы, нотариат.

Каждый орган наделен определенной компетенцией, властными полномочиями, организационными и материальными средствами.

Ряд министерств и ведомств осуществляют координационную деятельность в сферах культуры, науки, здравоохранения, образования.

1.3. Сущность и роль права в обществе

Право, как и государство, является продуктом общественного развития. Оно регулирует общественные отношения. Без права невозможно существование цивилизованного общества.

Сущность права раскрывается в его основных принципах, закрепленных в Конституции. Конституция Российской Федерации закрепляет полновластие народа в условиях многопартийности общества, демократизм, интернационализм, защиту прав и свобод граждан.

В социально-экономической жизни действует принцип правовой охраны собственности. Государство создает условия, необходимые для развития различных форм собственности, и обеспечивает равную защиту всем ее формам. Исходя из общественных интересов, закон устанавливает пределы свободы экономической деятельности (ст. 10 Конституции РФ). Владение, пользование и распоряжение государственной собственностью осуществляется в соответствии с законодательством.

Высшая цель общественного производства - наиболее полное удовлетворение растущих материальных и духовных потребностей людей (ст. 15 Конституции РФ).

Право выражается в правовой норме, представляющей собой общее правило поведения, обязательное для всех, санкционированное законом или иным нормативным актом.

По юридической силе все правовые нормы подразделяются на *законы и подзаконные акты*. Есть акты общего действия, распространяющиеся на всех, акты ограниченного действия (например, на должностных лиц), акты исключительного действия (при военных действиях, стихийном бедствии).

Законы принимаются законодательным органом государства или народом в результате референдума и обладают высшей юридической силой. Подзаконные акты - это правотворческие акты компетентных органов.

Норма права отличается от индивидуальных юридических актов, порождающих правовые последствия для конкретных лиц (приказ о зачислении на работу, распоряжение об удержании из заработной платы и др.).

Нормы бывают *императивные* (от правил которых отступить нельзя, например о форме определенной сделки) и *диспозитивные* (которые могут быть изменены или дополнены по усмотрению сторон, например о распределении обязанностей по капитальному или текущему ремонту при заключении договора аренды).

По содержанию норма права состоит из *диспозиции*, т.е. самого правила поведения, *гипотезы* - указания на условия применения нормы, *санкции* - установления угрозы наступления неблагоприятных юридических последствий неисполнения или нарушения правовой нормы.

В нашем обществе действуют не только нормы права, но и нормы морали, традиции и обычаи делового оборота.

1.4. Источники права. Его система

Основное место в системе источников права занимает **закон**. Основным законом являются Конституция Российской Федерации и конституции субъектов Федерации. К законам относятся кодифицированные законы - кодексы (своды законов), например Гражданский, Уголовный, Таможенный, Семейный и др. По некоторым отраслям права действуют Основы законодательства. Для регулирования ряда отношений принимаются отдельные законы (например, Закон о ветеранах). Законы принимаются Федеральным Собранием - законодательным органом.

Указы Президента РФ также имеют силу закона.

Субъекты РФ принимают законы в рамках своей юрисдикции.

Право законодательной инициативы в соответствии со ст. 104 Конституции РФ принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, Верховному Суду РФ и Высшему Арбитражному Суду РФ по вопросам их ведения. Законопроекты вносятся в Государственную Думу, которая их принимает (или отклоняет) большинством голосов и передает на рассмотрение Совета Федерации. Президент подписывает принятые законы.

Наряду с законами источниками права являются **подзаконные акты**, издаваемые Правительством РФ, другими органами управления, местной администрацией. Все подзаконные нормативно-правовые акты имеют свою иерархию по юридической силе: приказы министров, инструктивные письма и приказы должны соответствовать законам и другим правовым актам вышестоящих органов власти.

К источникам права относят *нормы морали* (нравственности) - сложившиеся в обществе правила поведения людей в соответствии с общепринятыми взглядами, общественным мнением. Не случайно в новейшем нашем законодательстве появилась обязанность возмещения морального вреда. Некоторые поступки могут прямо не противоречить закону, но не соответствовать требованиям норм морали. Например, аморальна неблагодарность, несправедливость.

Обычай представляет собой правила поведения, вошедшие в привычку в силу их многократного применения. Имеются национальные обычаи многих народов, обычаи в деловой практике предпринимательской деятельности, в мореходной области учитываются обычаи морских портов и др. В ст. 5 ГК РФ обычай рассматривается как норма, не противоречащая закону.

Нормы общественных организаций, содержащиеся в их уставах или положениях, являются источниками права.

В новейшей юридической литературе в качестве источника права рассматривается *нормативный договор* - соглашение двух или более субъектов права, в котором содержатся правила, регулирующие взаимоотношения его участников, например Федеративный договор, заключенный между субъектами Российской Федерации о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами власти. Устав ООН, международные конвенции по вопросам торговли, мореплавания и др.

В юридической литературе как источник права рассматривается обычный *гражданско-правовой договор (контракт)*, регулирующий отношения его участников. Провозглашенная в Гражданском кодексе РФ свобода договора позволяет его участникам широко использовать договорные условия для регулирования содержания, порядка исполнения, ответственности и др.

Правовые нормы взаимосвязаны и составляют систему права.

Система Российского права - это его деление на отрасли по основным видам общественных отношений, регулируемых нормами права. Различаются следующие основные отрасли: государственное (конституционное), административное, финансовое, международное, земельное, лесное, горное, водное и другие отрасли природоохранительного права; гражданское, трудовое, семейное, аграрное; отрасли, регулирующие охрану правопорядка, прав и свобод граждан и организаций: уголовное право, право судостроительства и прокурорского надзора, арбитражное процессуальное, гражданско-процессуальное и уголовно-процессуальное право, исправительно-трудовое право.

1.5. Действие законов

Действие правовых норм ограничивается определенными пределами. **Действие правовых норм во времени** означает, что следует определить момент, с которого норма начинает действовать, указать, распространяется ли ее действие на правоотношения, возникшие до вступления ее в действие. Как правило, нормы вступают в силу с момента их принятия или опубликования. В самом акте может быть указан срок вступления его в силу.

В России законодательные акты вступают в силу спустя 10 дней после их опубликования в официальном издании - Российской газете; со времени, указанного в самом акте о введении его в действие (например, первая часть ГК РФ была принята Государственной Думой в октябре 1994 г., опубликована в декабре 1994 г., а вступила в силу с 1 января 1995 г.).

Как правило, закон не имеет обратной силы, т.е. новый закон не распространяется на правоотношения, возникшие до его издания. Однако в самом законе или в законе о введении его в действие ему может быть придана обратная сила. Нормы уголовного закона приобретают обратную силу, если они устраняют наказуемость деяния.

В Федеральном законе Российской Федерации «О введении в действие части первой Гражданского кодекса РФ» от 30 ноября 1994 г. в ст. 5 говорится: «Часть первая Кодекса применяется к гражданским правоотношениям, возникшим после введения ее в действие».

По гражданским правоотношениям, возникшим до введения ее в действие, часть первая Кодекса применяется к тем правам и обязанностям, которые возникнут после введения ее в действие».

Действие норм в пространстве ограничивается определенной территорией. Нормативно-правовые акты субъектов Федерации действуют на их территории. Законом РСФСР от 24 октября 1990 г. «О действии актов органов СССР на территории РСФСР» установлено, что акты органов СССР, изданные до принятия настоящего Закона, действуют на территории РСФСР, если они не приостановлены Верховным Советом РСФСР или Советом Министров РСФСР (ст. 4). Законы СССР, принятые в пределах полномочий, переданных в соответствии с Декларацией о государственном суверенитете РСФСР, действуют на территории РСФСР непосредственно (ст. 1). В настоящее время действуют Основы трудового законодательства СССР и другие акты. В случаях, не предусмотренных ст. 1 Закона, законы СССР вступают в действие на территории РСФСР после их ратификации.

Действие нормы по кругу лиц означает, что некоторые нормативные акты адресованы определенным лицам. Таким образом, регулируется правовое положение иностранцев или лиц без гражданства, положение несовершеннолетних в возрасте до 14 лет и от 14 до 18 лет, ответственность должностных лиц.

Воинские уставы распространяют свое действие на военнослужащих. Ряд нормативно-правовых актов распространяется на пенсионеров, инвалидов, ветеранов труда и других категорий граждан путем предоставления им различных льгот.

Применение законодательства по аналогии. В законодательстве невозможно предусмотреть правила на все жизненные ситуации, поэтому в нем могут быть пробелы. Может помочь применение по аналогии сходного закона, регулирующего похожие по существу отношения. Например, ГК РФ регулируется договор купли-продажи дома с условием пожизненного содержания продавца (это правило можно применить к договору купли-продажи квартиры с условием пожизненного содержания продавца).

При невозможности использования аналогии закона прибегают к аналогии права, когда спор решается исходя из общих начал и смысла законодательства. Поскольку не имеется сходного закона, применяются к конкретному случаю принципы правового регулирования данной отрасли права или правового института.

Следует иметь в виду, что применение норм права по аналогии закона и аналогии права не допускается в уголовном и административном праве. Наказуемыми являются лишь правонарушения, предусмотренные в законе. Если в законе указания нет, правонарушением поведение не считается. Утрачивают свою силу нормативно-правовые акты по истечении срока их действия, в связи с изданием нового нормативно-правового акта, заменяющего ранее действующий или в связи с отменой нормативно-правового акта компетентным органом.

Действие правового акта ограничивается его территорией, т.е. территорией, на которую распространяется власть издавшего этот акт органа. Акты федеральных органов власти РФ распространяют свое действие на всю территорию России. Нормативно-правовые акты субъектов Федерации действуют на их территории.

1.6. Правовые отношения, правомерное поведение и правонарушения. Юридическая ответственность

Правоотношение - это общественное отношение, урегулированное правовой нормой. Правоотношения возникают между людьми, гражданами-предпринимателями, государственными органами, предприятиями, фирмами, кооперативными и иными организациями.

Главной особенностью правовых отношений является наличие у их участников юридических прав и обязанностей, как правило, взаимосвязанных. Например, молокозавод согласно договору сдает свою продукцию в магазин. По договору поставщик обязан поставлять ее в обусловленном количестве, качестве, в определенные сроки и т.д., а покупатель имеет право требовать исполнения всех обязанностей, но и в свою очередь обязан принимать и оплачивать поставляемый товар. Права и обязанности участников правоотношения называются *субъективными правами и обязанностями*.

Под *объектами правоотношений* понимается то, на что оно направлено и оказывает определенное воздействие. Поэтому в качестве объекта правоотношения выступает поведение его субъектов, направленное на достижение юридических последствий. Это - одна сторона объекта правоотношения. Другой стороной является понимание объекта как предмета, по поводу которого возникает правоотношение: движимое или недвижимое имущество, деньги, ценные бумаги, результаты интеллектуальной деятельности и др.

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

Юридические события не зависят от воли и сознания людей (наводнение, землетрясение, рождение, смерть). **Юридические действия** делятся на правомерные и неправомерные. Наиболее распространены правомерные действия - административные акты государственных органов управления, сделки, в том числе договоры, решения суда, решения органов колхозно-кооперативных или иных организаций. Эти действия прямо направлены на установление, изменение или прекращение правоотношений.

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

К *правонарушениям* относятся все действия, нарушающие нормы права и установленные ими права и обязанности. Социальной сущностью всех правонарушений является их общественная опасность, вредность для существования общественных отношений, для данного общественного строя.

Правонарушения могут быть уголовными, административными, дисциплинарными, гражданскими, трудовыми и т.д. За правонарушения наступает юридическая ответственность.

Правомерное поведение определяется уровнем *правосознания*, которое означает отношение к действующему праву и вновь принимаемым правовым актам. Оно тесно связано с уровнем нравственного сознания. Взгляды, представления о праве передаются из поколения в поколение, воспитываются в процессе обучения, в семье.

Правомерное поведение - это поведение в рамках закона. В демократическом обществе и правовом государстве правомерное поведение представляет собой общественно полезное явление, обеспечивающее нормальное функционирование общества.

Правовая культура - это не просто то или иное отношение к праву, это прежде всего уважительное отношение к его нормам. Лицо, обладающее правовой культурой, во-первых, характеризуется определенным уровнем знания действующих юридических норм; во-вторых, ему свойственно уважительное отношение к праву, и, в-третьих, оно строит свое поведение в соответствии с правом. *Иметь правовую культуру* - значит не только выполнять требования юридических норм, но и добиваться того, чтобы им следовали и другие.

Юридическая ответственность. Ответственность по своему содержанию состоит в применении мер государственного принуждения за нарушение обязанностей, предусмотренных правовыми нормами.

Ответственность за преступление выражается в уголовном наказании (например, лишение свободы), за административное правонарушение может быть установлен штраф, лишение определенного права (отобрание водительских прав), за нарушение трудовых обязанностей может быть применено дисциплинарное взыскание, за нарушение договорной дисциплины с предприятий взыскиваются неустойка, убытки, возмещение за причиненный имущественный вред.

Для возложения ответственности необходимо наличие ряда условий: вина правонарушителя, противоправность его поведения, причиненный вред, причинная связь между его поведением и наступившим противоправным результатом.

Юридическая ответственность не сводится только к государственному принуждению, она проявляется в процессе его осуществления, возникает после установления факта нарушения, налагается по решению суда, арбитражного суда, третейского суда, других компетентных органов (комиссии по трудовым спорам, административного органа и др.) и строится на принципе справедливости. Реализация принципа неотвратимости ответственности - одно из основных условий ее эффективности. Если должностные лица виновны, нарушают нормы права, именно они, а не вся организация в целом должны отвечать за правонарушение.

Контрольные вопросы к главе 1

1. Понятие и типы государства.
2. Признаки и функции государства.
3. Признаки правового государства.
4. Определение понятия права и его историческая эволюция.
5. Взаимосвязь права и государства.
6. Понятие источников права.
7. Законы и их виды. Подзаконные акты.
8. Право и мораль.
9. Структура правовой нормы.
10. Действие норм права во времени, пространстве и по кругу лиц.
11. Правомерное поведение и правонарушения.
12. Юридическая ответственность.

ГЛАВА 2

КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО

2.1. Общие положения

Конституционное (государственное) право является основополагающей отраслью права Российской Федерации.

Конституционное право закрепляет принципы, основные отправные начала, которыми должны руководствоваться все другие отрасли права, определяет экономическую систему Российской

Федерации, положение личности, фиксирует государственное устройство России, систему судебных органов.

Основным нормативным источником этой отрасли права является Конституция Российской Федерации, закрепившая факт существования России в качестве самостоятельного независимого государства.

Основы конституционного строя закреплены в первой главе Конституции. Российская Федерация является демократическим федеративным правовым государством с республиканской формой правления.

Демократизм Российской Федерации проявляется прежде всего в том, что человек, его права и свободы объявлены Конституцией высшей ценностью, а государство берет на себя обязанность признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека. Демократизм Российской Федерации состоит также в том, что власть народа проявляется во время референдумов и свободных выборов.

В состав России входят равноправные субъекты Российской Федерации, каждый из которых имеет свое законодательство. Это и есть федеративное устройство России. Вместе с тем федеративное устройство России основывается на государственной целостности страны и единстве системы государственной власти.

Конституция подчеркивает, что федеральные законы имеют верховенство на всей территории России, а самой территории нашей страны обеспечиваются целостность и неприкосновенность.

Правовой характер государства и права России проявляется в том, что все основные общественные отношения, все права и обязанности граждан должны определяться правом и фиксироваться прежде всего на уровне закона. Кроме того, соблюдение закона должно быть обязательным не только для отдельных граждан и организаций, но и для органов государственной власти, в том числе для высших органов власти и управления.

Республиканская форма правления в России определяется наличием трех ветвей власти: законодательной, исполнительной и судебной. Все они находятся во взаимном единстве и вместе с тем контролируют друг друга, обеспечивают равноправие различных ветвей власти.

В конституционном праве закреплены и важнейшие принципы экономической жизни страны. Это прежде всего единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, обеспечение свободы экономической деятельности.

Основой экономических отношений являются нормы, касающиеся собственности. В России признаются и получают равную защиту частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Этот принцип, относящийся к собственности, применяется и к одному из важнейших богатств - к земле. Земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности.

В России провозглашено и проводится в жизнь идеологическое и политическое многообразие. При этом никакая идеология не может быть установлена в качестве государственной или обязательной.

Россия - светское государство. А это значит, что никакая религия не может быть введена в качестве государственной или обязательной, а церковь отделена от государства.

В Конституции России установлены следующие основные принципы построения правовой системы и законодательства:

Конституция России имеет высшую юридическую силу. Она является законом прямого действия, т.е. может сама по себе применяться на практике и в судах;

все законы подлежат обязательному официальному опубликованию, без чего они не применяются; любые нормативные акты (а не только законы), затрагивающие права, свободы и обязанности граждан, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения;

поскольку Россия входит в сообщество государств мира, она применяет общепризнанные мировые принципы и нормы права. Правила международного договора, в котором участвует Российская Федерация, являются обязательными для применения на территории России.

2.2. Права и свободы человека и гражданина

Установленные Конституцией и другими нормативными актами права и свободы человека и гражданина подразделяются на личные, политические и социально-экономические. Кроме того, выделяются гарантии осуществления установленных прав и свобод и их защиты.

Основные права и свободы человека принадлежат каждому от рождения и неотделимы от человеческой личности. Установленные Конституцией права и свободы являются непосредственно действующими.

Установлено равенство людей перед законом и судом. Равенство прав и свобод означает, что их наличие и объем не зависят от пола, расы, национальности, языка, имущественного положения, должности, места жительства и отношения к религии.

К числу *личных прав* относятся право на жизнь (смертная казнь применима только за особо тяжкие преступления против жизни), право на достоинство личности, право на свободу и личную неприкосновенность частной жизни.

Важное значение имеет свобода передвижения, включая свободу покидать территорию России. Гражданам России гарантируется право беспрепятственного въезда в страну.

К числу *политических прав и свобод* относятся право на свободу слова, право на объединение в союзы для защиты своих интересов, право на проведение собраний, митингов, демонстраций.

Важными *социально-экономическими правами* являются право частной собственности на различные виды имущества, в том числе право собственности на землю, а также право на свободный труд.

Материнство, детство и семья находятся под защитой государства. Государство гарантирует бесплатность и общедоступность основного общего и среднего профессионального образования.

Государство гарантирует судебную защиту прав и свобод. Как известно, судебный способ защиты является наиболее демократическим. Предусматривается право на получение квалифицированной юридической помощи. Установлена презумпция невиновности в совершении уголовных преступлений: обвиняемый считается невиновным до тех пор, пока его вина не будет доказана.

Наряду с правами Конституция России устанавливает важные обязанности граждан, в частности обязанность уплаты налогов и обязанность защиты Отечества.

Конституцией установлено, что гражданин, достигший 18 лет, самостоятельно и в полном объеме осуществляет свои права и обязанности.

2.3. Федеративное устройство

В состав России входят 89 субъектов Российской Федерации: республики, края, автономная область, области, города федерального значения, автономные округа. Все эти субъекты равны. Республики имеют свою конституцию и законодательство, остальные субъекты Российской Федерации - свои уставы и законодательства.

Российская Федерация, а также субъекты Российской Федерации имеют собственные сферы компетенции, или, как говорится в Конституции, предметы ведения.

К ведению Российской Федерации относятся, в частности, следующие:

регулирование и защита прав и свобод человека и гражданина;

решение вопросов о гражданстве в Российской Федерации;

установление системы федеральных органов власти, порядка их организации и деятельности;

установление правовых основ единого рынка;

финансовое, валютное, таможенное регулирование;

установление федеральных налогов и сборов;

внешняя политика и международные отношения России;

оборона и безопасность страны;

судоустройство, прокуратура, уголовное, гражданское, процессуальное законодательства, а также некоторые другие вопросы.

Вместе с тем Конституция России устанавливает предметы совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. К ним, например, относятся: обеспечение законности и правопорядка; вопросы владения, пользования и распоряжения землей; разграничение государственной собственности; вопросы природопользования; административное, трудовое, семейное, жилищное, земельное законодательства и некоторые другие вопросы.

Вне этих предметов ведения субъекты Российской Федерации обладают всей полнотой государственной власти.

Некоторые субъекты Российской Федерации заключили с Российской Федерацией особые договоры о разграничении своей компетенции, которые дополняют и уточняют положения Конституции России.

Если Российская Федерация принимает нормативный акт, выходящий за пределы ее компетенции, то действуют только нормативные акты субъектов РФ. И наоборот, нормативные акты субъектов РФ, выходящие за сферу их компетенции, не имеют юридической силы.

2.4. Органы государства

Президент Российской Федерации является главой государства. Он является гарантом Конституции, принимает меры по охране суверенитета России, ее независимости и территориальной целостности. Определяет основные направления внутренней и внешней политики страны.

Президент избирается на 4 года на основе всеобщего прямого тайного голосования. Одно и то же лицо не может занимать должность Президента более двух сроков подряд.

Президент назначает Председателя Правительства, формирует и возглавляет Совет Безопасности, назначает выборы Государственной Думы, подписывает и обнародует федеральные законы, подписывает международные договоры России. Он также является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами страны.

Президент издает указы и распоряжения. В некоторых случаях он может быть досрочно отстранен от должности, для чего применяется определенная процедура. Президент может уйти в отставку.

Федеральное Собрание, или парламент Российской Федерации является высшим представительным и законодательным органом РФ. Федеральное Собрание состоит из двух палат - Совета Федерации и Государственной Думы.

В *Совет Федерации* входят по два представителя от каждого субъекта РФ: один - от представительного органа, другой от исполнительного органа государственной власти. Таким образом, Совет Федерации насчитывает 178 членов.

Государственная Дума состоит из 450 депутатов, которые избираются на срок 4 года. Депутаты Государственной Думы работают на профессиональной основе, они не могут находиться на государственной службе и заниматься другой оплачиваемой деятельностью (кроме преподавательской, научной и творческой деятельности).

Совет Федерации и Государственная Дума избирают из своего состава своих Председателей.

Основная функция Федерального Собрания - принятие федеральных законов.

Проект закона поступает сначала в Государственную Думу, где он принимается простым большинством голосов от общего числа депутатов. Затем закон поступает в Совет Федерации, который может его рассмотреть в течение 14 дней и принять простым большинством голосов от общего числа членов этой палаты. Если закон не рассмотрен Советом Федерации в указанный срок, то обычно он считается принятым (за исключением некоторых законов по бюджету, налогам и финансам, а также законов, касающихся международных договоров).

Отклоненный Советом Федерации закон возвращается в Государственную Думу, после чего-либо образуется согласительная комиссия из представителей обеих палат, либо Государственная Дума повторно его принимает, для чего требуется уже 2/3 голосов.

Принятый федеральный закон направляется Президенту РФ, который должен в течение 14 дней подписать и обнародовать его.

Отклоненный Президентом закон может быть снова рассмотрен Федеральным Собранием. Если при повторном рассмотрении федеральный закон одобрен в ранее принятой редакции большинством 2/3 голосов как в одной, так и в другой палатах парламента, то он должен быть в течение 7 дней подписан Президентом.

Правительство Российской Федерации осуществляет исполнительную власть РФ. Оно состоит из Председателя, его заместителей и федеральных министров.

Председатель Правительства представляет Президенту РФ предложения о структуре органов исполнительной власти.

Правительство разрабатывает и представляет Государственной Думе федеральный бюджет и обеспечивает его исполнение. Правительство проводит единую финансовую, кредитную и денежную политику, единую государственную политику в области культуры, науки, образования, здравоохранения и социального обеспечения. Оно принимает меры по обеспечению законности, правопорядка, по борьбе с преступностью.

По вопросам своей компетенции Правительство принимает постановления и распоряжения. Они обязательны к исполнению в Российской Федерации.

Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

Правосудие в России осуществляется только судами. Судьи являются независимыми и подчиняются только закону. Они несменяемы и обладают неприкосновенностью. Разбирательство дел во всех судах открытое, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом (например, необходимость соблюдения государственной тайны).

Система судов состоит из трех частей: Конституционный Суд РФ; суды общей юрисдикции; арбитражные суды.

Конституционный Суд РФ решает дела о соответствии Конституции РФ федеральных законов и нормативных актов Президента РФ, палат Федерального Собрания и Правительства РФ, а также законов и иных нормативных актов субъектов Российской Федерации, рассматривает некоторые споры о компетенции, возникающие между органами государственной власти, жалобы о нарушениях прав и свобод граждан.

Суды общей юрисдикции состоят из Верховного Суда РФ, судов субъектов Российской Федерации и местных (городских или районных) судов. Они рассматривают гражданские (с участием граждан), а также уголовные, административные и некоторые иные дела.

Арбитражные суды состоят из Высшего Арбитражного Суда РФ, федеральных окружных судов и арбитражных судов субъектов Федерации. Они рассматривают экономические споры.

Надзор за законностью в стране осуществляют органы *Прокуратуры РФ*.

Контрольные вопросы к главе 2

1. Основы конституционного строя России.
2. Права и свободы человека и гражданина.
3. Федеративное устройство РФ.
4. Функции Президента РФ.
5. Федеральное Собрание (парламент) РФ.
6. Суды РФ.

ГЛАВА 3

АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО

3.1. Общие положения

Административное право представляет собой отрасль российского права, содержащую правовые нормы, регулирующие общественные отношения, возникающие в связи с реализацией исполнительной власти.

Предметом административного права как отрасли права являются общественные отношения в сфере государственного управления, в пределах которой субъекты исполнительной власти повседневно руководят хозяйственными, социально-культурными и административно-политическими процессами. Закрепляя правила поведения в области государственного управления, административное право придает управленческим отношениям статус правоотношений. Специфика административных правоотношений - наличие специальных субъектов - органов исполнительной власти или иных исполнительных органов. Государственное управление и исполнительная власть, являясь близкими понятиями, включают три основных признака: управленческий (исполнительный) аппарат, выполняемую им деятельность (управленческую, исполнительную) и используемую им в этом процессе власть.

В юридической литературе управленческие отношения, регулируемые административным правом, классифицируют по особенностям их участников*:

* См.: *Алехин А.П., Козлов Ю.М.* Административное право Российской Федерации. Ч. 1. - М.: ТЕИС, 1995. С. 21

а) между соподчиненными субъектами исполнительной власти различного организационно-правового уровня (вышестоящие и нижестоящие органы);

б) между не соподчиненными субъектами исполнительной власти, находящимися на одинаковом организационно-правовом уровне (например, два министерства);

в) между субъектами исполнительной власти и находящимися в их организационном подчинении государственными предприятиями и учреждениями;

г) между субъектами исполнительной власти и не находящимися в их организационном подчинении государственными предприятиями, учреждениями (по вопросам финансового контроля, административного надзора и т.п.);

д) между субъектами исполнительной власти и исполнительными органами системы местного самоуправления;

е) между субъектами исполнительной власти и негосударственными хозяйственными и социально-культурными объединениями, предприятиями;

ж) между субъектами исполнительной власти и общественными объединениями;

з) между субъектами исполнительной власти и гражданами.

Управленческие отношения можно также разделить в зависимости от конкретных целей их возникновения на внутренние и внешние.

Внутренние, или внутриорганизационные, отношения закрепляют систему органов исполнительной власти, взаимодействие между ними и их подразделениями, распределение прав, обязанностей и ответственности среди работников аппарата управления государственных и муниципальных органов. Например, организационная деятельность рабочего аппарата Федерального Собрания РФ (подготовка материалов, помощь комитетам).

Внешние отношения закрепляют взаимоотношения субъектов исполнительной власти и граждан, государственных и негосударственных организаций.

Методом административно-правового регулирования является применение юридически властных предписаний, исходящих от властеуполномоченного субъекта. Односторонность волеизъявления юридически властного характера предполагает между участниками административно-правового отношения сочетание власти и подчинения, т.е. юридическое неравенство, присущее в значительной степени управленческим общественным отношениям.

Односторонними действиями, влекущими юридические последствия, являются приказ, предписание субъекта административной власти, решение о выдаче или изъятии лицензии, постановление о наложении штрафа.

Источники административного права - это различные административно-правовые нормы, которые отражены в нормативных актах. Таковыми актами являются:

1) Конституция Российской Федерации;

2) законодательные акты - законы, принимаемые Федеральным Собранием РФ, и постановления его палат - Совета Федерации и Государственной Думы (законы «Об органах федеральной службы безопасности» от 22 февраля 1995 г.; «О пожарной безопасности» от 18 ноября 1994 г.; «Об обеспечении единства измерений» от 27 апреля 1993 г. и др.).

Представительные органы субъектов РФ (республик, краев, областей, автономных образований, Москвы и Санкт-Петербурга) также могут принимать законодательные акты, содержащие нормы административного права;

3) указы Президента, имеющие нормативный характер, например Указ Президента РФ «Об утверждении «Положения о Федеральном горном и промышленном надзоре России» от 18 февраля 1993 г.; «О реформе представительных органов власти и местного самоуправления» от 9 октября 1993 г. и др.;

4) постановления Правительства РФ, имеющие нормативный характер. Например, 14 марта 1998 г. Правительство РФ приняло постановление № 316 «О порядке установления и предельных размерах цен на работы (услуги), выполняемые федеральными государственными унитарными предприятиями».

Правительство Российской Федерации своими постановлениями утверждает также различные уставы, положения, стандарты. Например, 18 августа 1995 г. Правительством РФ утвержден «Государственный образовательный стандарт среднего профессионального образования»;

5) приказы, постановления государственных комитетов, министерств, комитетов и служб Российской Федерации;

- 6) законодательства республик в составе РФ, указы президентов, постановления правительств, акты министерств и ведомств этих республик;
- 7) постановления и распоряжения глав администраций;
- 8) акты органов местного самоуправления;
- 9) нормативные акты руководителей государственных предприятий и учреждений.

3.2. Субъекты административного права

Граждане.

В юридической литературе дается определение: **гражданин как субъект административно-правовых отношений** - это лицо, которое не находится в устойчивых правовых отношениях с данной организацией*.

* См.: Бахрах Д.Н. Административное право. - М.: БЕК, 1993. С. 29.

Административно-правовое положение граждан определяется объемом и характером их правосубъектности, которую составляют административная правоспособность и дееспособность.

Административная правоспособность гражданина представляет собой признаваемую за ним законом возможность быть субъектом административного права, иметь права и обязанности административно-правового характера. Частичная правоспособность возникает с момента рождения (например, право на имя). Она не одинакова для всех граждан и зависит от многих факторов (пола, состояния здоровья, возраста и т.п.). В основном объем, и содержание административной правоспособности установлены в Конституции РФ, а также в изданных в соответствии с Конституцией федеральных актах субъектов РФ.

Административная дееспособность гражданина - это признанная законом и иными правовыми актами способность гражданина лично своими действиями осуществлять, приобретать права и нести обязанности административно-правового характера. Законодательством точно не определен момент возникновения административной дееспособности. Ее появление связано с возрастом, интеллектуальным взрослением человека. Так, лица, достигшие 16 лет, являются субъектами ответственности за административные правонарушения. Однако в полном объеме согласно Конституции РФ гражданин может самостоятельно осуществлять свои права и обязанности с 18 лет.

На основе административной правоспособности граждане вступают в административно-правовые отношения. В таких отношениях они могут выступать в качестве стороны, *обязанной выполнять* обращенные к ней требования административно-правовых норм, исходящих от органов исполнительной власти, местного самоуправления и их должностных лиц (например, обязанность соблюдать требования органов санитарно-эпидемического надзора); стороны, *реализующей* принадлежащие ей законные права и вступающей в связи с этим в правоотношения (например, реализуя право на защиту, гражданин обращается с административной жалобой, с иском в суд).

По способу возникновения административные правоотношения можно классифицировать на отношения, возникающие в связи:

- а) с реализацией гражданами их законных прав (право на медицинскую помощь, право на обслуживание и др.);
- б) с выполнением гражданских обязанностей (платить законно установленные налоги и сборы и др.);
- в) с нарушением органами исполнительной власти, их должностными лицами прав и законных интересов граждан (отношение по жалобе);
- г) с нарушением гражданами их административно-правовых обязанностей (ответственность за административное правонарушение).

Конституция РФ закрепляет право гражданина защищать свои права и свободы всеми способами, не противоречащими закону, например объявление забастовок, обращение в официальные инстанции и др.

По Конституции РФ гражданин вправе обратиться в государственные органы, органы местного самоуправления с предложениями, заявлениями и жалобами, а также за получением информации, справок и других документов.

Ж а л о б а - это обращение в государственные и иные официальные органы к должностным лицам в связи с нарушением прав и законных интересов гражданина.

Общее право жалобы имеют все граждане. Специальное право жалобы предоставлено законодательством лицам как участникам гражданского и уголовного процесса, административного производства, трудовых споров и т.д.

Общее право жалобы можно подразделить на: 1) право на административное обжалование и 2) право на судебное обжалование.

Общее право **на административное обжалование** (далее - жалоба) регулируется частично Указом Президиума Верховного Совета СССР от 12 апреля 1968 г. «О порядке рассмотрения предложений, заявлений и жалоб граждан» (в редакции Указа Президиума Верховного Совета СССР от 4 марта 1980 г.* действует на территории Российской Федерации в части, не противоречащей Конституции РФ и другим законам), а также Законом РФ от 27 апреля 1993 г. «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»**.

* См.: Ведомости Верховного Совета СССР. 1980. № 11. Ст. 19.

** См.: Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 19. Ст. 685.

Обжалованы могут быть любые действия или бездействия работников государственных и общественных предприятий, учреждений как неправильные. Жалоба должна быть рассмотрена в срок до одного месяца. В ней должны быть указаны фамилия, имя и отчество лица, подающего жалобу, его адрес, сведения о месте работы или учебы. Анонимные заявления и жалобы не рассматриваются.

Судебное обжалование осуществляется в соответствии с вышеназванным Законом РФ от 27 апреля 1993 г. Граждане вправе обжаловать в суд единоличные и коллегиальные действия (решения) государственных органов местного самоуправления, предприятий, учреждений и должностных лиц,

Гражданин может обратиться по своему выбору или в суд, или в вышестоящий в порядке подчиненности орган (к должностному лицу). Орган (должностное лицо) обязан рассмотреть жалобу в течение одного месяца. Если гражданину в удовлетворении жалобы будет отказано или он не получит ответа в течение месяца со дня ее подачи, он вправе обратиться с жалобой в суд.

Законом установлены сроки для обращения с жалобой в суд: в течение трех месяцев со дня, когда гражданину стало известно о нарушении его права, и одного месяца со дня отказа вышестоящим органом в удовлетворении жалобы.

Для некоторых категорий лиц гражданско-процессуальным, уголовно-процессуальным законодательством, законодательством о труде, нормативными актами, определяющими особенности дисциплинарной ответственности, устанавливается иной порядок внесудебного и судебного обжалования.

Органы исполнительной власти

Исполнительная власть осуществляет государственное управление. Органы исполнительной власти обладают значительной юридической самостоятельностью по отношению к законодательной и судебной ветвям государственной власти. Они не подотчетны и не неподконтрольны органам представительной власти.

Органы исполнительной власти, в частности Правительство РФ, наделены правом законодательной инициативы, а также государственно-властными полномочиями по изданию правовых актов и контролю за их исполнением.

Органы исполнительной власти могут быть федеральными и исполнительными властями субъектов РФ.

В зависимости от *характера компетенции* различаются органы общей, отраслевой, межотраслевой компетенции.

Органы общей компетенции - правительства, администрации субъектов РФ. Они осуществляют руководство большинством отраслей управления, обеспечивая экономическое, социально-культурное развитие на подведомственной территории.

Органы отраслевой компетенции осуществляют руководство подчиненными им отраслями (например, Министерство здравоохранения РФ, Комитет Российской Федерации по металлургии и др.).

Органы межотраслевой компетенции выполняют специальные функции, общие для всех отраслей и сфер управления (например, Министерство финансов РФ, Министерство экономики РФ и др.).

По порядку разрешения подведомственных вопросов необходимо различать коллегиальные и единоначальные органы.

Коллегиальные органы представляют организационно оформленную группу лиц, принимающих решение большинством голосов (например, правительства, многие государственные комитеты и др.).

Единоначальные органы принимают решения по вопросам, входящим в их компетенцию, в лице их руководителя (например, министерства, администрации краев, областей и т.д.).

Федеральные органы исполнительной власти, определенные в Указе Президента Российской Федерации от 10 января 1994 г. «О структуре федеральных органов исполнительной власти»*, следующие: Правительство РФ, федеральные министерства, государственные комитеты РФ, комитеты РФ, Главное управление охраны РФ, федеральные службы, Департамент налоговой полиции РФ, Агентство правительственной связи и информации, федеральный надзор России.

* Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации. 1994. №3. Ст. 190.

Правительство осуществляет исполнительную власть в РФ, издает постановления и распоряжения.

Федеральные министерства, государственные комитеты и федеральные ведомства (комитеты, службы, агентства, департаменты) относятся к центральным органам федеральной исполнительной власти. Они действуют в пределах своей компетенции на всей территории РФ под руководством Правительства РФ. Положения о них утверждаются Президентом РФ или по его поручению Правительством РФ (например, Положение о Федеральном горном и промышленном надзоре России утверждено Указом Президента РФ 18 февраля 1993 г. № 234*, Положение о Министерстве юстиции РФ - Советом Министерства РФ 4 ноября 1993 г. № 1187**). Министры и председатели государственных комитетов РФ назначаются Президентом РФ и по должности входят в состав Правительства РФ. В соответствии с Указом Президента РФ от 10 января 1994 г. № 66 «О структуре федеральных органов исполнительной власти» федеральные министерства и государственные комитеты имеют равный правовой статус.

* См.: Российская газета. 1993. 10 марта.

** См.: там же. 14 декабря.

Руководители федеральных ведомств не входят, как правило, в состав Правительства РФ. Ведомства не входят в состав министерств и являются самостоятельными органами. Они действуют под руководством Правительства РФ.

Некоторые органы федеральной исполнительной власти подведомственны Президенту РФ по вопросам, закрепленным за ним Конституцией РФ и федеральными законами: министерства обороны, внутренних дел, Служба внешней разведки, Федеральная служба безопасности и др.

Органы исполнительной власти субъектов РФ можно подразделить на органы общей, отраслевой и межотраслевой компетенции. Их формы не имеют общеустановленной унификации, поэтому наименования органов исполнительной власти субъектов РФ устанавливаются, как правило, с учетом исторических и национальных традиций или зарубежного опыта. Система и формы органов исполнительной власти республик устанавливаются в их конституциях, а краев, областей, автономных образований - в их уставах.

Органы **общей компетенции** - это Советы Министров (правительства) республик в составе РФ, администрации краев, областей, автономных образований.

Органами отраслевой и межотраслевой компетенции в республиках являются министерства, государственные комитеты, комитеты, главные управления и др.

В областях, краях, автономных образованиях органами исполнительной власти являются главные управления (управления, комитеты, отделы, департаменты).

Органы местного самоуправления

Правовая основа деятельности местного самоуправления и его органов определена в Конституции РФ, Федеральном законе «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», конституциями, уставами, законами субъектов Российской Федерации.

Сохраняет силу Закон РСФСР от 6 июля 1991 г. «О местном самоуправлении в РСФСР» в части, не противоречащей вышеназванным и другим правовым актам (с 1 сентября 1995 г. не действуют ст. 1 - 48, 77 - 79, 87 - 96 названного закона).

В Федеральном законе «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» установлено, что к органам местного самоуправления относятся: **выборные органы**, образуемые в соответствии с данным законом, законами субъектов РФ и уставами муниципальных

образований; наличие выборных органов является обязательным; **другие органы**, образуемые в соответствии с уставами муниципальных образований.

Уставом муниципального образования могут быть предусмотрены должности **главы муниципального образования** и должности иных выборных должностных лиц.

Глава муниципального образования может быть избран как непосредственно гражданами, проживающими на территории муниципального образования, так и представительным органом местного самоуправления из своего состава. Избранный населением глава муниципального образования может входить в состав представительного органа местного самоуправления, председательствовать на его заседаниях (если такое право предусмотрено уставом).

Глава муниципального образования и другие выборные должностные лица подчиняются населению и представительному органу местного самоуправления. Срок их полномочия не может быть меньше двух лет.

Полномочия органов местного самоуправления, предусмотренные ст. 49 - 76 Закона РФ «О местном самоуправлении в Российской Федерации» в части, не противоречащей Конституции РФ и Федеральному закону РФ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», усилены гарантиями местного самоуправления, образуемыми в соответствии с федеральным законом.

Федеральным законом РФ «Об общих принципах организации самоуправления в Российской Федерации» усилены гарантии местного самоуправления. Так, решения, принятые путем прямого волеизъявления граждан, решения органов местного самоуправления и их должностных лиц обязательны для исполнения всеми расположенными на территории муниципального образования предприятиями, организациями и гражданами. Решения могут быть отменены лицами, их принявшими, или признаны недействительными по решению суда.

Акты органов государственной власти и государственных должностных лиц, нарушающие права местного самоуправления, могут быть оспорены как недействительные в суде путем подачи иска гражданами, проживающими на территории муниципального образования, а также органами местного самоуправления и их должностными лицами.

3.3. Государственная служба

Прежде чем рассматривать вопрос о государственной службе, следует выяснить, что такое «служба» вообще. В юридической литературе **служба рассматривается как один из видов платной общественно полезной деятельности**. Она состоит в управлении, обслуживании его (делопроизводством, техническом и др.) или социально-культурном обслуживании людей*.

*См.: Бахрах Д.Н. Административное право. М.: БЕК. 1996. С. 102.

В российском законодательстве нет единого нормативного акта, содержащего общее понятие служащего. Такое положение обусловлено многообразием социальных функций, выполняемых служащим, и множеством законодательных и иных правовых актов, регулирующих отдельные виды службы, что не позволяет установить единый критерий в определении понятия служащего. Поэтому предлагается такое определение понятия «служащий»: **служащим признается гражданин, занимающий должность в какой-либо организации и осуществляющий управленческую деятельность или социально-культурное обслуживание** (преподаватель, врач) **за вознаграждение**.

Все служащие в зависимости от вида права собственности, на основе которого действуют организации, в которых они работают, могут быть служащими: частных предприятий, организаций; международных, иностранных организаций; государственных организаций, предприятий.

Государственные служащие - один из видов служащих.

Государственный служащий в широком смысле - лицо, занимающее должность в государственной организации (органе государственной власти, на предприятии, в учреждении), в узком смысле - лицо, занимающее должность в государственном органе.

Должность определяет права, обязанности и ответственность государственного служащего, требования к его профессиональной подготовке, содержанию выполняемой работы, что может быть сформулировано в должностных инструкциях.

Специальным законом, регламентирующим государственную службу, является Федеральный закон «Об основах государственной службы Российской Федерации» от 31 июля 1995 г. (далее Закон Российской Федерации о государственной службе)*.

Согласно ст. 1 данного Закона государственная должность - должность в федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации с установленным кругом обязанностей по исполнению и обеспечению полномочий данного государственного органа, денежным содержанием и ответственностью за исполнение этих обязанностей*

* См.: там же

Государственные должности в соответствии с законом можно разделить на следующие виды:

1. Государственные должности категории «А» - должности, устанавливаемые Конституцией РФ, федеральными законами, конституциями и уставами субъектов РФ для непосредственного исполнения полномочий государственных органов (Президент РФ, Председатель Правительства РФ, председатели палат Федерального Собрания РФ, депутаты, министры, судьи и др.).

2. Государственные должности категории «Б» - должности, учреждаемые в установленном законодательством РФ порядке для непосредственного обеспечения исполнения полномочий лиц, замещающих должности категории «А».

3. Государственные должности категории «В» - должности, учреждаемые государственными органами для исполнения и обеспечения их полномочий.

Государственные должности должны быть включены в Реестр Государственных должностей РФ (утвержден Указом Президента РФ от 11 января 1995 г.)*.

*См.: СЗ РФ. 1995. № 3. Ст. 174.

Закон ввел понятие *федерального государственного служащего* как гражданина РФ, занимающего в порядке, предусмотренном этим законом, оплачиваемую государственную должность. В данном контексте под государственной должностью понимается должность в федеральных государственных органах, организациях, служба в которых определяется законом.

Служащих, занимающих должности в государственных организациях, по характеру полномочий делят на должностных лиц; оперативный состав; технический и вспомогательно-обслуживающий состав*.

*См.: *Алехин А.Л. Козлов Ю.М.* Административное право Российской Федерации. С.143.

Должностные лица - государственные служащие, которые имеют право в пределах своей компетенции совершать властные действия с юридическими последствиями (издавать правовые акты управления, подписывать денежные документы и т.д.). К ним относятся также служащие, не совершающие подобных действий, но руководящие деятельностью подчиненных им работников и уполномоченные предъявлять к ним обязательные для исполнения требования (например, руководители структурных подразделений органов управления).

Особый правовой статус среди должностных лиц имеют представители административной власти, которые наделены правом предъявлять юридически властные требования (предписания, указания) и применять меры административного воздействия в отношении лиц и организаций, им не подчиненных (главные санитарные врачи, работники милиции, другие должностные лица, осуществляющие контрольно-надзорные функции).

Оперативный состав- это государственные служащие - специалисты государственных органов, наделенные полномочиями в сфере выполнения государственно-властных функций. Они не имеют права совершать юридически властные акты в отношении граждан. Это служащие, которые работают над подготовкой проектов различных решений (юристы, экономисты и др.).

Технический и вспомогательно-обслуживающий состав - государственные служащие, служебная деятельность которых не связана с выполнением действий, влияющих на решения этого органа (например, технические секретари).

Согласно ст. 21 Закона РФ «Об общих принципах организации местного самоуправления» муниципальными служащими являются «лица, осуществляющие службу на должностях в органах местного самоуправления». В уставе муниципального образования в соответствии с законами субъектов Российской Федерации и федеральными законами определяются правовое регулирование муниципальной службы, в том числе и требования к должностям, правовой статус муниципального

служащего, условия и порядок прохождения муниципальной службы, управление муниципальной службой.

3.4. Административная ответственность

Административная ответственность - это самостоятельный вид юридической ответственности, которая заключается в том, что орган управления или должностное лицо вправе применить к лицу, совершившему административное правонарушение, меры административного взыскания.

Основанием административной ответственности является административное правонарушение (проступок), за совершение которого к виновным применяются административные взыскания.

Административная ответственность регулируется нормами административного права, которые представляют исчерпывающий перечень административных правонарушений и административных взысканий, налагаемых за их совершение.

Основным нормативным актом, устанавливающим административную ответственность физических лиц, является Кодекс РСФСР об административных правонарушениях, принятый 20 июня 1984 г. (КоАП РСФСР). Он содержит не только материальные нормы (перечень взысканий, состав правонарушений и т.д.), но и нормы, регулирующие производство по делам об административных правонарушениях.

К административной ответственности привлекается широкий круг органов и должностных лиц, перечень которых содержится в Кодексе РСФСР об административных правонарушениях и других законах и подзаконных актах. Административные взыскания в отличие от дисциплинарных применяются органами и должностными лицами в отношении лиц, не подчиненных им по работе или службе.

Законодательство, регулирующее административную ответственность организаций, в настоящее время не кодифицировано. Отдельные законы и постановления правительства устанавливают виды административных правонарушений и субъектов административной ответственности за них.

Административное правонарушение

Основанием для привлечения к административной ответственности является административное правонарушение. В соответствии с КоАП РСФСР (ст. 10) **административным правонарушением является посягающее на государственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок управления противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие или бездействие, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.** Административная ответственность наступает в том случае, если за эти правонарушения действующим законодательством не предусмотрена уголовная ответственность.

Административное правонарушение характеризуется антиобщественным характером деяния (действия или бездействия), посягает на государственный или общественный порядок, т.е. причиняет вред интересам граждан и государства. Оно является и противоправным деянием, так как связано с нарушением норм административного и других отраслей права (конституционного, финансового, трудового, гражданского), которые охраняются мерами административной ответственности. Административная ответственность может наступать только за правонарушения, прямо предусмотренные КоАП и другими правовыми актами.

Административное правонарушение является виновным деянием, поскольку может быть совершено с умыслом или по неосторожности.

Деяние, квалифицируемое законодательством как административное правонарушение, должно содержать не только вышеперечисленные признаки, но и состав административного правонарушения.

Однако даже при наличии всех признаков состав административного правонарушения может отсутствовать. В этом случае применение мер административной ответственности исключается*. Субъектами административного правонарушения по закону (ст. 13 КоАП) являются лица, достигшие к моменту совершения административного правонарушения 16 лет.

*См.: *Алехин А.П., Козлов Ю.М.* Административное право Российской Федерации. С.227.

Понятие и виды административных взысканий

Административное взыскание – это мера административной ответственности за административное правонарушение.

Цель его - защита правопорядка, воспитание лиц, совершивших административные правонарушения, в духе уважения к закону и предупреждение совершения новых правонарушений самими правонарушителями и другими лицами.

В соответствии со ст. 24 КоАП за совершение административных правонарушений могут применяться следующие виды административных взысканий: 1) предупреждения;

2) штраф; 3) возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения; 4) конфискация предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом правонарушения; 5) лишение специального права, предоставленного гражданину (права управления транспортными средствами, права охоты); 6) исправительные работы; 7) административный арест.

Административные взыскания в соответствии с законом делятся на основные и дополнительные. Возмездное изъятие и конфискация применяются в качестве как основных, так и дополнительных административных взысканий, а все другие - как основные.

Предупреждение как мера административного взыскания применяется за незначительные административные правонарушения и выносится в письменной форме.

Штраф - взыскание имущественного (денежного) характера. Минимальный размер составляет одну десятую, а максимальный - сто минимальных месячных размеров оплаты труда или до десятикратной величины стоимости похищенного, утраченного, поврежденного имущества.

Определение размера штрафа с учетом инфляции производится по следующим основаниям:

1) по отношению к сумме стоимости предмета - объекта правонарушения. В частности, наложение штрафа в размере сокрытой (заниженной) суммы доходов от налогообложения;

2) в кратном исчислении к месячному доходу (до трехмесячного дохода, например);

3) в кратном исчислении к минимальному месячному размеру оплаты труда;

4) по отношению к должностному окладу.

Законом РФ от 14 июля 1992 г. № 3293-1 «О порядке пересчета размеров штрафов, предусмотренных Кодексом РСФСР об административных правонарушениях» установлен порядок пересчета штрафов, предусмотренных в КоАП РСФСР. С учетом инфляционного месячного процесса размер штрафа, установленный в твердой сумме, подлежит перерасчету.

Возмездное изъятие применяется как принудительная мера только в отношении предмета, который явился предметом или объектом административного правонарушения. Вырученная сумма за изъятый предмет передается бывшему собственнику имущества.

Конфискация - это принудительное безвозмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения, в собственность государства.

Конфискация как мера административной ответственности состоит в безвозмездном изъятии только предмета правонарушения, но не вообще имущества правонарушителя как меры уголовной ответственности.

Лишение специальных прав, предоставленных гражданину (права управления транспортными средствами, права охоты), на срок от 15 дней до трех лет. Лишение прав управления транспортными средствами не может применяться к лицам, пользующимся этими средствами в связи с инвалидностью, кроме случаев, предусмотренных законодательством. Лишение права охоты не может применяться к лицам, для которых охота является основным источником существования.

Исправительные работы применяются на срок от 15 дней до двух месяцев с отбыванием их по месту постоянной работы лица, совершившего административное правонарушение. Часть его заработка (не более 20%) удерживается в доход государства.

Административный арест применяется в исключительных случаях за отдельные виды правонарушений до 30 суток. Административный арест не может применяться к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 12 лет, к лицам, не достигшим 18 лет, к инвалидам I и II групп.

Административное взыскание может быть наложено не позднее двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, а при длящемся правонарушении - двух месяцев со дня его обнаружения.

Законодательство об административной ответственности организаций не упорядочено и не представляет сложившуюся систему. Нормы об административной ответственности организаций содержатся в отдельных законах, принятых в последние годы, например в Законе РФ «Об административной ответственности предприятий, учреждений, организаций и объединений за нарушения в области строительства». По общему правилу субъектами административной ответственности являются организации - юридические лица. В отдельных случаях к административной ответственности могут привлекаться обособленные подразделения юридических лиц - филиалы. Административная ответственность юридических лиц наступает в виде штрафа.

Контрольные вопросы к главе 3

1. Предмет и метод правового регулирования административного права.
2. Источники административного права.
3. Участники административного правоотношения.
4. Административное право и дееспособность.
5. Право гражданина на судебное и административное обжалование (жалобу). Порядок и сроки обжалования.
6. Органы исполнительной власти и их классификация. Органы государственного управления.
7. Органы местного самоуправления.
8. Понятия «служба» и «служащий».
9. Государственная должность в контексте Закона РФ «Об основах государственной службы Российской Федерации» от 31 июля 1995 г.
10. Определение понятия должностного лица.
11. Понятие и виды административных правонарушений.
12. Понятие и виды административных взысканий.

ГЛАВА 4

НАЛОГОВОЕ ПРАВО

4.1. Общие положения

Налоги, сборы и пошлины являются одним из важнейших источников государственных доходов почти всех государств мира*, поскольку обеспечивают их деятельность финансовыми средствами.

* Объединенные Арабские Эмираты, Андорра, Науру налогов не имеют. См.: *Мещерякова О.В.* Налоговые системы разных стран мира (справочник). М.: Фонд «Правовая культура», 1995, С. 231-233.

История взимания налогов (сборов и пошлин)*, основанных на нормативных правовых актах, насчитывает несколько тысячелетий. Этому могут свидетельствовать законы Эшнунны - маленького государства, находившегося недалеко от Вавилона, - датируемые XX в. до н.э. и поэтому являющиеся древнейшими среди известных историкам памятников законодательства.

* В древние времена налоги именовались иначе. Например, подать по законам царя Хаммурапи, кара по законам Ману, вира по нормам сборника «Русская Правда».

Другим важным памятником правовой культуры являются законы древневавилонского царя Хаммурапи, правившего в первой половине XVIII в. до н.э. Эти законы были выбиты на черном базальтовом столбе и состояли из введения, 282 статей и заключения.

Древнейшим источником права являются древнеримские законы XII таблиц, составленные в V в. до н.э. Они были выбиты на 12 досках, их изучали в школах Древнего Рима.

Важным памятником правовой культуры является также свод древнеиндийских законов Ману, составленный во II в. до н.э. Свод законов состоял из 12 глав и 2685 статей. Например, согласно ст. 127, 137, 138 главы VII Свода законов Ману объектами налогообложения были: а) результаты труда свободных ремесленников и землепашцев; б) торговая деятельность; в) самостоятельный промысел. В соответствии со ст. 130 гл. VII Сборника законов Ману в царскую казну платили 50-ю часть скота и золота*. Исходя из правила ст. 133 гл. VII Свода законов Ману от уплаты налогов освобождались знатоки Веды, т.е. лица, знающие Свод законов Ману.

*Законы Ману. - М.: Изд-во Восточной литературы. 1960.,

Памятником правовой культуры Киевской Руси является сборник «Русская Правда» (IX - XII вв.), в котором были закреплены нормы о взимании налогов, т.е. виры. Например, согласно ст. 42 сборника виру уплачивали территории определенной общины. Сбор виры осуществлялся как в денежной, так и в натуральной формах.*

* Памятники права Киевского государства X-XII вв. Выпуск первый. - М.: Юриздат, 1952.

Таким образом, можно говорить о том, что законодательное взимание налогов возникло на стадии формирования государства.

Ныне действующее законодательство о налогах и сборах Российской Федерации представляет собой систему нормативных правовых актов, призванную эффективно обеспечивать финансовыми средствами бюджеты всех уровней: федеральный, региональные и местные.

Нормативные правовые акты о налогах и сборах разделены на две группы: на Законы и иные нормативные правовые акты. К первой группе относятся Налоговый кодекс* РФ, ч. I, федеральные и региональные законы; ко второй - иные нормативные правовые акты, принятые законодательными (представительными) органами власти субъектов РФ и органами местного самоуправления.

* Принят Государственной Думой 16 июля 1998 г. и введен в действие с 1 января 1999 г.

Законодательство о налогах и сборах регулирует властные отношения по установлению, введению и взиманию налогов и сборов в Российской Федерации, а также отношения, возникающие в процессе осуществления налогового контроля и привлечения к ответственности за совершение налогового правонарушения.

Правовое построение налоговой системы основано на следующих принципах: а) всеобщность налогообложения; б) равенство налогообложения; в) справедливость налогообложения; г) законность налогообложения и др.

Всеобщность налогообложения означает, что каждое лицо должно уплачивать законно установленные налоги и сборы.

Принцип *справедливости* - это, когда налоги и сборы не могут иметь дискриминационный характер и различно применяться исходя из политических, идеологических, экономических, конфессиональных и иных различий между налогоплательщиками. Принцип *равенства* налогообложения представляет собой положение, согласно которому все налогоплательщики имеют равные обязанности по уплате налогов и сборов и равные права в получении налоговых льгот. Принцип *законности* налогообложения означает обязательное исполнение требований законодательства всеми субъектами налогового права. В частности, ни на кого не может быть возложена обязанность уплачивать налоги и сборы в ином порядке, чем это определено Налоговым кодексом РФ.

Под *налогом* понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований.

Под *сбором* понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в интересах плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий).

Система налогов и сборов в Российской Федерации определяется ст. 12-18 НК РФ ч. I, в соответствии с которыми устанавливаются и взимаются: а) федеральные налоги и сборы; б) налоги и сборы субъектов Российской Федерации; в) местные налоги и сборы.

Плательщиками налогов и сборов признаются юридические и физические лица. Филиалы и представительства российских юридических лиц не являются самостоятельными плательщиками налогов и сборов, т.е. не являются налогоплательщиками.

В НК РФ ч. I (ст. 20) введена новая категория налогоплательщиков - это взаимозависимые лица, которыми признаются физические лица и (или) организации, отношения между которыми могут оказывать непосредственное влияние на условия или экономические результаты их деятельности или деятельности представляемых ими лиц, а именно: одно лицо участвует в имуществе другого лица (организации) и доля такого участия составляет более 20%; одно физическое лицо подчиняется другому физическому лицу по должностному положению; лица состоят в соответствии с семейным законодательством Российской Федерации в брачных отношениях, отношениях родства или свойства, усыновителя и усыновленного, а также попечителя и опекаемого.

Объектами налогообложения могут являться имущество, прибыль, доход, стоимость реализованных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) либо иное экономическое обоснование, имеющее стоимостную, количественную или физическую характеристики, с наличием которого у налогоплательщика законодательство о налогах и сборах связывает возникновение обязанности по уплате налога. При этом указывается, что каждый налог имеет самостоятельный объект налогообложения, определяемый в соответствии с настоящим Кодексом.

Под *имуществом* понимаются виды объектов гражданских прав, относящихся к имуществу в соответствии с ГК РФ (ст. 128 - 132). *Товаром* для целей настоящего Кодекса признается любое имущество, реализуемое либо предназначенное для реализации. *Работой* для целей налогообложения признается деятельность, результаты которой имеют материальное выражение и могут быть реализованы для удовлетворения потребностей организации и (или) физических лиц. *Услугой* для целей налогообложения признается деятельность, результаты которой не имеют материального выражения, реализуются и потребляются в процессе осуществления этой деятельности. Например, юридическая или медицинская консультация, оказанная одним лицом другому. *Доходом* признается экономическая выгода в денежной или натуральной форме, учитываемая в случае возможности ее оценки и в той мере, в которой такую выгоду можно оценить.

Возникновение, изменение и прекращение обязанности по уплате налога или сбора базируется на обстоятельствах, предусмотренных законодательством о налогах и сборах. Такими обстоятельствами признаются: а) наличие статуса налогоплательщика у конкретного субъекта налоговых отношений, предопределенного налоговой правоспособностью и налоговой дееспособностью; б) наличием объекта налогообложения у плательщика; в) отсутствие права на освобождение от уплаты налога или сбора, т.е. отсутствие налоговых льгот у конкретного налогоплательщика; г) наличие норм законодательства о налогах и сборах, закрепляющих порядок и условия налогообложения.

Исполнение обязанности по уплате налогов и сборов может обеспечиваться: а) залогом имущества; б) поручительством; в) пеней; г) приостановлением операций по счетам в банке; д) наложением ареста на имущество налогоплательщика.

За исполнением законодательства о налогах и сборах установлен налоговый контроль, проводимый должностными лицами в следующих формах: а) налоговые проверки; б) получение объяснений налогоплательщиков и иных обязанных лиц; в) проверки данных учета и отчетности; г) осмотр помещений и территорий, используемых налогоплательщиками для извлечения дохода (прибыли); д) в других формах, предусмотренных Кодексом.

В целях повышения эффективности налогового контроля со стороны налоговых органов законодатель предусмотрел в НК РФ ч. I правила, закрепляющие определенную, строго обязательную последовательность контрольных действий: а) учет налогоплательщиков; б) проведение налоговых проверок и оформление их результатов; в) производство по делу о налоговом правонарушении.

В ходе учета налоговые органы получают важные сведения о налогоплательщиках: 1) количестве; 2) месте нахождения; 3) видах деятельности; 4) наличии имущества; 5) источниках прибыли (доходов). При постановке на первичный учет каждому налогоплательщику присваивается идентификационный номер (ИНН). Этот номер налогоплательщики обязаны указывать в декларациях, отчетах, заявлениях, платежных, расчетных и иных документах.

Налоговые органы проводят камеральные и выездные налоговые проверки.

Камеральная налоговая проверка проводится у всех налогоплательщиков (организаций и индивидуальных предпринимателей) по месту нахождения налогового органа на основе налоговых деклараций и документов, представленных налогоплательщиком, служащим основанием для

исчисления и уплаты налога, а также других документов о деятельности налогоплательщика, имеющихся у налогового органа. Проверка проводится регулярно каждый квартал.

Выездная налоговая проверка проводится на основании решения руководителя налогового органа или его заместителя не чаще одного раза в год и не может, как правило, продолжаться более двух месяцев.

За налоговые правонарушения законодательством о налогах и сборах предусматривается ответственность за их совершение. *Налоговым правонарушением* признается виновно совершенное противоправное (в нарушение законодательства о налогах и сборах) деяние (действие или бездействие) налогоплательщика, налогового агента и их представителей, за которое настоящим Кодексом установлена ответственность.

Налоговая ответственность наступает с шестнадцатилетнего возраста (ст. 109 НК РФ, ч. I). Мерой ответственности за совершение налогового правонарушения является налоговая санкция, применяемая в виде денежных взысканий (штрафов). В зависимости от смягчающих или отягчающих обстоятельств, установленных Налоговым кодексом РФ ч. I, размер штрафа уменьшается либо увеличивается.

Налоговые органы могут обратиться в суд с иском о взыскании налоговой санкции не позднее шести месяцев со дня обнаружения налогового правонарушения и составления соответствующего акта.

4.2. Правовое регулирование налогообложения юридических лиц

Законодательство и его виды, обеспечивающие налогообложение юридических лиц

Среди нормативных актов, обеспечивающих налогообложение юридических лиц, особое значение имеют: Закон РФ «О налоге на добавленную стоимость», принятый Верховным Советом РСФСР 6 декабря 1991 г., с изменениями и дополнениями, внесенными федеральными законами от 7 марта 1996 г., от 17 марта 1997 г., от 10 января 1997 г., от 18 февраля 1998 г.; Закон РФ «О налоге на прибыль предприятий и организаций» от 27 декабря 1991 г., с изменениями и дополнениями, включая внесенные Федеральным законом от 10 января 1997 г., и другими нормативными актами.

Закон «О налоге на добавленную стоимость» введен в действие с 1 января 1992 г. и применяется на всей территории Российской Федерации с изменениями и дополнениями. *Налог на добавленную стоимость (НДС)* представляет собой форму изъятия в бюджет добавленной стоимости, создаваемой на всех стадиях производства, и определяется как разница между стоимостью реализованных товаров, работ и услуг и стоимостью материальных затрат, отнесенных на издержки производства и обращения.

Плательщиками НДС являются: а) организации независимо от форм собственности и ведомственной принадлежности, имеющие статус юридических лиц; б) предприятия с иностранными инвестициями, осуществляющие производственную и иную коммерческую деятельность; г) филиалы, отделения и другие обособленные подразделения предприятий, находящихся на территории Российской Федерации и самостоятельно реализующие товары, работы и услуги; д) международные объединения и иностранные юридические лица, осуществляющие производственную и иную коммерческую деятельность на территории РФ (государственные и муниципальные предприятия, хозяйственные товарищества и общества; учреждения; другие виды организаций).

Объектами налогообложения являются:

а) оборот по реализации на территории Российской Федерации товаров, выполненных работ и оказанных услуг;

б) товары, ввозимые на территорию Российской Федерации в соответствии с таможенным законодательством Российской Федерации.

При **реализации товаров** объектом налогообложения является оборот по реализации всех видов товаров как собственного производства, так и приобретенных на стороне.

При **реализации работ** объектом налогообложения является объем выполненных строительно-монтажных, ремонтных, научно-исследовательских, опытно-конструкторских, технологических, проектно-изыскательских и других работ.

При **реализации услуг** объектом налогообложения является выручка, полученная от оказания услуг.

Для определения облагаемого оборота принимается стоимость реализуемых товаров (работ, услуг), исчисленная:

исходя из свободных (рыночных) цен и тарифов без включения в них налога на добавленную стоимость;

исходя из государственных регулируемых оптовых цен и тарифов, без включения в них налога на добавленную стоимость;

исходя из государственных регулируемых розничных цен и тарифов, включающих налог на добавленную стоимость.

При исчислении облагаемого оборота по товарам, с которых взимаются акцизы, в него включается сумма акцизов. Имеются и другие особенности.

Акцизы представляют собой косвенные налоги, включаемые в цену товара и оплачиваемые покупателем. Перечень акцизных и подакцизных товаров уточняется дополнительно в подзаконных нормативных актах.

Подакцизная продукция, изготавливаемая предприятиями, оказывающими услуги населению, и бывшие в употреблении подакцизные товары, владельцами которых являются физические лица, обложению акцизами не подлежат.

Все вопросы уплаты акцизов, связанные с таможенным законодательством, предусмотрены в Инструкции Государственного таможенного комитета Российской Федерации от 30 января 1993 г. «О порядке применения налога на добавленную стоимость и акцизов в отношении товаров, ввозимых на территорию Российской Федерации и вывозимых с территории Российской Федерации».

Исходя из общих положений закона и подзаконных нормативных актов, акцизы устанавливаются на высокорентабельные товары, продукцию, предназначенные для населения и являющиеся монополией государства, поскольку оно регулирует спрос и предложение и тем самым обеспечивает эффективность пополнения государственного бюджета.

Плательщиками акцизов являются предприятия и организации, включая предприятия с иностранными инвестициями, а также филиалы, отделения и другие обособленные подразделения предприятий, реализующие произведенные ими товары, перечисленные в ст. 1, Закона «Об акцизах».

Объектами обложения акцизами являются у предприятий:

производящих и реализующих подакцизные товары (в том числе государствам - членам СНГ, а также государствам - субъектам бывшего СССР, не вошедшим в состав СНГ, в случае, если расчеты за подакцизные товары осуществляются не в свободно конвертируемой валюте), - стоимость подакцизных товаров, реализуемых по отпускным ценам, включающим акциз;

производящих подакцизную продукцию, не реализуемую на сторону и используемую ими для производства другой продукции, не облагаемой акцизами, - стоимость используемой подакцизной продукции, определяемая исходя из фактической себестоимости и суммы акцизов по установленным ставкам;

производящих подакцизные товары и продукцию из давальческого сырья*, - стоимость этих товаров и продукции, определяемая исходя из применяемых на данном предприятии максимальных отпускных цен на такие товары и продукцию на момент передачи готовой продукции, а при их отсутствии исходя из рыночных цен, сложившихся на такие же или аналогичные товары и продукцию в данном регионе за отчетный период.

* Давальческим сырьем считаются сырье, материалы, продукция, передаваемые их владельцем без оплаты другим предприятиям для дальнейшей переработки, включая розлив.

Ставки акцизов по товарам, перечисленным в ст. 1 Закона «Об акцизах», утверждаются Правительством РФ и являются едиными на всей территории страны (ст. 4 Закона).

Налог на прибыль предприятий и организаций является одним из четырех важнейших видов обязательных платежей налоговой системы Российской Федерации. Данный налог отличается от НДС тем, что является прямым, т.е. «его окончательная сумма целиком и полностью зависит от конечного финансового результата»*. Правовой базой этого налога служат Закон Российской Федерации «О налоге на прибыль предприятий и организаций», принятый Верховным Советом 27 декабря 1991 г. и введенный с 1 января 1992 г.; Закон от 22 декабря 1992 г. «О внесении изменений и дополнений в отдельные законы Российской Федерации о налогах»; Указ Президента РФ от 22 декабря 1993 г. № 2270 «О некоторых изменениях в налогообложении и во взаимоотношениях бюджетов разных уровней»; Инструкции Госналогслужбы РФ от 6 марта 1992 г. № 4; «Разъяснения Госналогслужбы РФ от 30 сентября 1993 г. по отдельным вопросам, связанным с применением налогового законодательства о налогообложении прибыли (дохода) юридических лиц»

* Налоги/ Под ред. Д.Г. Черника. М.: Финансы и статистика, 1995. С. 95.

Плательщиками налога на прибыль являются: а) предприятия и организации (в том числе и бюджетные), являющиеся юридическими лицами, включая созданные на территории Российской Федерации предприятия, с иностранными инвестициями, а также международные объединения и организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность; б) банки, кредитные учреждения и страховые организации, наделенные правами юридических лиц; в) филиалы и другие аналогичные подразделения предприятий и организаций, имеющие отдельный баланс и расчетный счет; г) компании, фирмы, любые другие организации, образованные в соответствии с законодательством иностранных государств, которые осуществляют предпринимательскую деятельность в Российской Федерации через постоянные представительства (далее - иностранные юридические лица).

Объектом обложения налогом является прибыль предприятия, уменьшенная (увеличенная) в соответствии с положениями, предусмотренными этой нормой.

Данная правовая норма определила такие показатели, как валовая прибыль, прибыль от реализации продукции (работ, услуг), прибыль от реализации основных фондов с иного имущества, доходы от внереализационных операций, налогооблагаемая прибыль, чистая прибыль, которые служат расчетной базой налогообложения.

Затраты, включаемые в себестоимость продукции (работ, услуг), определяются в соответствии с Положением о составе затрат по производству и реализации продукции (работ, услуг), включаемых в себестоимость, и о порядке формирования финансовых результатов, учитываемых при налогообложении прибыли.

Ставка налога на прибыль предприятий и иностранных юридических лиц устанавливается в размере 32%, а ставка налога для бирж и брокерских контор, а также предприятий - по прибыли от посреднических операций и сделок - 45%.

Льготы по налогу установлены в ст. 7 Закона «О налоге на прибыль предприятий и организаций». *Налоговая льгота* - это установленное законом финансово-экономическое средство полного или частичного освобождения от уплаты налога отдельных лиц или категорий плательщиков.

Полное освобождение от уплаты налога означает, что плательщик оставляет на законном основании налогооблагаемую прибыль в полном объеме у себя и распоряжается ею по своему усмотрению. Например, не подлежит налогообложению прибыль: религиозных организаций (объединений) от культовой деятельности и реализации предметов, необходимых для совершения культа; общественных организаций инвалидов, а также находящихся в собственности этих организаций учреждений, предприятий и объединений в части, направляемой на уставную деятельность этих организаций и др.

Предприятия с иностранными инвестициями в течение года должны произвести квартальные авансовые взносы налога в размере одной четвертой годовой суммы платежей не позднее 15-го числа последнего месяца каждого квартала. Авансовая сумма налога на текущий год определяется исходя из предполагаемой прибыли и ставки.

Налог на прибыль, фактически полученную за истекший календарный год, исчисляется на основании бухгалтерского отчета не позднее 15-го марта года, следующего за отчетным. Уплата налога должна осуществляться в десятидневный срок со дня, установленного для представления годового бухгалтерского отчета. При этом необходимо помнить, что излишне внесенные суммы налога засчитываются в счет очередных платежей или возвращаются плательщику в десятидневный срок со дня получения его письменного заявления.

Для иностранных юридических лиц закон установил иной порядок исчисления и уплаты налога на прибыль. В частности, налог на прибыль иностранных юридических лиц исчисляется налоговым органом по месту нахождения их постоянного представительства один раз в год и уплачивается в сроки, указанные в платежном извещении, выдаваемом плательщику налоговым органом на сумму исчисленного налога.

Предприятия с иностранными инвестициями и иностранные юридические лица уплачивают налог на прибыль в безналичном порядке в рублях или в иностранной валюте, покупаемой банками Российской Федерации в установленном порядке и перечисленной в рубли по курсу Центрального банка РФ, действующему на день уплаты налога.

В процессе исполнения налогового законодательства налогоплательщикам и налоговым органам приходится сталкиваться с понятием «документ». Среди документов юридических лиц важное значение для налогообложения имеют бухгалтерские документы, отражающие хозяйственные операции и фиксирующие полученную прибыль и другие экономические показатели организаций.

Ответственность юридических лиц за нарушение налогового законодательства

Видами юридической ответственности за нарушение налогового законодательства являются: дисциплинарная, административная, финансовая (налоговая), уголовная. За нарушение налогового законодательства несут ответственность юридические лица и должностные лица организаций.

Налогоплательщик - юридическое лицо, нарушившее налоговое законодательство, несет ответственность в виде:

а) взыскания всей суммы сокрытого или заниженного дохода (прибыли) либо суммы налога за иной сокрытый или неуточненный объект налогообложения и штрафа в размере той же суммы, а при повторном нарушении - соответствующей суммы и штрафа в двукратном размере этой суммы. При установлении судом факта умышленного сокрытия или занижения дохода (прибыли) приговором либо решением суда по иску налогового органа или прокурора может быть взыскан в федеральный бюджет штраф в пятикратном размере сокрытой или заниженной суммы дохода (прибыли):

б) штрафа в размере 10% причитающихся к уплате сумм налога за последний отчетный квартал, непосредственно предшествующий проверке, по каждому из видов нарушений: отсутствие учета объекта налогообложения; ведение учета объекта налогообложения с грубым нарушением установленного порядка, повлекшим за собой сокрытие или занижение суммы налога за проверяемый период не менее чем на 5% причитающейся к уплате суммы налога за последний отчетный квартал;

в) пени в случае задержки уплаты в размере 0,2% неуплаченной суммы налога за каждый день просрочки платежа, начиная с установленного срока уплаты выявленной задержанной суммы налога. В соответствии с п. 24 Указа Президента Российской Федерации от 22 декабря 1993 г. «О некоторых изменениях в налогообложении и во взаимоотношениях бюджетов разных уровней» размер ставки с 1 января 1994 г. увеличен до 0,7%.

г) недоимки по налогам и другим обязательным платежам.

Госналоговые инспекции вправе приостанавливать операции предприятий, учреждений, организаций по расчетным и другим счетам в банках и иных финансово-кредитных учреждениях в случае непредставления (или отказа представить) государственным налоговым инспекциям и их должностным лицам бухгалтерских отчетов, балансов, расчетов, деклараций и других документов, связанных с исчислением и уплатой налогов и иных обязательных платежей в бюджет; взыскивать в бюджет недоимки по налогам и другим обязательным платежам в бюджет (п. 9 ст. 7 Закона); предъявлять в арбитражном суде иски: о ликвидации предприятий любой организационно-правовой формы по основаниям, установленным законодательством РФ; о признании регистрации предприятий недействительной в случае нарушения установленного порядка создания предприятия; о признании сделок недействительными и взыскании в доход государства всего, полученного по таким сделкам; о взыскании неосновательно приобретенного не по сделке, а в результате других незаконных действий.

За сокрытие (занижение) прибыли (дохода) или сокрытие иных объектов налогообложения, а также несвоевременное представление или представление по неустановленной форме бухгалтерских отчетов, балансов, расчетов и других документов, связанных с исчислением и уплатой налогов и других платежей в бюджет, предусматривается штраф в размере от двух до пяти минимальных размеров оплаты труда, а за те же действия, совершенные повторно в течение года после наложения административного взыскания, - в размере от пяти до десяти минимальных размеров оплаты труда.

В соответствии со ст. 199 УК РФ уклонение от уплаты налогов с организаций путем включения в бухгалтерские документы заведомо искаженных данных о доходах или расходах либо путем сокрытия других объектов налогообложения, совершенного в крупном размере, наказывается лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Руководитель предприятия и его заместители за однократное грубое нарушение трудовых обязанностей могут быть уволены с предприятия (п. 1 ст. 254 КЗоТ РСФСР), т.е. несут дисциплинарную ответственность.

Главный бухгалтер предприятия (должностное лицо предприятия) также несет административную, уголовную, дисциплинарную ответственность за нарушение налогового законодательства, поскольку

осуществляет руководство бухгалтерией предприятия, учреждения, организации (ст. 7 Федерального закона «О бухгалтерском учете»).

Однако в тех случаях, когда руководитель предприятия дал письменное распоряжение главному бухгалтеру предприятия принять к исполнению и оформлению документы по операциям, противоречащим законодательству, в том числе и налоговому, и нарушающим договорную и финансовую дисциплину, главный бухгалтер исполняет такое распоряжение. Всю полноту ответственности за незаконность совершенных операций несет руководитель предприятия.

4.3. Правовое регулирование налогообложения физических лиц

Налоги с физических лиц представляют собой форму мобилизации определенной части денежных средств на удовлетворение государственных потребностей.

Рассмотрим ряд налогов с физических лиц, которые являются наиболее значимыми в жизни граждан Российской Федерации.

Подходный налог с физических лиц установлен Федеральным законом «О подоходном налоге с физических лиц», принятым Верховным Советом РСФСР 7 декабря 1991 г. с изменениями и дополнениями, установленными федеральными законами от 10 января 1997 г. Этот закон установил общие положения, которые применяются для всех категории физических лиц, и отдельные положения, учитывающие специфику налогообложения отдельных категорий физических лиц, например налогообложение физических лиц по месту их основной работы, не по месту основной работы (службы, учебы), иностранцев и др.

Объектом налогообложения у физических лиц является совокупный доход, полученный в календарном году: у физических лиц, имеющих постоянное местожительство в Российской Федерации, - от источников в России и за ее пределами; у физических лиц, не имеющих постоянного местожительства в России, - от источников в России.

При налогообложении учитывается совокупный доход, полученный как в денежной (национальной или иностранной валюте), так и в натуральной форме.

Доходы, полученные в натуральной форме учитываются в составе совокупного годового дохода по государственным регулируемым ценам, а при их отсутствии - свободным (рыночным) ценам.

При получении физическими лицами дохода от выполнения ими работ по гражданско-правовым договорам, в том числе при осуществлении предпринимательской деятельности, сумма валового дохода для целей налогообложения уменьшается на сумму документально подтвержденных плательщиков расходов, непосредственно связанных с извлечением этого дохода.

При наличии авторского договора на создание, издание, исполнение или иное использование произведений науки, литературы и искусства вознаграждения, выплаченные в счет этого договора авансом, при окончательном расчете суммируются и распределяются для целей налогообложения на число лет действия договора. При отсутствии такого договора сумма авторского вознаграждения, полученная за работу, выполненную в течение нескольких лет, и превышающая 100 тыс. руб., распределяется по заявлению плательщика на три года и облагается налогом в составе совокупного годового дохода за календарный год с зачетом ранее уплаченного налога. Аналогичный порядок налогообложения применяется к суммам вознаграждений, полученных авторами изобретений и промышленных образцов в течение первого года их использования.

Доходы в иностранной валюте для целей налогообложения пересчитываются в рубли по курсу Центрального банка РФ, действующему на дату получения дохода.

Размер облагаемого совокупного годового дохода определяется в порядке и на условиях, установленных Законом «О подоходном налоге с физических лиц». Этот нормативный акт в ст. 3 определил доходы, которые не подлежат налогообложению, а поэтому не включаются в совокупный доход. К ним, например, относятся: государственные пособия по социальному страхованию и социальному обеспечению; все виды пенсий, назначаемые в порядке, установленном пенсионным законодательством Российской Федерации, а также дополнительные пенсии, выплачиваемые на условиях добровольного страхования пенсий; суммы, получаемые работниками в возмещение ущерба, причиненного им вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, связанные с использованием ими трудовых обязанностей.

Закон установил и другие льготы по налогообложению. Например, уменьшается облагаемый налогом доход физических лиц на сумму расходов на содержание детей (до достижения 18-летнего возраста, студентов и учащихся до 24 лет) и иждивенцев.

В целях избежания двойного налогообложения суммы подоходного налога, выплаченные в соответствии с законодательством иностранных государств физическим лицам, имеющим постоянное местожительство в России, засчитываются при внесении этими лицами подоходного налога в России. При этом размер засчитываемых сумм налогов, выплаченных за пределами Российской Федерации, не может превышать сумму налога, подлежащего уплате этими лицами в Российской Федерации.

Физические лица, подлежащие налогообложению, обязаны:

а) вести учет полученных ими в течение календарного года доходов и произведенных расходов, связанных с извлечением доходов;

б) представлять в предусмотренных законом случаях налогового органа декларации о доходах и расходах по форме, устанавливаемой государственной налоговой службой Российской Федерации, другие необходимые документы и сведения, подтверждающие достоверность указанных в декларации данных;

в) предъявлять предприятиям, учреждениям, организациям и налоговым органам документы, подтверждающие право на вычеты из дохода;

г) своевременно и в полном размере вносить в бюджет причитающиеся к уплате суммы налога.

При заключении договоров и иных сделок запрещается включение в них налоговых оговорок, в соответствии, с которыми выплачивающие доходы предприятия и физические лица, зарегистрированные в качестве предпринимателей, принимают на себя обязательства нести расходы, связанные с уплатой налога, за физическое лицо.

Физические лица наряду с вышеупомянутым законом являются плательщиками *налога на имущество, переходящее в их собственность в порядке наследования или дарения*. Этот вид налогообложения закреплен Законом РСФСР «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения», принятым Верховным Советом РСФСР 12 декабря 1991 г. и введенным в действие с 1 января 1992 г., с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 27 января 1995г.

Объектами налогообложения являются: жилые дома, квартиры, дачи, садовые домики в садоводческих товариществах; автомобили, мотоциклы, моторные лодки, катера, яхты, другие транспортные средства; предметы антиквариата и искусства, ювелирные изделия, бытовые изделия из драгоценных металлов и драгоценных камней и лом таких изделий; паенакопления в жилищно-строительных, гаражно-строительных и дачно-строительных кооперативах; суммы, находящиеся во вкладах в учреждениях банков и других кредитных учреждениях, средства на именных приватизированных счетах физических лиц; стоимость имущественных и земельных долей (паев); валютные ценности и ценные бумаги в их стоимостном выражении.

Налоги с имущества, переходящего физическим лицам в порядке *наследования*, исчисляются по разным ставкам. Например, при наследовании имущества стоимостью от 850-кратного до 1700-кратного установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда наследники первой очереди уплачивают 5% стоимости имущества; наследники второй очереди - 10% стоимости имущества; другие наследники - 20% стоимости имущества.

Налог с имущества, переходящего физическим лицам в порядке дарения, исчисляется по разным ставкам. Например, при стоимости переходящего в порядке дарения от 80-кратного до 850-кратного установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда дети, родители платят 3% стоимости имущества; другие физические лица - 10% стоимости имущества; при стоимости имущества от 851-кратного до 1700-кратного установленного законом размера минимальной оплаты труда плюс 7% стоимости имущества, превышающей 850-кратный установленный законом размер минимальной оплаты труда, плюс 20% стоимости имущества, превышающей 850-кратный установленный законом размер минимальной месячной оплаты труда.

Таким образом, ставки налога с имущества, переходящего физическим лицам в порядке наследования, и ставки налога с имущества, переходящего физическим лицам в порядке дарения, имеют некоторые различия. Так, ставки налога с имущества, переходящего в порядке наследования, ниже ставок налога с имущества, переходящего в порядке дарения.

Закон предусматривает и льготы по налогу, например, от налогообложения освобождаются: имущество, переходящее в порядке наследования супругу, пережившему другого супруга, или в

порядке дарения от одного супруга другому; жилые дома (квартиры) и паенакопления в жилищно-строительных кооперативах, если наследники (одаряемые) проживали в этих домах (квартирах) совместно с наследодателем (дарителем) на день открытия наследства или оформления договора (дарения).

Сведения (информация) о доходах, расходах, льготах, правильности исчисления налога, своевременности его уплаты отражаются в декларациях, справках, актах проверки и других документах.

Основным документом является *декларация*. Декларация о совокупном годовом доходе подается гражданами, имевшими, в течение отчетного года основное место работы и получившими в этот период доходы помимо этого основного места работы, а также гражданами, не имевшими основного места работы в течение отчетного года и получившими в течение этого года какие-нибудь доходы.

Не представляют декларацию в налоговые органы граждане, которые имели налогооблагаемые доходы только по месту основной работы и за этот период не получили других налогооблагаемых доходов и которые в отчетном году получили из всех видов источников совокупный доход в размере до 30 000 руб.

Физические лица, подлежащие налогообложению, обязаны предъявлять предприятиям, учреждениям, организациям и налоговым органам документы, подтверждающие право на вычеты из доходов. Такими документами являются: справка жилищно-эксплуатационной конторы (домоуправления) о наличии иждивенцев; справка учебного заведения об обучении детей (ребенка) на дневной форме обучения вуза, техникума и, т.д. Форма и содержание этих документов определены Госналогслужбой Российской Федерации.

Декларацию и справку о доходах по месту основной работы физическое лицо представляет в налоговую инспекцию.

Ответственность физических лиц за нарушение налогового законодательства. Действующее законодательство установило виды и размеры ответственности физических лиц за налоговое правонарушение, а также его состав.

Основополагающими нормативными актами в сфере ответственности являются: Закон от 27 декабря 1991 г. «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» (ст. 13); Закон от 7 декабря 1991 г. «О подоходном налоге с физических лиц» (ст. 22); Закон от 21 марта 1991 г. «О государственной налоговой службе РСФСР» (ст. 10, 12); Кодекс об административных правонарушениях (ст. 7); Налоговый кодекс РФ, ч. I; Уголовный кодекс (ст. 198).

Для привлечения к ответственности налогоплательщика за нарушение налогового законодательства необходимо установить в его действиях противоправность и виновность. Основанием для применения налоговых санкций является не использование налогоплательщиком своих обязанностей при наличии у него объекта налогообложения.

Нарушения налогового законодательства проявляются в виде: сокрытия (занижения) дохода (прибыли) или иного объекта налогообложения; отсутствия учета объекта налогообложения; несвоевременной или не в полном объеме уплаты налогов; невыполнение требований налогового органа об устранении выявленных нарушений законодательства о налогах; непредставления налоговым органам документов и сведений, необходимых для исчисления, а также банкам для уплаты налогов; ведения учета объекта налогообложения с нарушением установленного порядка.

Контрольные вопросы к главе 4

1. Охарактеризуйте налоговое правоотношение, его структуру (элементы) и содержание.
2. Каковы основные принципы налогового права?
3. Назовите источники налогового права.
4. Охарактеризуйте налоговую систему по Российскому законодательству.
5. В чем различие налога, сбора, пошлины?
6. Дайте краткую характеристику основных законов, регулирующих взимание налогов с юридических лиц: а) о налоге на добавленную стоимость; б) об акцизах; в) о налоге на прибыль предприятий и организаций. Назовите виды документов при налогообложении юридических лиц.
7. Какова ответственность юридических лиц за нарушение налогового законодательства.

8. Дайте краткую характеристику основных законов, устанавливающих налогообложение физических лиц: а) о подоходном налоге с физических лиц; б) о налоге на имущество, переходящее в их собственность в порядке наследования и дарения.

9. Какова ответственность физических лиц как налогоплательщиков за нарушение требований налогового законодательства?

ГЛАВА 5

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

5.1. Общие положения

Гражданское право регулирует определенные имущественные и личные неимущественные отношения участников гражданского оборота. Так, гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота: граждан, граждан-предпринимателей, организаций, фирм и других образований.

Участниками регулируемых гражданским законодательством отношений являются граждане и юридические лица, государство - Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования.

Регулируются отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, понимая под ней самостоятельную, осуществляемую за свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (ст. 2 ГК РФ).

Гражданское законодательство определяет основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Гражданское законодательство защищает неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ.

Основным законодательным актом являются Конституция Российской Федерации и конституции республик, входящих в Федерацию.

Гражданский кодекс Российской Федерации, ч. 1 введен в действие с 1 января 1995 г. Гражданский кодекс, ч. 2 - с 1 марта 1996 г. В ближайшее время будет принята ч. 3 ГК РФ. Действуют и те нормативные акты, которые были приняты в период существования СССР, но еще не обновлены и не заменены новыми.

Основными началами гражданского законодательства являются: признание равенства участников регулируемых отношений, неприкосновенность собственности, свобода договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечение восстановления нарушенных прав, их судебная защита (ст. 1 ГК РФ).

Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых, не противоречащих законодательству условий договора.

В Гражданском кодексе введено новое понятие «обычай делового оборота» (ст. 5 ГК РФ). Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-нибудь документе.

Обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Допускается применение гражданского законодательства по аналогии (ст. 6 ГК РФ).

Если отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, то к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

Аналогия закона представляет собой решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходные случаи. Например, при плохой укупорке стеклянной тары применяется по аналогии ответственность за нарушение условий о качестве.

При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости. Аналогия права применяется при наличии пробела в законе, в результате чего подобрать сходную, аналогичную норму права невозможно.

Контрольные вопросы к § 5.1

1. Имущественные и личные неимущественные отношения, регулируемые гражданским правом.
2. Основания возникновения гражданских прав и обязанностей.
3. Основные начала гражданского права.
4. Система гражданского законодательства.
5. Обычаи делового оборота.
6. Применение гражданского законодательства по аналогии.

5.2. Субъекты гражданского права

Субъекты гражданского права - это носители (обладатели) гражданских прав и обязанностей. Субъектом гражданского права может быть только лицо, которое обладает определенным статусом - является правоспособным и дееспособным. Субъектами гражданского права могут быть: 1) граждане (физические лица); 2) юридические лица; 3) государство - Российская Федерация и ее субъекты, а также городские и сельские поселения и другие муниципальные образования.

Граждане

Как субъекты гражданского права граждане обладают правоспособностью и дееспособностью. Под **правоспособностью** понимается способность иметь гражданские права и нести обязанности. Правоспособность гражданина возникает в момент рождения и прекращается в момент наступления смерти (ст. 17 ГК РФ). Способность иметь гражданские права следует отличать от обладания этими правами. Наличие правоспособности говорит лишь о том, что лицо может обладать теми или иными гражданскими правами, например, правом собственности, допустим, на автомобиль, но это не значит, что это лицо в данный момент обладает автомобилем. Право собственности как субъективное право возникает у гражданина в результате определенных юридически значимых действий (юридических фактов), например в результате заключения договора купли-продажи автомобиля. До покупки автомобиля гражданин обладал только гражданской правоспособностью, т.е. возможностью иметь гражданские права и нести обязанности, а после его покупки эта возможность превратилась в реальность, и он стал обладателем субъективного гражданского права - права собственности на автомобиль.

Объем правоспособности у всех граждан одинаков. Каждый из граждан может иметь те же самые права, что и любой другой (общая правоспособность). Примерный перечень гражданских прав, которые могут принадлежать отдельным гражданам, содержится в ст. 18 ГК РФ. Граждане могут иметь право собственности, наследования, заниматься предпринимательской и любой иной, не запрещенной законом деятельностью, создавать юридические лица, совершать любые, не противоречащие закону сделки, иметь многие другие имущественные и личные неимущественные права.

Чтобы быть полноправным участником гражданско-правовых отношений, гражданин должен обладать и дееспособностью. Под **дееспособностью** понимается способность гражданина своими

действиями приобретать и осуществлять гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК РФ). Возможность совершения действий, в результате которых у гражданина возникают или прекращаются определенные права или обязанности, зависит как от возраста гражданина, так и от состояния здоровья, в результате чего в отличие от правоспособности дееспособность отдельных граждан может оказаться неодинаковой.

По объему дееспособности граждане подразделяются на четыре группы: 1) полностью дееспособные; 2) частично дееспособные; 3) ограниченно дееспособные и 4) недееспособные.

Полностью дееспособные граждане - это граждане, достигшие 18 лет (совершеннолетние граждане), - ст. 21 ГК РФ. Из этого правила есть два исключения. Первое, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший этого возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. Второе, если несовершеннолетний работает или занимается предпринимательской деятельностью, он также при определенных условиях может быть признан полностью дееспособным (ст. 27 ГК РФ). Полностью дееспособные граждане могут самостоятельно приобретать любые гражданские права, так же как и принимать на себя и исполнять любые гражданские обязанности.

Частично дееспособными принято называть граждан, не достигших 18 лет, т.е. несовершеннолетних. Несовершеннолетние своими действиями, т.е. самостоятельно, могут приобретать не все, а только определенный круг гражданских прав. Другие же права они вправе приобретать только с согласия родителей, усыновителей или попечителей или же только через сделки, совершаемые от их имени родителями, усыновителями или опекунами. Это зависит от возраста несовершеннолетнего.

За несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних), сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны. Но малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки и некоторые другие сделки, например принятие или распоряжение подарком, если при этом не требуется нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки (ст. 28 ГК РФ).

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе сами совершать сделки. Однако на это требуется письменное согласие родителей, усыновителей и попечителей (ст. 26 ГК РФ). В противном случае сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 15 до 18 лет без согласия родителей, усыновителей или попечителей, может быть признана судом недействительной (ст. 175 ГК РФ). В то же время несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут совершать ряд сделок самостоятельно. Сюда относятся мелкие бытовые сделки, сделки по распоряжению своим заработком, стипендией и иными доходами, осуществление прав автора произведения науки, литературы и искусства, изобретения и т. п. объекта, внесение вкладов в кредитные учреждения и распоряжение ими.

Ограничение дееспособности граждан не допускается, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом. Одним из таких случаев является ограничение судом дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами (ст. 30 ГК РФ). В случае ограничения дееспособности гражданина над ним устанавливается попечительство, и он может совершать сделки по распоряжению имуществом, а также получать заработную плату, пенсию или иные виды доходов и распоряжаться ими лишь с согласия попечителя, в противном случае сделка может быть признана судом недействительной.

Недееспособными по решению суда признаются граждане, которые вследствие психического расстройства не могут понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 29 ГК РФ). Признание гражданина недееспособным означает, что он не вправе своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности. От имени недееспособного сделки совершает его опекун.

При определенных условиях гражданин может быть признан безвестно отсутствующим или объявлен умершим (ст. 45 ГК РФ).

Определяя положение граждан как субъектов гражданского права, ГК особо выделяет статус гражданина, занимающегося предпринимательской деятельностью, - **индивидуального предпринимателя**. Под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей (ст. 2 ГК РФ). Граждане могут заниматься предпринимательской деятельностью, как с образованием, так и без образования юридического лица. К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица,

применяются правила, регулирующие аналогичную деятельность юридических лиц (ст. 23 ГК РФ), в том числе правило о возможной ответственности предпринимателя за безвиновное неисполнение обязательств, в то время как в других случаях ответственность граждан по общему правилу наступает только при наличии вины.

По решению суда индивидуальный предприниматель может быть признан банкротом (ст. 25 ГК РФ).

Юридические лица

Имущественные отношения (купля-продажа, мена, аренда и т. п.) возникают как между гражданами, так и между организациями. Эти отношения также нуждаются в правовом регулировании. Для обеспечения устойчивости и надежности регулирования данных отношений необходимо не только определение прав и обязанностей их участников, но и определение того, какие организации вправе в них участвовать. Этим целям служит понятие юридического лица. Быть субъектом права, т.е. приобретать гражданские права и принимать на себя обязанности, вправе только те организации, которые являются юридическими лицами. *Юридическим лицом* признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (ст. 48 ГК).

Выделяются следующие четыре признака юридического лица: 1) организационное единство; 2) обособленность имущества; 3) самостоятельная имущественная ответственность; 4) выступление в гражданском обороте от своего имени.

Требование организационного единства юридического лица - это обязательное условие для существования организации как субъекта права, поскольку в противном случае станет невозможным определение того, кто же является носителем гражданских прав и обязанностей. Организационное единство юридического лица закрепляется в его уставе, штатном расписании.

Обязательной предпосылкой участия в имущественных отношениях является наличие у юридического лица определенного имущества. При этом это имущество должно быть обособлено от имущества других организаций, в том числе от имущества их учредителей. Имущество кооператива обособлено от имущества членов кооператива, имущество одного государственного унитарного предприятия, являющегося юридическим лицом, - от имущества других государственных юридических лиц и т.д. Об обособленности имущества юридического лица свидетельствует самостоятельность его баланса (сметы), наличие счета в банке.

Самостоятельная имущественная ответственность как признак юридического лица является следствием его имущественной обособленности. По своим долгам юридическое лицо обязано отвечать принадлежащим ему имуществом. Учредители и участники юридического лица, в том числе и собственники его имущества, по общему правилу не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителей, участников и собственников. Исключения из этого правила могут быть только в случаях, предусмотренных ГК или учредительными документами юридического лица. Например, по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества может нести ответственность Российская Федерация (ст. 56 ГК РФ).

Обособленность имущества и принцип имущественной ответственности обуславливают наличие у юридического лица еще одного признака - выступление в гражданском обороте от своего имени. Участники имущественных отношений должны точно знать, кому принадлежат те или иные права, на ком лежит та или иная обязанность. Для этого установлено правило, что юридические лица должны действовать от своего имени. Наименование юридического лица устанавливается при его создании. В наименовании юридического лица должно содержаться указание на его организационно-правовую форму.

Правоспособность и дееспособность юридических лиц по сравнению с правоспособностью и дееспособностью граждан имеют свои особенности. Во-первых, правоспособность и дееспособность юридического лица возникают одновременно - с момента его государственной регистрации. Во-вторых, правоспособность юридических лиц может быть как общей, так и специальной. **Общей правоспособностью** обладают коммерческие организации (за исключением унитарных предприятий), они могут заниматься любым видом деятельности. **Специальная правоспособность** определяется целями деятельности юридического лица, предусмотренными в его учредительных документах (ст. 49

ГК РФ). Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законодательными актами, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя обязанности через свои органы, которые могут быть либо единоначальными (директор, управляющий и т.п.), либо коллегиальными (совет, правление). Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законодательством и учредительными документами.

Для осуществления ряда задач вне места своего нахождения юридическое лицо может открывать **филиалы и представительства**, которые самостоятельными юридическими лицами не являются. Руководитель филиала или представительства действует на основании доверенности, полученной от юридического лица.

Существуют различные виды юридических лиц и их объединений. Действующие на территории страны юридические лица разнообразны, и квалифицировать их можно по различным признакам.

По характеру деятельности юридические лица разделяются на коммерческие и некоммерческие (ст. 50 ГК РФ). **К коммерческим** относятся организации, основная цель деятельности которых - извлечение прибыли. Таковыми юридическими лицами являются хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы и унитарные предприятия (государственные и муниципальные). **К некоммерческим** лицам, не имеющим в качестве основной цели деятельности извлечение прибыли, относятся потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации (объединения), финансируемые собственником учреждения, благотворительные и иные фонды. Некоммерческие организации могут создаваться и в иных организационно-правовых формах, если это предусмотрено каким-либо законом, как, например, это сделано в отношении общественных объединений, в то время как приведенный выше перечень коммерческих организаций является исчерпывающим. Характерная особенность правового статуса некоммерческих организаций - занятие предпринимательской деятельностью лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы.

Среди коммерческих организаций законодательство* выделяет особую группу - **малые предприятия**. Отличительными признаками этих предприятий являются, во-первых, то, что в уставном капитале этих юридических лиц доля участия Российской Федерации, ее субъектов или других юридических лиц, не являющихся субъектами малого предпринимательства, не превышает 25 %, а во-вторых, средняя численность работников не более 100 человек в промышленности, строительстве и на транспорте, 60 - в сельском хозяйстве и научно-технической сфере, 50 - в оптовой торговле, 30 - в розничной торговле и бытовом обслуживании населения и 50 - в остальных отраслях.

* См.: СЗ РФ. 1995. № 25. Ст. 2343.

Малые предприятия обладают налоговыми и рядом других льгот.

Среди некоммерческих организаций законодательством также выделяются особые группы, в том числе общественные объединения и благотворительные организации.

Согласно ст. 3 Федерального закона «Об общественных объединениях»* **общественные объединения** могут проходить государственную регистрацию, а могут действовать и без таковой. В последнем случае общественные объединения статуса юридического лица не приобретают, а поэтому не могут участвовать в гражданских правоотношениях. В соответствии с указанным законом (ст. 7) общественные объединения могут создаваться в одной из следующих организационно-правовых форм: общественная организация, общественное движение, общественный фонд, общественное учреждение, орган общественной самодеятельности.

* См.: СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1930.

Благотворительной организацией признается неправительственная (негосударственная и немunicipальная) некоммерческая организация, осуществляющая благотворительную деятельность, под которой понимается добровольная деятельность граждан и юридических лиц по бескорыстной (безвозмездной или на льготных условиях) передаче гражданам или юридическим лицам имущества, в том числе денежных средств, бескорыстному выполнению работ, предоставлению услуг, оказанию иной поддержки (ст. 1 и 6 Федерального закона «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях»).*

* См.: СЗ РФ. 1995. № 33. Ст. 3340.

Благотворительные организации могут создаваться в формах общественных организаций (объединений), фондов и учреждений и в иных формах, предусмотренных федеральными законами.

Особенности правового положения юридических лиц определяются не только характером их деятельности (коммерческие или некоммерческие организации), но и их организационно-правовой формой.

Коммерческие организации могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов и унитарных предприятий.

Хозяйственные товарищества и общества представляют собой объединения граждан и (или) юридических лиц, объединившихся для совместной предпринимательской деятельности. Характерной особенностью этих обществ и товариществ является разделение их уставного (для обществ) или складочного (для товариществ) капитала на доли-вклады учредителей. Различие между ними заключается в том, что товарищество - это по существу объединение лиц, хорошо знающих друг друга, а общество - объединение в первую очередь капиталов, поэтому характер личных взаимоотношений их участников значения не имеет. При смене одного или всех членов общества, например акционерного, общество как юридическое лицо продолжает существовать в прежнем виде, в то время как для товарищества это потребует внесения изменений в учредительные документы и в его наименование. Фактически это будет уже другое товарищество.

Товарищества могут быть двух видов: полное товарищество и товарищество на вере (коммандитное товарищество)*.

* Ранее созданные товарищества с ограниченной ответственностью продолжали действовать в соответствии с нормами об обществах с ограниченной ответственностью; их учредительные документы должны были быть приведены в соответствие с новым законодательством до 1 января 1999 г.

Полное товарищество действует только на основании учредительного договора, и его участниками могут быть как граждане, так и юридические лица, но при этом граждане должны иметь статус индивидуального предпринимателя (должны пройти государственную регистрацию), а юридические лица должны быть коммерческими организациями. Каждое лицо может быть участником только одного товарищества. По обязательствам полного товарищества его участники несут ответственность своим имуществом. Каждый из участников вправе действовать от имени товарищества, если в учредительном договоре не будет установлено, что дела ведутся совместно всеми его участниками либо по их поручению отдельными его участниками. Таким образом, может оказаться, что договор от имени полного товарищества может быть заключен по усмотрению одного его участника, но ответственность по этому договору будут нести все участники товарищества.

Товарищество на вере (коммандитное) включает два вида участников: полных товарищей и вкладчиков (коммандитистов). Положение полных товарищей аналогично положению участников полного товарищества. Они осуществляют предпринимательскую деятельность от имени товарищества и отвечают по обязательствам (долгам) товарищества своим имуществом. Вкладчики (коммандитисты) не участвуют в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности, не отвечают по обязательствам товарищества и несут только риск убытков по результатам деятельности товарищества в объеме своих вкладов, внесенных в имущество товарищества.

Хозяйственные общества могут создаваться в форме общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью и акционерного общества.

Общество с ограниченной ответственностью может быть создано одним или несколькими лицами, которые несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов, но не отвечают своим имуществом по обязательствам общества. Число участников такого общества не должно превышать предела, установленного законом об обществах с ограниченной ответственностью*. В противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество. Учредительным документом общества с ограниченной ответственностью являются учредительный договор, подписанный его учредителями, и утвержденный ими устав. Если общество учреждается одним лицом, его учредительным документом является только устав.

*См.: Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 8 февраля 1998 г. СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

Высший орган управления общества с ограниченной ответственностью - общее собрание, а исполнительный орган может быть либо коллективным (совет, правление), либо единоличным (директор, управляющий).

Общество с дополнительной ответственностью по критерию ответственности аналогично обществу с ограниченной ответственностью. К нему применяются соответствующие правила об обществе с ограниченной ответственностью с той лишь разницей, что участники общества с дополнительной ответственностью отвечают своим имуществом по обязательствам общества в одинаковом для всех размере, кратном стоимости их вкладов. Конкретный размер ответственности участников общества устанавливается учредительными документами.

Акционерное общество - это общество, уставной капитал которого разделен на определенное число долей, каждая из которых выражена ценной бумагой - акцией. Участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по обязательствам общества и несут только риск убытков в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционерное общество может быть либо открытым, либо закрытым.* Акции открытого акционерного общества могут передаваться другим лицам без согласия участников общества (акционеров). Акции закрытого акционерного общества распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц.

* Разновидностью закрытого акционерного общества является акционерное общество работников (народное предприятие), особенности правового положения которого определены Федеральным законом // СЗ РФ. 1998. № 30. Ст. 3611.

Акционерное общество создается на основе договора о создании акционерного общества. Этот договор не является учредительным. Он представляет собой договор о совместной деятельности по созданию общества и утрачивает свою силу после регистрации общества в качестве юридического лица. Учредительным документом акционерного общества является устав.

Высшим органом управления акционерным обществом признается общее собрание акционеров. Исполнительный орган общества может быть коллегиальным (правление, дирекция) и (или) единоличным (директор, генеральный директор). В обществе с числом акционеров более 50 создается наблюдательный совет.

Хозяйственное общество может быть признано дочерним либо зависимым в зависимости от того, какие отношения сложились между этим обществом и другим, основным или преобладающим обществом или товариществом.

Дочерним признается хозяйственное общество, если другое основное хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в уставном капитале или иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом. Особенностью правового положения дочернего общества является то, что, например, при наличии вины основного общества (товарищества) последнее может нести ответственность по сделкам, заключенным дочерним обществом. Напротив, дочернее общество по долгам основного общества ответственности не несет.

Зависимым признается хозяйственное общество в том случае, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 30 % голосующих акций акционерного общества или 20 % уставного капитала общества с ограниченной ответственностью. В этом случае на основное общество ответственность по долгам зависимого общества не возлагается. Основное общество обязано незамедлительно публиковать сведения о приобретении им акций или долей в уставном капитале других обществ сверх указанных выше значений.

Производственный кооператив - это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности. Разновидностью производственного кооператива является артель. Характерной для деятельности кооператива является обязанность его членов участвовать в деятельности кооператива своим личным трудом, хотя законом допускаются и иные виды участия.

Учредительным документом производственного кооператива является устав. Члены кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность, размер которой указывается в уставе. Число членов кооператива не может быть менее пяти.

Имущество кооператива образуется из паевых взносов его членов. При выходе из кооператива стоимость пая возмещается. Член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива, если иное не предусмотрено законом или уставом кооператива.

Унитарное предприятие - организационно-правовая форма коммерческих организаций, создаваемых либо государством, либо муниципальными образованиями. Другие субъекты гражданского права (физические или юридические лица) создавать предприятия, в том числе унитарные, не вправе*.

* Все созданные ранее, до введения в действие ч. 1 ГК РФ, предприятия, в том числе индивидуальные (семейные) частные предприятия и предприятия общественных, религиозных объединений и других юридических лиц (за исключением государственных и муниципальных предприятий), должны были быть преобразованы в хозяйственные товарищества и общества и кооперативы либо ликвидированы (п. 5 ст. 6 Федерального закона «О введении в действие ч. 1 ГК РФ»).

Особенностью унитарных предприятий является то, что имущество этих предприятий принадлежит им не на праве собственности, как у других коммерческих организаций, а на праве хозяйственного ведения либо на праве оперативного управления. Имущество унитарных предприятий является неделимым и не может распределяться по вкладам (долям, паям) между работниками или учредителями этих предприятий.

Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления, называется казенным. **Казенные предприятия** создаются по решению Правительства Российской Федерации на базе имущества, находящегося в федеральной собственности. Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом только с согласия собственника этого имущества - государства (ст. 297 ГК РФ). Государство определяет порядок распределения доходов казенного предприятия, и оно же может нести субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, вправе создать **дочернее предприятие** (п. 7 ст. 114 ГК РФ).

Организационно-правовыми формами некоммерческих организаций являются потребительский кооператив, общественная или религиозная организация (объединение), учреждение, фонд.

Потребительский кооператив создается для удовлетворения материальных и иных потребностей его членов (граждан и юридических лиц). К потребительским кооперативам относятся жилищно-строительный кооператив, потребительское общество и иные организации, характерной чертой которых является потребление своих результатов внутри кооператива.

Члены потребительского кооператива несут ответственность по его обязательствам. Убытки кооператива должны быть покрыты в течение 3 месяцев после утверждения ежегодного баланса за счет дополнительных взносов членов кооператива (ст. 116 ГК РФ).

Общественные объединения и религиозные организации - это добровольные объединения граждан в целях удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей (ст. 117 ГК РФ).

Имущество общественных и религиозных организаций формируется из различных источников, в том числе на основе членских и иных взносов, пожертвований*. Имущество, переданное этим организациям (включая взносы), становится их собственностью. Лица, передавшие имущество, не сохраняют на него каких-либо прав. В то же время члены организаций не отвечают по обязательствам организаций, так же как и последние не отвечают по обязательствам своих членов.

* См.: Федеральный закон «О свободе совести и о религиозных объединениях» от 26 сентября 1997 г. // Российская газета. 1997. 1 октября.

Фонд - это не имеющая членства некоммерческая организация, основанная на добровольных имущественных взносах граждан или организаций и преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. Передаваемое фонду имущество становится его собственностью. Фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения уставных целей. Об использовании своего имущества фонд обязан ежегодно публиковать отчет.

Учреждение - это организация, создаваемая для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера, - школа, больница, орган управления и т.д. В отличие от других некоммерческих организаций учреждения не являются собственниками своего имущества. Оно им принадлежит на праве оперативного управления. Этим имуществом учреждения распоряжаются в соответствии со сметой, утверждаемой собственником имущества, который может нести субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения.

Коммерческие и некоммерческие организации вправе создавать объединения юридических лиц в виде союзов и ассоциаций. Такие объединения создаются на добровольных началах для координации деятельности юридических лиц, защиты их интересов и достижения других общих целей. **Ассоциации**

и союзы являются некоммерческими организациями, имеют статус юридического лица, несмотря на то, что их члены сохраняют за собой права юридических лиц.

Порядок создания и прекращения юридического лица

Этот порядок определяется законодательством и уставом юридического лица. Учредителями юридического лица могут быть, как правило, собственники, поскольку для образования юридического лица необходимо имущество, которое должно быть ему передано. При этом возможны три варианта. Первый, когда учредитель сохраняет за собой право собственности на имущество, переданное юридическому лицу. Это имеет место при создании унитарных предприятий и учреждений. Второй, когда за учредителем не сохраняется право собственности или иное вещное право, но возникают иные, обязательственные права, такие, как право на получение дивидендов, участие в управлении делами, на выдел доли и т.д. Право собственности на переданное в виде вкладов имущество в этих случаях принадлежит юридическим лицам - хозяйственному товариществу или обществу, производственному или потребительскому кооперативу. В третьем случае учредители не сохраняют за собой каких-либо имущественных прав (ни вещных, ни обязательственных). Это имеет место при создании общественных или религиозных организаций, благотворительных и иных фондов, объединений юридических лиц (ст. 48 ГК РФ).

Анализируя действующее законодательство, можно выделить три способа создания юридических лиц: распорядительный, разрешительный и явочно-нормативный.

При *распорядительном способе*, т.е. на основании распоряжения соответствующего органа управления, создаются государственные юридические лица. Для некоторых юридических лиц установлен *разрешительный способ* их создания. В частности, разрешение требуется для создания коммерческого банка. Это разрешение (лицензия) выдается Банком России (ст. 13 Федерального закона о банках и банковской деятельности).

Явочно-нормативный способ означает, что порядок создания таких лиц определен заранее соответствующими нормативными актами и не требуется предварительного разрешения или распоряжения на создание такого юридического лица. После принятия учредительных документов достаточно «явиться» для регистрации юридического лица.

При создании юридического лица разрабатываются учредительные документы - либо учредительный договор, либо устав, либо и то, и другое. В учредительных документах должны быть определены наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления его деятельностью.

Предмет и цели деятельности должны быть указаны в учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий. В учредительных документах хозяйственных обществ и товариществ цель деятельности может и не указываться, поскольку эти юридические лица вправе заниматься любым видом деятельности (ст. 49 ГК РФ).

В учредительном договоре стороны (учредители) обязуются создать юридическое лицо, устанавливают порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи в его собственность своего имущества и участие в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между учредителями прибыли и убытков, управление деятельностью юридического лица, выхода учредителей из его состава и утверждается его устав.

Прекращение юридического лица может происходить либо путем ликвидации, либо реорганизации (слияния, присоединения, разделения, выделения или преобразования в иную организационно-правовую форму). Юридическое лицо ликвидируется по решению учредителей, а также по решению суда (ст. 61 ГК РФ).

Юридическое лицо ликвидируется, в частности, в связи с истечением срока, на который оно было создано, или в связи с достижением цели, ради которой оно создавалось.

По решению суда юридическое лицо может быть ликвидировано в случае признания его регистрации недействительной или осуществления деятельности без лицензии, либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона. Общественные и религиозные организации, а также фонды могут быть ликвидированы, кроме того, при осуществлении ими деятельности, противоречащей их уставным целям.

По мотивам несостоятельности (банкротства) после соответствующего разбирательства в суде могут быть ликвидированы любое юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией (за исключением казенных предприятий), а также потребительские кооперативы и фонды (ст. 65 ГК РФ)*.

Юридические лица могут быть ликвидированы и в других случаях, прямо предусмотренных в законе. Например, ст. 81 ГК РФ устанавливает, что полное товарищество должно быть ликвидировано, если в нем остается лишь один участник. Аналогичные права предусмотрены и в отношении других юридических лиц.

Государство, государственные и муниципальные образования как субъекты гражданского права

Российская Федерация и ее субъекты республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа, а также городские и сельские поселения и другие муниципальные образования - составляют наряду с физическими и юридическими лицами еще одну группу субъектов гражданского права. Государство, государственные и муниципальные образования являются носителями таких гражданских прав, как право собственности. Они могут быть стороной договоров, регулируемых нормами гражданского права, например стороной договора дарения, по которому гражданин передает в собственность государства какие-либо ценности или произведения искусства. К государству гражданские права могут переходить и иным путем, в частности по праву наследования по закону или по завещанию.

Во всех этих случаях от имени Российской Федерации и ее субъектов действуют органы государственной власти, например Министерство финансов Российской Федерации, комитеты по управлению государственным имуществом, а от имени муниципальных образований действуют органы местного самоуправления в пределах своей компетенции. В отдельных случаях от имени государства, государственных и муниципальных образований могут выступать юридические лица и граждане (ст. 125 ГК РФ).

Контрольные вопросы к § 5.2

1. Что понимается под правоспособностью и дееспособностью?
2. В чем заключаются особенности правового статуса индивидуального предпринимателя?
3. Назовите признаки юридического лица.
4. Какие организации являются коммерческими?
5. В каких организационно-правовых формах могут создаваться хозяйственные товарищества, хозяйственные общества?
6. Какие документы являются учредительными?
7. Назовите характерные черты общества с ограниченной ответственностью.
8. Какие юридические лица относятся к категории малых предприятий? В чем заключаются особенности их правового положения?
9. Каково правовое положение казенных предприятий?
10. Назовите характерные признаки учреждения.
11. В каких случаях может иметь место принудительное прекращение юридического лица?

5.3. Объекты гражданского права

Объектом, или предметом, гражданского права является направление его воздействия.

По закону (ст. 128 ГК РФ) объекты гражданского права подразделяются на пять видов: 1) имущество; 2) работа и услуги; 3) информация; 4) результаты интеллектуальной деятельности; 5) нематериальные блага.

Объекты гражданских прав по-разному участвуют в гражданских правоотношениях, в гражданском обороте.

Большинство объектов могут свободно отчуждаться (продажа, мена и т.п.) либо переходить к другим лицам в порядке универсального правопреемства (т.е. при наследовании или реорганизации юридического лица). Такие объекты называют оборонеспособными.

Некоторые объекты гражданских прав ограничены в гражданском обороте: они могут либо принадлежать только государственным организациям, либо находиться в гражданском обороте только по специальным разрешениям (оружие, право на пользование природными ресурсами и т.п.).

К числу объектов, ограниченных в гражданском обороте, относятся земля и другие природные ресурсы: они могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому только в той мере, в какой это допускается законами о земле и других природных ресурсах.

Наконец, некоторые объекты гражданских прав вовсе исключены из гражданского оборота. Это, в частности, особо важные культурные объекты (например Большой театр).

Ниже подробно рассмотрим имущество - этот основной объект гражданского права. Об остальных видах его объектов рассказывается в соответствующих главах учебника.

Имущество - это самая важная и наиболее сложная категория объектов гражданских прав. Сюда относятся вещи (в это понятие включаются материальные предметы, деньги и ценные бумаги) и иное имущество, в том числе имущественные права.

В е щ и. В узком значении слова эти материальные объекты для целей гражданского права могут быть подразделены на следующие категории:

- а) средства производства и предметы потребления;
- б) недвижимые вещи и движимые вещи. К недвижимым вещам относятся земельные участки, участки недр, а также все, что прочно связано с землей (здания, сооружения, многолетние насаждения). Недвижимые вещи и сделки с ними подлежат обязательной государственной регистрации. Остальные вещи относятся к движимым, которые по общему правилу государственной регистрации не проходят;
- в) делимые и неделимые вещи; делимой является вещь, которая может быть разделена без изменения ее назначения; делимость является важным правовым свойством вещи;
- г) вещи, определенные индивидуальными признаками, и вещи, определенные лишь родовыми признаками. Если вещь является уникальной (единственной) или если она выделена из ряда других аналогичных вещей, например «этот мешок сахара», то она определена индивидуальными признаками. Вещи, определенные индивидуально, в гражданском обороте участвуют иначе, чем вещи, определенные только родовыми признаками;
- д) потребляемые вещи (исчезающие при их разовом использовании) и не потребляемые вещи. Последние потребляются постепенно (амортизируются);
- е) главные вещи и принадлежность; принадлежностью считается вещь, предназначенная для обслуживания главной вещи (например, смычок для скрипки); обычно принадлежность следует судьбе главной вещи, например передается вместе с ней при покупке;
- ж) основные вещи и полученные от них плоды, продукция, доходы принадлежат лицу, использующему вещь на законном основании, если иное не предусмотрено законом или договором.

Предприятие. Как объект права - это сложная вещь, имущественный комплекс, который используется для осуществления предпринимательской деятельности. Оно в целом признается недвижимостью. Предприятие полностью или частично может быть объектом купли-продажи, залога, аренды. В состав предприятия входят все виды имущества предназначенные для его деятельности: земельный участок, здания, сооружения, сырье, продукция; права требования, долги, фирменное наименование, товарный знак и т.п.

Деньги (валюта). Рубль является законным платежным средством, обязательным к применению в России. Отказ принять рубль в оплату является нарушением закона. Платежи на территории РФ осуществляются в виде наличных или безналичных расчетов. Правила безналичных расчетов устанавливаются Правительством РФ и Центральным банком.

Иностранная валюта и валютные ценности (к ним относятся алмазы, рубины, золото в слитках, выраженные в иностранной валюте чеки, векселя и т.п.) могут быть объектом сделок только в соответствии с правилами, установленными Правительством РФ. Эти правила содержат ограниченный перечень круга лиц, которые вправе осуществлять такие сделки.

Ценные бумаги. Они являются разновидностью вещей. Это - документы, удостоверяющие определенные права, причем эти права можно осуществить только при предъявлении ценной бумаги. Передача ценной бумаги другому лицу означает переход к нему всех прав, удостоверенных ценной бумагой.

Особую категорию составляют бездокументарные ценные бумаги, которые фиксируются в памяти ЭВМ в форме бухгалтерского счета либо в обычном реестре.

Особенностью ценных бумаг является их абстрактный характер: обязательства, удостоверенные ценной бумагой, не зависят от основания их возникновения.

Ценные бумаги являются документами строго определенной формы. Несоблюдение формальных требований, предъявляемых к ценной бумаге, влечет ее ничтожность.

К ценным бумагам относятся: государственные и иные облигации (обычно процентные), векселя (они удостоверяют право на получение денег через определенный срок), чеки (удостоверяют право на получение денег в банке), депозитные и сберегательные сертификаты (например, сберкнижка), акции и др.

Ценные бумаги делятся на три группы:

- 1) предъявительские - права принадлежат предъявителю, владельцу;
- 2) именные - права принадлежат только лицу, вписанному в ценную бумагу;
- 3) ордерные - права принадлежат указанному в ценной бумаге лицу или тому, кого это лицо уполномочило своим распоряжением (приказом, ордером). Это уполномочие вписывается в ценную бумагу.

Контрольные вопросы к § 5.3

1. Участие объектов гражданского права в гражданском обороте.
2. Вещи, их классификация.
3. Деньги (валюта) как объекты гражданского права.
4. Ценные бумаги.

5.4. Гражданско-правовые сделки

Понятие сделки

Обстоятельства (основания), с наступлением которых связываются установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, определены в законе.

В частности, в ГК РФ устанавливаются юридические факты, которые обуславливают возникновение гражданских прав и обязанностей. Одним из таких юридических фактов являются сделки.

Гражданско-правовая сделка - это наиболее часто встречающийся юридический факт, на основе которого возникают гражданские права и обязанности. В сделках выражаются различные имущественные отношения как между организациями, так и между этими организациями и гражданами, а также между гражданами. Особенно велико значение сделок в сфере имущественных отношений между коммерческими организациями. Здесь они выступают в качестве эффективного средства рыночного хозяйства.

Сделки определяются как действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Примером заключения сделки посредством установления гражданских прав и обязанностей является принятие гражданином-покупателем предложения магазина о заключении договора розничной купли-продажи.

Если же оптовая и розничная торговые организации заключают соглашение о зачете взаимных требований, то такое соглашение является примером сделки, прекращающей ранее существовавшие правоотношения.

Сделки являются волевыми актами. Они выражают волю их участников. Волевым характером сделки отличаются от другого вида юридических фактов - событий, которые наступают помимо воли людей и от нее не зависят.

Воля участников сделки направлена на установление правомерных юридических последствий. Этим сделка как юридический факт отличается от правонарушения (деликта). Лицо, причиняющее вред, обычно не желает наступления правовых последствий, они возникают помимо его воли. Участники же сделки заключают ее, желая вызвать те или другие юридические последствия.

Действия лиц, не имеющие целью добиться юридических последствий, не могут привести к сделке. Например, принятие работником приглашения профкома участвовать в туристическом походе является

волевым актом, выражающим определенное намерение лица. Однако это волеизъявление не создает гражданско-правовую сделку, так как оно лишено намерения породить юридические последствия.

Каждый из участников сделки при ее совершении обладает определенным намерением (внутренней волей) достичь известного правового результата. Именно из совершенных действий субъектов сделки можно узнать об этом намерении. Чтобы воля могла быть взаимно воспринята участниками сделки и третьими лицами, необходимо выразить ее вовне. Внешнее выражение внутренней воли участников сделки, из которого можно составить представление о ее содержании, называется *волеизъявлением*.

Гражданское законодательство предусматривает разнообразные способы изъяснения участниками сделки своей воли. В одних случаях она может выражаться при помощи прямого волеизъявления посредством устных или письменных заявлений, в других - путем конклюдентных действий, т.е. действий, из совершения которых можно сделать вывод о наличии воли, в третьих - посредством молчания. Таким образом, если путем прямого волеизъявления внутренняя воля выражается участником сделки непосредственно, прямо в устной или письменной форме, то конклюдентное волеизъявление определяет намерение участников сделки не непосредственно, а посредством предварительного анализа и оценки их действий, на основе которых можно составить представление о воле участников сделки. Например, если в ответ на сделанный организацией заказ поставщик отгружает покупателю товары, то из этого факта с несомненностью следует, что поставщик изъясил свое согласие на поставку заказанных товаров.

Одним из способов выражения воли участниками сделки может служить молчание, однако, учитывая особенность данного способа выражения внутренней воли, молчанию придается юридическая сила только в случаях, установленных законодательством.

Как правило, внутренняя воля участников сделки и ее проявление вовне, т.е. волеизъявление, совпадают. Если такого совпадения нет, сделка может быть признана недействительной, например как заключенная под влиянием заблуждения, обмана и т.п.

Виды сделок

Сделки могут быть одно-, двух- или многосторонними (ст. 154 ГК РФ).

Односторонними являются сделки, которые совершаются на основе волеизъявления одного лица. Возникая в силу волеизъявления одной стороны, односторонние сделки создают гражданские правоотношения, в которых участвуют не менее двух лиц. Например, выдача торговой базой доверенности на получение материальных ценностей является односторонней сделкой, но в силу этой сделки у доверителя и у поверенного возникают определенные гражданские права и обязанности.

Число односторонних сделок, совершаемых в гражданском обороте, весьма ограничено. К ним относятся выдача чека и платежного поручения, объявление публичного конкурса для создания произведений науки, литературы и искусства, составление завещания, отказ от наследства, отказ арендатора от договора аренды и др.

Двусторонние сделки выражают согласованное волеизъявление двух сторон и именуются договорами. Таким образом, всякий договор является сделкой, но не всякая сделка может быть договором.

Многосторонние сделки также являются договорами. Однако в отличие от двусторонних сделок они возникают на основе волеизъявления более чем двух сторон. Примером многосторонней сделки может служить договор трех коммерческих фирм о строительстве одного объекта.

Сделки подразделяются на возмездные и безвозмездные.

Возмездной является сделка, по которой сторона, предоставившая другой стороне имущество, получает от последней имущественный эквивалент. В таких сделках стороны обязаны по отношению друг к другу совершить встречные имущественные услуги. К возмездным сделкам относятся, например, договоры купли-продажи, поставки, имущественного найма, подряда и многие другие.

Безвозмездной является сделка, по которой имущественное предоставление получает лишь одна сторона. Например, безвозмездными сделками являются договоры дарения, беспроцентного займа, безвозмездного пользования имуществом.

В нашем гражданском обороте подавляющее большинство совершаемых сделок относится к числу возмездных.

Некоторые сделки могут быть либо возмездными, либо безвозмездными. Это обычно зависит от договоренности между сторонами. Например, к числу таких сделок можно отнести договоры хранения и поручения. Другие сделки могут быть либо только возмездными, либо только безвозмездными. Например, правовая природа договоров купли-продажи, поставки, имущественного найма и некоторых

других такова, что объективно они могут быть только возмездными. Напротив, договор дарения - всегда безвозмездный.

Форма сделок.

Под формой сделки понимается способ выражения воли ее участников. Устанавливая определенную форму сделки, законодатель стремится к тому, чтобы воля ее участников была с достаточной точностью выражена и могла быть правильно воспринята. В тех же случаях, когда сделки имеют важное значение в гражданском обороте, их совершение ставится под контроль государства посредством установления для них нотариально удостоверенной формы, а иногда и обязательности последующей регистрации в соответствующих организациях (см. Закон «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 21 июля 1997 г. - СЗ РФ. 1997. № 30).

Участники сделки должны совершать ее в форме, предусмотренной законом, так как несоблюдение этого влечет отрицательные последствия.

Сделки могут совершаться в устной или письменной форме. В свою очередь письменные сделки могут быть простыми письменными и нотариально удостоверенными.

Форма сделки может быть заранее обусловлена законом. При отсутствии в законе указаний о форме сделки она может быть устной.

Письменная форма сделки представляет собой такой способ выражения воли ее участников, при котором содержание сделки излагается письменно. Сделка, совершенная в письменной форме, должна быть подписана ее участниками.

Если участник сделки по каким-либо причинам не может собственноручно подписаться (например, вследствие физического недостатка или болезни), то сделка может быть подписана другим лицом по его поручению.

Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно. Подпись может быть удостоверена организацией, где работает гражданин, который не может собственноручно подписаться, или администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

Для письменной формы сделки имеет значение, кем она подписана: уполномочено ли на это лицо.

В Федеральном законе «О бухгалтерском учете» от 21 ноября 1996 г.* содержится правило, согласно которому без подписи главного бухгалтера денежные и расчетные документы, финансовые и кредитные обязательства считаются недействительными и не должны приниматься к исполнению.

* См.: Российская газета. 1996. 28 ноября.

К числу сделок, совершаемых в простой письменной форме, относятся сделки юридических лиц между собой и с гражданами, а также сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, - независимо от суммы сделки.

Нотариальное удостоверение сделок обязательно: 1) в случаях, указанных в законе, и 2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

Некоторые письменные сделки нуждаются в государственной регистрации. К ним относятся сделки с землей и другим недвижимым имуществом. Однако законом может быть установлена государственная регистрация сделок с движимым имуществом определенных видов (ст. 164 ГК РФ).

В устной форме может совершаться сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная форма.

Сделка, для которой законодательством не установлена письменная или иная определенная форма, может быть совершена устно. Такая сделка считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку.

Если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность.

На практике иногда возникает вопрос, можно ли совершать устные сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме. В ГК РФ в таких случаях не запрещается совершение устных сделок, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору (ст. 159 ГК РФ).

Срок и условие в сделке

Наступление либо прекращение юридических последствий сделки может быть поставлено в зависимость от истечения определенного времени. В таких случаях говорят о сделке срочной.

Истечение срока в сделке может иметь различное значение. В одних случаях оно вызывает просрочку должника в ее исполнении, что может повлечь утрату кредитором интереса в исполнении. Кредитор тогда вправе отказаться от принятия исполнения и взыскать убытки. В таких сделках срок имеет значение их существа, и потому исполнение после его истечения обычно исключается. В других случаях при просрочке должника исполнение по сделке не утрачивает интереса. Сделка может быть исполнена и по истечении срока, при этом должник несет ответственность за просрочку (ст. 405 ГК РФ).

Существуют разнообразные способы определения срока в сделке. Во-первых, это может быть точное его установление посредством указания календарной даты. Например, оптовое торговое предприятие обязалось по договору купли-продажи продать товары к 9 октября 1999 г. Во-вторых, срок определяется истечением определенного времени, которое исчисляется годами, месяцами, днями или часами. Например, поставщик обязался по договору ежемесячно поставлять покупателю определенное количество товаров. В-третьих, срок предусматривается указанием на событие, которое неизбежно должно наступить. Таким способом будет определен срок в сделке, если, например, поставщик обязан по договору начать поставку товаров с открытием навигации.

Началом течения срока является следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало (ст. 190 ГК РФ). Так, если поставщик по договору обязан продать товары к 9 октября 1999 г., то просрочка в поставке будет исчисляться с 10 октября 1999 г.

Если срок определен периодом, то окончание срока устанавливается по следующим правилам. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. При этом срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным 15 дням. Возможны случаи, когда окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа. Тогда срок считается истекшим в последний день этого месяца.

Когда срок исчисляется годами, он считается истекшим в соответствующий месяц и число последнего года срока. К сроку, определенному в полгода, применяются правила, установленные для сроков, исчисляемых месяцами.

В тех случаях, когда срок исчисляется неделями, он истекает в соответствующий день последней недели срока (ст. 192 ГК РФ). Например, двухнедельный срок, который начал течь со вторника текущей недели, истекает во вторник через две недели.

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

Если для совершения какого-либо действия установлен срок, то оно может быть выполнено до 24 ч последнего дня срока. Исключением из этого правила, установленного ст. 194 ГК РФ, является случай, когда действия должны быть совершены в организации. Здесь срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции. Однако все письменные заявления и извещения, сданные на почту и телеграф до 24 ч последнего дня срока, считаются поданными в срок.

Участники сделки могут по взаимному согласию совершить ее под определенным условием. Сделка считается совершенной под условием, если стороны поставили возникновение или прекращение прав и обязанностей по ней в зависимость от заранее определенного обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. Этой неопределенностью условие отличается от срока, который, как известно, наступает обязательно.

Условные сделки могут совершаться с отлагательным или отменительным условием. Сделка считается совершенной под отлагательным условием, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. Сделка считается совершенной под отменительным условием, если стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

Сторона, которой наступление условия невыгодно, не должна недобросовестно препятствовать его наступлению. В противном случае условие признается наступившим. Если наступление условия выгодно, то оно признается не наступившим.

Ранее условные сделки встречались сравнительно редко. Теперь в связи с развитием свободы договорных отношений число условных сделок возросло.

Недействительные сделки и их последствия

В нормах ГК, закрепляющих общие положения о сделках, большое внимание уделяется вопросам их недействительности. Гражданское законодательство относит к *недействительной* всякую сделку, не соответствующую требованиям закона. Поскольку закон (в том числе и подзаконные акты) требует, чтобы в сделке была выражена подлинная воля ее участников в требуемой в подлежащих случаях форме, а также, чтобы ее участники обладали дееспособностью, то нарушение одного из перечисленных условий влечет недействительность сделки.

Недействительные сделки могут быть либо оспоримыми, либо ничтожными.

Как видно из ее названия, **оспоримая сделка** может быть оспорена. Таковой ее может признать суд по основаниям, установленным в ГК РФ. В зависимости от существования оспоримой сделки требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено лицами, указанными в ГК РФ.

Ничтожная сделка недействительна в силу указания закона. Она считается ничтожной независимо от ее признания таковой.

Обычно недействительная сделка дефектна полностью, в целом. Однако встречаются сделки, которые порочны лишь частично.

В тех случаях, когда исполнение по недействительной сделке не было произведено, все исчерпывается признанием ее недействительной. Иное положение складывается при полном или частичном исполнении такой сделки. Здесь возможны имущественные последствия троякого рода. Во-первых, по недействительной сделке каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке (так называемая двусторонняя реституция) (ст. 167 ГК РФ). Таким образом, устанавливается общее правило о применении к сделкам, признанным недействительными, двусторонней реституции. При этом если окажется невозможным возвратить полученное в натуре (например, в случае уничтожения вещи), то стороны обязаны возместить его стоимость в деньгах; иные последствия должны быть оговорены в законе. Во-вторых, к участнику сделки может быть применена так называемая односторонняя реституция, при которой только в отношении одного участника сделки восстанавливается положение, существовавшее до ее исполнения, а другой права на это не имеет, и все то, что было от него получено во исполнение сделки, взыскивается в доход государства. В-третьих, по некоторым сделкам вообще запрещено восстановление сторон в прежнее положение, а все полученное ими по сделке подлежит изъятию в доход государства.

Недействительность сделки, не соответствующей требованиям закона. В ст. 168 ГК РФ устанавливается, что сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если не установлено, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Недействительность сделки, совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности. Недействительной является любая сделка, противоречащая закону. Вместе с тем в ст. 169 ГК РФ выделяется особый вид противозаконных сделок - сделки, совершенные с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности. Следовательно, названные сделки характеризуются не только объективным признаком тем, что они противоречат основам правопорядка и нравственности, но и субъективным - совершаются заведомо, т.е. с умыслом.

В ст. 169 ГК РФ предусматриваются различные последствия такой сделки в зависимости от того, был ли умысел при ее совершении у обеих сторон или только у одной из них, а также от того, была ли сделка исполнена одной или обеими сторонами.

При наличии умысла у обеих сторон двусторонняя реституция не допускается: 1) в случае исполнения сделки обеими сторонами в доход государства взыскивается все полученное ими по сделке; 2) при исполнении сделки одной из сторон с другой стороны взыскивается в доход государства все, полученное ею, и все, причитающееся с нее первой стороне в возмещение полученного. Такие последствия наступают при наличии умысла у обеих сторон.

Если же умысел был лишь у одной из сторон, то все полученное невиновной стороной с виновной взыскивается в доход государства, а все то, что было получено с невиновной стороны, ей возвращается. При исполнении сделки только одной из сторон применяется односторонняя реституция. Здесь возможны два варианта. Если сделка была исполнена невиновной стороной, все исполненное ей

возвращается, а с виновной стороны в доход государства взыскивается все то, что с нее причиталось в возмещение исполненного. Если же сделка была исполнена только виновной стороной, то невиновная сторона обязана внести в доход государства все, полученное ею. Разумеется, невиновная сторона освобождается от обязанности исполнить сделку.

Недействительность сделки юридического лица, противоречащей его целям. Цели и задачи юридического лица определяются его уставом, положением о нем или общим положением об организациях данного вида (ст. 173 ГК РФ).

Сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо юридическим лицом, не имеющим лицензию на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана судом недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица. При этом следует доказать, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности.

Поскольку ст. 173 ГК РФ не предусматривает последствия совершения таких сделок, к ним применяются общие положения ст. 167 ГК РФ, т.е. двусторонняя или соответственно односторонняя реституция.

Недействительность сделки, совершенной несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (ст. 172 ГК РФ). По общему правилу такие сделки подлежат признанию недействительными. Однако несовершеннолетние в возрасте до 14 лет вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки. Кроме того, они имеют право вносить в кредитные учреждения вклады и в установленном порядке распоряжаться ими (ст. 28 ГК РФ). Последствием совершения сделок лицами, не достигшими 14 лет, является двусторонняя реституция.

Недействительность сделки, совершенной несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК РФ). Такую сделку суд может признать недействительной, если она совершена без согласия родителей, усыновителей или попечителей несовершеннолетнего. Однако следует учитывать, что подростки частично дееспособны и могут самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки; они вправе, кроме того, самостоятельно распоряжаться своими заработанными деньгами или стипендией.

Недействительность сделки, совершенной гражданином, признанным в установленном порядке недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия. Поскольку такое лицо признано недееспособным, совершаемые им сделки считаются недействительными (ст. 171 ГК РФ).

Должна быть признана недействительной сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами (ст. 176 ГК РФ).

Недействительность мнимой и притворной сделок. **Мнимой** называется сделка, которая совершается для вида, для создания у окружающих мнения, будто сделка совершена. Между тем в действительности участники мнимой сделки вовсе не собираются установить между собой юридические отношения, изменить их или прекратить. Например, стороны совершают сделку купли-продажи имущества, предварительно договорившись между собой, что она не должна создавать права и обязанности. Мнимая сделка во всех случаях совершается без намерения породить юридические последствия (ст. 170 ГК РФ).

В отличие от мнимых **притворные** сделки содержат волеизъявление, направленное на достижение юридических последствий, но не тех, которые вытекают из этой сделки. Участники притворной сделки совершают ее с целью прикрыть другую сделку, которую они в действительности хотели совершить, но не желали показать. Притворная сделка во всех случаях признается недействительной. При установлении наличия притворной сделки применяются правила, относящиеся к той сделке, которую стороны действительно имели в виду.

Обычно притворная сделка совершается с целью прикрыть другую недействительную сделку. Например, таковой является сделка по продаже гражданином части ведомственной жилой площади организации, оформленная сделкой обмена жилой площади.

Следует иметь в виду, что прикрываемая сделка может быть действительной, соответствующей требованиям закона.

Недействительность сделок с пороками воли. Помимо названных видов недействительных сделок гражданское законодательство закрепляет ряд норм, признающих недействительными сделки с пороками воли, т.е. такие, которые, не выражают подлинной воли их участников. К числу таких сделок относятся сделки, совершенные под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы, злонамеренного

соглашения представителя одной стороны с другой стороной, или сделки, совершенны под влиянием стечения тяжелых обстоятельств.

Под **заблуждением** понимается неправильное представление о существовании заключенной сделки или ее части. В ст. 178 ГК РФ допускается возможность признания сделки недействительной в связи не со всяким заблуждением, а лишь с заблуждением, имеющим существенное значение. Существенное заблуждение может относиться не только к объекту сделки, но и к ее роду, сторонам.

Заблуждение в мотивах сделки обычно не имеет юридического значения. Например, профсоюзная организация предприятия, полагая, что предстоящее спортивное состязание вызовет интерес у работников, закупает определенное число билетов для посещения стадиона. Однако оно не вызвало ожидаемого интереса. По этому мотиву нельзя признать сделку купли-продажи билетов недействительной. Напротив, если мотивы включены в содержание сделки, то заблуждение в мотивах сделки приобретает юридическое значение.

Сделка, совершенная под влиянием существенного заблуждения, может быть признана недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения. Последствием признания такой сделки недействительной будет применение двусторонней реституции, а при невозможности возвратить полученное в натуре соответствующая сторона должна возместить его стоимость в деньгах. Вместе с тем сторона, по иску которой сделка признана недействительной, вправе получить от другой стороны возмещение расходов, утраты или повреждения своего имущества, если докажет, что заблуждение возникло по вине другой стороны. Напротив, если вина другой стороны не будет доказана, то сторона, по иску которой сделка признана недействительной, обязана возместить другой стороне расходы, утрату или повреждение ее имущества.

Под **обманом** в сделке понимается намеренное, с выгодой для себя введение другой стороны в заблуждение, под влиянием которого она совершает сделку. Следовательно, если при наличии заблуждения стороны не имеют правильного представления о существовании сделки, то при обмане одна сторона намеренно вводит в заблуждение другую, обычно посредством сообщения вымышленных сведений о каких-либо обстоятельствах, связанных с данной сделкой.

Насилие в сделке характеризуется применением к стороне физического принуждения, под влиянием которого она вступает в явно невыгодную для себя сделку. Такая сделка совершается не по своей воле, а из стремления избавиться от физического, морального страдания. Разумеется, сделка, совершенная под влиянием насилия, например, побоев, признается недействительной.

Угроза представляет собой такое воздействие на психику, при котором участник сделки совершает сделку исключительно под влиянием страха перед имущественным или неимущественным вредом. Необязательно, если угроза исходила от другого участника сделки, она может исходить и от постороннего лица. Сделка будет считаться совершенной под влиянием угрозы лишь в том случае, если угроза является противоправной. Поэтому угроза кредитора обратиться с иском в суд, если должник не выполняет своей обязанности по договору, не может служить основанием для признания сделки недействительной. Кроме того, имеет значение реальность угрозы, т.е. возможность привести ее в исполнение.

В отличие от насилия при угрозе участники сделки воздействуют посредством применения не физического, а психического принуждения.

Одной из разновидностей сделки с пороками воли является сделка, **совершенная под влиянием злонамеренного соглашения** представителя одной стороны с другой стороной. Представитель должен выражать действительную волю представляемого. Если представитель намеренно искажает ее с целью нанесения ему ущерба посредством совершения сделки с контрагентом, выгодной представителю, контрагенту или им обоим, то такая сделка может быть оспорена с последующим признанием ее недействительной.

Если лицо под влиянием стечения тяжелых обстоятельств вынуждено совершить сделку на крайне невыгодных для себя условиях, такая сделка может быть признана недействительной. Сделка считается **совершенной под влиянием стечения тяжелых обстоятельств** при наличии двух условий: первое - стечение тяжелых обстоятельств для потерпевшего и второе - крайне невыгодные условия сделки. Такие сделки могут быть признаны недействительными по иску потерпевшего.

Большое практическое значение имеет вопрос о моменте, с которого сделка считается недействительной. Сделка, признанная недействительной, считается таковой со времени ее совершения (ст. 167 ГК РФ). Однако иногда из содержания сделки следует, что она может быть прекращена лишь на будущее время. Например, нельзя признать недействительной сделку по аренде помещения с момента

ее совершения, так как это помещение уже находилось в пользовании. В таком случае сделка будет прекращена на будущее время.

В новом ГК РФ устанавливаются сроки исковой давности по недействительным сделкам». Исковая давность по искам о применении последствий недействительности ничтожной сделки составляет 10 лет со дня, когда началось ее исполнение. А вот иск о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

Контрольные вопросы к § 5.4

1. Понятие и виды сделок. Односторонние и двусторонние/многосторонние сделки.
2. Условные сделки.
3. Форма сделок, последствия ее несоблюдения.
4. Государственная регистрация сделок.
5. Виды недействительных сделок, последствия их недействительности.

5.5. Представительство. Доверенность

Понятие представительства

Осуществляя хозяйственную деятельность, организации вступают со своими контрагентами в различные правовые отношения: по договорам поставки, перевозки, капитального строительства и т.д.

Как правило, юридические действия и сделки организации и граждане совершают сами, не обращаясь за помощью к третьим лицам. Однако действия, направленные на достижение определенных юридических последствий, в силу различных причин не всегда могут совершаться органами юридического лица или гражданином непосредственно.

Невозможность непосредственного участия в гражданском обороте может быть фактической или юридической. К фактической относятся болезнь участника сделки, его занятость, нахождение в командировке и т.п. К юридической - запрещение определенным участникам сделки совершать их или другие юридические действия непосредственно. Например, за несовершеннолетних в возрасте до 14 лет сделки от их имени могут совершать их родители, усыновители или опекуны (ст. 28 ГК РФ). В таких случаях могут возникать отношения по представительству.

Гражданское законодательство РФ определяет *представительство* как сделку, совершаемую одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, законе либо административном акте, которые непосредственно создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 ГК РФ). Как видно из этого определения, в отношениях по представительству участвуют два лица - представитель и представляемый. *Представитель* - лицо, совершающее сделки или иные правомерные юридические действия от имени другого лица по его полномочию. Все правовые последствия возникают не для представителя, а для представляемого. Например, при заключении представителем покупателя договора купли-продажи от имени другого лица покупателем становится представляемый.

Деятельность представителя следует отличать от деятельности комиссионера, поскольку представитель совершает сделки от имени представляемого, а комиссионер выступает от своего имени и сам приобретает соответствующие права и обязанности относительно третьих лиц.

Существенно отличается деятельность представителя и от выступления органа юридического лица от имени руководимой им организации. Орган юридического лица не является представителем. Он осуществляет права, предоставленные ему уставом (положением), а его действия являются действиями самого юридического лица, поэтому он не нуждается в доверенности.

Представляемый - это лицо, от имени которого действует представитель при заключении порученных ему сделок.

Субъектами представительства вправе быть как граждане, так и юридические лица. Однако представителями могут быть лишь дееспособные граждане; отдельным категориям субъектов

гражданского оборота закон вообще запрещает выступать в качестве представителей от имени других лиц по заключению и исполнению определенных сделок. Так, в соответствии с законодательством опекунам, попечителям, их супругам и близким родственникам не разрешается совершать договор дарения от имени подопечного, а также давать согласие от его имени на совершение сделок, выходящих за пределы бытовых.

Имеет особенности представительство от имени юридических лиц. В связи с тем, что юридические лица обладают специальной правоспособностью, они вправе выступать в качестве представителей в тех случаях, когда это не противоречит целям и задачам их деятельности и такое право предоставлено им уставом или положением об организациях данного вида.

Ограничение круга субъектов, которые могут выступать в качестве представителей, имеет своей целью охрану интересов, как третьих лиц, так и представляемых лиц.

Представитель не имеет права совершать сделки от имени представляемого ни в отношении себя лично, ни в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является (ст. 182 ГК РФ).

Для совершения сделок представитель должен обладать соответствующими полномочиями. Под *полномочием* понимается право, предоставленное лицу (в частности, представителю), на совершение сделок и иных юридических действий. Полномочие представителя определяется содержанием действий, выполнение которых ему поручено. В случае превышения представителем своих полномочий юридические последствия наступают для представляемого лишь при последующем одобрении им этой сделки. Одобрение делает сделку действительной с момента ее заключения (ст. 183 ГК РФ).

Виды представительства.

Из определения представительства следует, что полномочия представителя могут быть основаны на законе, административном акте либо доверенности (договорное представительство).

Представительство **по закону** основывается на нормах права, которые определяют круг полномочий представителя. Например, ст. 28 ГК РФ прямо указывает, что родители, усыновители или опекуны являются законными представителями детей, не достигших 14 лет, и вправе совершать от их имени различные сделки и юридические действия.

Представительство, **основанное на административном акте**, сходно с представительством по закону. Круг полномочий представителя устанавливается административными актами, издаваемыми организациями и предприятиями. Как при представительстве, основанном на законе, так и представительстве в силу административного акта полномочия представителя реализуются лишь после издания соответствующего акта.

Договорное представительство возникает в силу соглашения между представляемым и представителем. Объем полномочий облечен в форму специального документа (доверенность) или письма (верительное письмо).

В некоторых случаях полномочие представителя явствует из обстановки, в которой он действует. Так, не вызывает сомнения представительство продавцов, кассиров магазинов, приемщиков в камере хранения и т.п., которые по условиям своей служебной деятельности или по обстановке выступают в качестве таковых. В розничной торговле полномочия представителей определяются формой разделения и кооперирования труда в магазине. Например, если в магазине один работник, то он, естественно, правомочен отпускать товары и получать за них плату. Если помимо продавца имеется кассир, то полномочия продавца ограничиваются отпуском товаров, а кассира - приемом платы.

Доверенность

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (ст. 185 ГК РФ).

Основанием выдачи доверенности служат договоры, определяющие внутренние отношения между представителем и представляемым (трудовой договор, договор поручения и т.д.). С правовой точки зрения доверенность является односторонней сделкой, поскольку для выдачи ее достаточно выражения воли одного лица на совершение другим лицом от его имени сделки или иных юридических действий.

Доверенность должна быть составлена в простой письменной форме. На совершение ряда сделок требуется обязательное нотариальное удостоверение доверенности. В частности, должна быть нотариально удостоверена доверенность для совершения сделок, требующих нотариальной формы, и для совершения действий в отношении государственных, кооперативных и общественных организаций,

за исключением случаев, предусмотренных в ГК РФ, и других случаев, когда специальными правилами допускается иная форма доверенности. Закон устанавливает исчерпывающий перечень случаев удостоверения на совершение действий от имени граждан не только нотариальным органом, но и организацией, в которой доверитель работает или учится, управлением дома, в котором он прописан, или администрацией стационарного лечебного учреждения, где он находится на излечении. Доверенность может выдаваться как непосредственно гражданину, так и юридическому лицу. Однако полномочия юридического лица, указанные в доверенности, должны ограничиваться рамками его специальной правоспособности. В противном случае доверенность признается недействительной (ст. 168, 173 ГК РФ).

Доверенность от имени государственной или иной организации не подлежит нотариальному оформлению и выдается за подписью руководителя или лиц, уполномоченных на это уставом (положением), с приложением печати.

Закон устанавливает особый порядок оформления доверенности на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей государственными, кооперативными или общественными организациями.

Особенность оформления доверенности на получение товарно-материальных ценностей состоит в том, что перечень подлежащих получению ценностей, предусмотренный на оборотной стороне доверенности, заполняется в тех случаях, когда в документе на отпуск не приведены наименования и не указано количество ценностей, подлежащих получению. В противном случае перечень ценностей на оборотной стороне доверенности прочеркивается.

Лицо, получившее доверенность, обязано не позднее следующего дня после каждого получения ценностей независимо от того, получены ли товарно-материальные ценности по доверенности полностью или по частям, представить в бухгалтерию организации или централизованную бухгалтерию документы о выполнении поручений о сдаче на склад или соответствующему материально ответственному лицу полученных материальных ценностей. Неиспользованные доверенности должны быть возвращены выдавшему их предприятию (организации, учреждению) на следующий день после истечения срока действия доверенности. По окончании года такие неиспользованные доверенности уничтожаются, о чем составляется акт.

Лицам, не отчитавшимся в использовании доверенностей, по которым истек срок действия, новые доверенности не выдаются.

В зависимости от содержания полномочий различают три вида доверенности - разовую, специальную и общую (генеральную).

Разовая доверенность выдается на совершение одного определенного действия (получение товара со склада, продажу дома и т.д.). *Специальная доверенность* дает представителю право на совершение однородных действий в течение определенного периода времени. Такой, например, является доверенность, выдаваемая экспедитору предприятия для получения товаров, прибывших на железнодорожную станцию в адрес предприятия; кассиру на получение денег и денежных документов в банке и т.д. *Общая доверенность* дает представителю возможность совершать разнообразные сделки по управлению имуществом. Например, директор филиала универмага на основе общей доверенности осуществляет всю административно-хозяйственную и оперативно-торговую деятельность магазина, управляет его делами, имуществом и средствами, в частности заключает необходимые для выполнения возложенных на магазин задач договоры, сделки, подписывает акты, расчетно-денежные документы. представляет магазин во всех государственных учреждениях, предприятиях, ведет в судебных учреждениях и органах арбитражного суда дела магазина со всеми правами стороны в процессе.

Доверенность является срочным документом. Срок ее действия может быть указан представляемым по его усмотрению, но она не должна выдаваться на срок более трех лет. При отсутствии указания о сроке действия доверенность сохраняет силу в течение одного года со дня составления.

Важное правовое значение имеет дата совершения доверенности. Если конкретное указание в доверенности срока ее действия является существенным условием действительности лишь для доверенностей, выдаваемых должностным лицам на получение товарно-материальных ценностей, то дата составления доверенности имеет основное значение во всех случаях, ибо иначе не представляется возможным определить срок ее действия. При отсутствии даты доверенность недействительна (ст. 186 ГК РФ).

Как правило, лицо, которому выдается доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Наряду с этим законом в отдельных случаях допускается передача полномочий - передоверие.

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена. Но для этого необходимо представление основной доверенности, в которой оговорено право передоверия. Объем правомочий и срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не могут быть больше правомочий и срока, указанных в основной доверенности.

Представитель, передавший свои полномочия другому лицу, обязан уведомить о том представляемого и сообщить ему необходимые сведения об указанном лице. В противном случае он отвечает за действия лица, которому передал полномочия, как за свои собственные.

Контрольные вопросы к § 5.5

1. Понятие и основание возникновения представительства.
2. Представительство без полномочий.
3. Доверенность, ее виды, форма, срок.

5.6. Исковая давность

Понятие и значение исковой давности

Организация или гражданин, права, которых нарушены, могут обратиться с требованиями (исками) об их защите в соответствующий орган - суд, арбитражный суд или третейский суд. Однако возможность защиты нарушенного права ограничена определенным сроком, который называется *исковой давностью*. Таким образом, в гражданском праве срок исковой давности представляет собой период времени, установленный законом для защиты нарушенных прав.

По истечении исковой давности заинтересованное лицо утрачивает возможность требовать в судебном или арбитражно-судебном порядке принудительной защиты нарушенного права, т.е. лишается права на иск в материальном смысле. Вместе с тем у лица сохраняется право на предъявление иска в любое время, даже при пропуске срока исковой давности (право на иск в процессуальном смысле). В связи с этим суд или арбитражный суд обязан принять к рассмотрению требование о защите нарушенного права независимо от истечения срока исковой давности (ст. 199 ГК РФ). Однако следует иметь в виду, что исковая давность применяется судом, арбитражным судом или третейским судом **только по заявлению стороны** в споре. Вопрос о том, подлежит ли защите право истца, решается в результате рассмотрения дела по существу. Это дает возможность установить обстоятельства и причины пропуска срока исковой давности и при наличии законных оснований защитить нарушенное право.

Установление сроков исковой давности преследует цель дисциплинировать участников гражданских правоотношений. Наличие определенных временных границ для осуществления нарушенного права стимулирует своевременное предъявление исков и разрешение возникающих споров.

Во взаимоотношениях между организациями исковая давность содействует укреплению платежной дисциплины, ликвидации дебиторской задолженности, так как не взыскание ее в пределах установленных сроков приводит к убыткам. Необходимость своевременно предъявлять требования об устранении нарушений права, о надлежащем исполнении обязательств укрепляет договорную дисциплину, усиливает эффективность применяемых имущественных санкций.

Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, **сделанному до вынесения судом решения**.

На некоторые требования, указанные в законе (ст. 208 ГК РФ), действие исковой давности не распространяется. Не погашаются исковой давностью требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав (например, права на товарный знак, фирму, честь и достоинство). Особый характер этих прав исключает ограничение их защиты каким-либо сроком. Однако иногда закон предусматривает пределы защиты личных неимущественных прав.

Исковая давность неприменима также к требованиям вкладчика о выдаче вкладов, внесенных в сбербанк, учреждения Центробанка России и коммерческие банки, что соответствует интересам и вкладчиков, и государства.

Перечень требований, на которые исковая давность не распространяется, не является исчерпывающим. Законодательством могут быть установлены и другие случаи неприменения исковой давности. Так, не ограничивается каким-либо сроком обращение потерпевших, а также иждивенцев в случае смерти кормильца к администрации предприятия и выплате возмещения ущерба.

Сроки исковой давности необходимо отличать от других сроков, предусмотренных гражданским законодательством, в частности претензионных. **Претензионным** называют срок, установленный законом для урегулирования спора непосредственно участниками гражданских правоотношений, например, при предъявлении требований к транспортным органам, до обращения за защитой нарушенного права в суд, арбитражный суд. Этот срок входит в срок исковой давности.

Сроки исковой давности необходимо отличать и от **приобретательной давности**, представляющей собой срок, по истечении которого несобственник приобретает право собственности на определенное имущество. Например, согласно ст. 234 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом не менее 15 лет либо иным имуществом не менее 5 лет, приобретает право собственности на это имущество.

Виды сроков исковой давности. Начало течения срока исковой давности.

Сроки исковой давности подразделяются на общие и специальные. Продолжительность общих сроков установлена в три года.

Общие сроки распространяются на все требования, кроме тех, для которых законом предусмотрены специальные сроки. Последние специально устанавливаются для отдельных видов требований.

Специальные сроки исковой давности установлены для споров, вытекающих из железнодорожных перевозок грузов. Однако их продолжительность зависит от того, кто предъявляет требование: если клиентура к перевозчикам, то срок 30 дней со дня получения претензии, а если перевозчик к клиенту, то 1 год*.

*См.: Статьи 141 и 142 Транспортного устава железных дорог РФ по состоянию на 2 февраля 1998 г.-М.: Филинь, 1998.

Специальные сроки исковой давности призваны стимулировать быстрее разрешение отдельных категорий споров, возникающих главным образом между организациями при перевозке товаров.

Чтобы не допустить пропуска срока исковой давности нужно не только знать продолжительность, но и уметь правильно определить начало его течения. По действующим правилам (ст. 200 ГК РФ) течение исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Предполагается, что лицо узнает о нарушении своего права в момент, когда произошло нарушение. Если же это стало известно несколько позднее, то давностный срок начинает течь с того момента, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права.

По обязательствам с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения. Если срок не определен - с момента, когда у кредитора возникает право требовать исполнения обязательства. Например, квартира сдана без указания срока внесения платежа, наниматель не платит длительное время. У арендодателя (наймодателя) возникает право требовать квартирную плату.

Сроки исковой давности не могут быть изменены соглашением сторон.

Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности.

Следует иметь в виду, что специальный срок исковой давности установлен ст. 181 ГК РФ для предъявления иска о признании ничтожной недействительной сделки, он определен в 10 лет со дня, когда началось ее исполнение.

Приостановление, перерыв и восстановление сроков исковой давности

По общему правилу исковая давность течет непрерывно и лицо, право которого нарушено, может обратиться за его защитой в течение всего давностного срока. Однако закон учитывает, что иногда истец по не зависящим от него обстоятельствам лишен возможности вовремя предъявить иск. Для таких случаев предусмотрена возможность приостановления давностного срока.

Приостановление исковой давности означает, что с момента возникновения обстоятельств, точно определенных законом, течение давностного срока останавливается на все время их существования. После прекращения действия этих обстоятельств исковая давность продолжает течь. Таким образом, при приостановлении в давностный срок не засчитывается тот период времени, в течение которого имеют место определенные, предусмотренные законом обстоятельства.

В соответствии со ст. 202 ГК РФ обстоятельствами, препятствующими обращению за защитой нарушенного права, могут быть:

- 1) чрезвычайное, непредотвратимое при данных условиях событие, определяемое как непреодолимая сила. К таким событиям относятся землетрясение, наводнение, эпидемия и т.п.;
- 2) установленная Правительством РФ отсрочка исполнения обязательств, именуемая мораторием;
- 3) нахождение кого-либо из участников спора в составе Вооруженных Сил России, переведенных на военное положение,
- 4) в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующие отношения.

Перечисленные обстоятельства **приостанавливают** течение давности только при условии, если они возникли или продолжали действовать в последние шесть месяцев давностного срока, и только в случае, когда продолжительность давностного срока составляет менее шести месяцев, он приостанавливается наступлением одного из предусмотренных законом событий в любой момент его течения.

С учетом того, что действие чрезвычайных обстоятельств даже после прекращения их затрудняет немедленное предъявление иска, остающаяся после приостановления часть срока в целях предоставления достаточного времени для обращения за защитой нарушенного права удлиняется до шести месяцев. Если срок исковой давности был менее шести месяцев, оставшаяся часть срока удлиняется до общей продолжительности специального давностного срока.

Действие исковой давности может приостанавливаться наступлением некоторых других обстоятельств, специально предусмотренных для отдельных требований. В частности, течение давностного срока по искам о возмещении вреда, связанного с повреждением здоровья или причинением смерти, приостанавливается, кроме рассмотренных обстоятельств, обращением к соответствующему органу о назначении пенсии или пособия для разрешения этого вопроса.

Сущность *перерыва* исковой давности заключается в том, что в определенных, установленных законом случаях время, истекшее до перерыва, не принимается во внимание, а исковая давность снова начинает течь с самого начала, т.е. давностный срок восстанавливается в полном объеме. В отличие от приостановления время, прошедшее до перерыва, не учитывается при исчислении нового срока исковой давности (ст. 203 ГК РФ).

Общим основанием перерыва течения давности для правоотношения с участием всех субъектов гражданского права является предъявление иска в установленном порядке. Это значит, что, если иск предъявлен без соблюдения необходимого порядка, течение давностного срока продолжается и перерыва не наступает.

Основанием перерыва давностного срока является также совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга и вообще любой другой обязанности. К таким действиям относятся прямое заявление об этом, частичное погашение долга, просьба об отсрочке платежа и др.

От приостановления и перерыва исковой давности следует отличать ее восстановление, которое используется судом, арбитражным или третейским судом для защиты нарушенного права при наличии уважительных причин пропуска срока исковой давности, не являющихся, однако, основанием для ее приостановления или перерыва.

Закон не дает перечня причин пропуска давностного срока, которые должны быть признаны уважительными. Предполагается, что это такие обстоятельства, которые затрудняют или делают невозможным своевременное обращение за защитой нарушенного права. В частности, уважительной причиной пропуска срока исковой давности может быть болезнь истца, если она действительно препятствовала своевременному предъявлению иска.

Вопрос о восстановлении срока давности решается на заседании суда или арбитражного суда с вызовом сторон одновременно с разрешением дела по существу. В случае признания причины пропуска давностного срока уважительной (ст. 205 ГК РФ) соответствующий орган не продлевает этот срок, а восстанавливает его, т.е. рассматривает дело так, как если бы исковая давность не истекла.

Причины могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности.

Контрольные вопросы к § 5.6

1. Понятие и значение исковой давности.
2. Виды сроков исковой давности.
3. Начало течения срока исковой давности.
4. Приостановление, перерыв, восстановление исковой давности.
5. Требования, к которым исковая давность не применяется.

5.7. Право собственности и другие вещные права

Общие положения.

Следует различать собственность и право собственности. **Собственность - это отношение между различными субъектами гражданского права по поводу материальных предметов, имущества, вещей.** В этих отношениях один из субъектов относится к этому имуществу как к своему; для остальных оно является чужим. Деление вещей на «свои» и «чужие» имеет смысл только в обществе, в общественных отношениях. Собственность возникает в процессе и в результате общественного производства.

Собственность охватывает два вида отношений: 1) отношение лица к вещи как к своей; 2) отношение между лицами по поводу этой вещи (по поводу присвоения вещей и нахождения их у некоторых субъектов).

Право собственности - это система правовых норм, закрепляющих отношения собственности на средства производства и предметы потребления. Основным законодательным актом по этим вопросам является ГК РФ, раздел 2 «Право собственности и другие вещные права». ГК РФ вступил в силу с 1 января 1995г.

В ГК впервые появилось понятие вещных прав как общей категории различных прав, в число которых включается и право собственности. Последнее остается главным и самым широким вещным правом. Поэтому вначале будет рассмотрено право собственности, а анализ других вещных прав будет дан в конце настоящего подраздела.

Содержание и формы права собственности

Собственник имеет в отношении своего имущества три права (правомочия): владения, пользования и распоряжения. *Право владения* означает возможность физического обладания вещью, хозяйственного воздействия на вещь. *Право пользования* есть право извлекать полезные свойства вещи путем ее эксплуатации, применения. В процессе использования имущество либо полностью потребляется, либо изнашивается (амортизируется). *Право распоряжения* понимается, как право определять юридическую судьбу вещи (продать, подарить, передать в аренду).

Права владения и пользования могут принадлежать как собственнику, так и другим лицам, получившим эти правомочия от собственника. Право распоряжения реализуется собственником, а другими лицами - только по его прямому указанию.

Собственник пользуется вещью (владеет, пользуется и распоряжается ею) по своему усмотрению. При этом он может оставаться собственником вещи. Вообще собственник вправе совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону, разумеется, если эти действия не нарушают права других лиц.

Наряду с правами, предоставляемыми собственнику, закон возлагает на него определенные обязанности. К ним относится бремя содержания имущества (уплата налогов, ремонт некоторых видов имущества). Кроме того, собственник несет риск случайной гибели или случайного повреждения принадлежащего ему имущества.

Правом собственности обладают различные категории собственников: граждане и частные юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные организации, общественные организации, иностранные граждане и государства, международные организации.

В зависимости от принадлежности имущества собственнику той или иной категории его права определяются законом шире или уже. Поэтому различают следующие формы собственности: частную, государственную, муниципальную, общественных и религиозных организаций, иностранцев и т.д. Некоторые виды имущества не могут принадлежать отдельным категориям собственников.

В собственности граждан и частных коммерческих юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных категорий, которое по закону им не может принадлежать. При этом количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и частных коммерческих юридических лиц, не ограничиваются (за некоторыми редкими исключениями).

Государственной собственностью в России считается имущество, принадлежащее Российской Федерации или его субъектам. Оно может находиться во владении и пользовании самих этих субъектов (и тогда оно составит государственную казну соответствующего субъекта) или быть закреплено за государственными предприятиями и учреждениями.

Имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью. Оно закрепляется во владение и пользование за муниципальными предприятиями и учреждениями или находится во владении и пользовании самого муниципального образования.

Общественные и религиозные организации имеют право собственности на свое имущество и могут использовать его лишь для достижения целей, которые предусмотрены учредительными документами этих организаций. Государственное и муниципальное имущество может быть передано в собственность граждан и негосударственных юридических лиц (приватизировано) в порядке, предусмотренном законами о приватизации. При этом дополнительно применяются содержащиеся в ГК РФ правила о приобретении и прекращении права собственности

Приобретение права собственности.

Лицо, которое изготовило (создало) для себя новую вещь, приобретает на нее право собственности.

Право собственности на имущество, которое уже имеет собственник, может быть приобретено другим лицом на основании договора купли-продажи, мены, дарения или другой сделки об отчуждении этого имущества.

В случае смерти гражданина право собственности на его имущество переходит к его наследникам, а при реорганизации юридического лица право собственности на принадлежащее ему имущество переходит к правопреемникам.

Член жилищного, дачного, гаражного кооператива, полностью внесший свой паевой взнос, приобретает право собственности на квартиру, дачу, гараж и т.п.

Право собственности на имущество, подлежащее государственной регистрации (здания, сооружения, некоторое движимое имущество), возникает с момента государственной регистрации.

Право собственности на новую движимую вещь, изготовленную лицом путем переработки из принадлежащих ему материалов, приобретается собственником этих материалов, и лишь в тех случаях, когда стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов, а лицо, осуществившее переработку, действовало добросовестно, право собственности приобретается переработчиком.

Сложные вопросы о праве собственности возникают относительно самовольной постройки (например, строения, здания, возведенные без получения необходимых разрешений). Общее правило гласит, что лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее права собственности. Самовольная постройка подлежит сносу; она не может быть продана или сдана в аренду.

Право собственности на самовольную постройку может быть признано за лицом, которому принадлежит участок земли, где находится эта постройка (с возмещением расходов на постройку). И лишь в том случае, если участок земли, на котором возведена самовольная постройка, будет в установленном порядке предоставлен тому лицу, которое осуществило эту постройку, за ним может быть признано судом право собственности на эту постройку.

Важное практическое значение имеет момент, с которого вещь, передаваемая по договору, считается собственностью приобретателя (покупателя). Ведь именно с этого момента на приобретателя переходит риск случайной гибели или повреждения вещи. В тех случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности переходит на приобретателя с момента регистрации. В большинстве остальных случаев этот момент определяется в договоре. Но если в договоре он не указан, то право собственности переходит на покупателя в момент передачи вещи.

Передача - это вручение вещи (передача из рук в руки). Но если приобретатель находится далеко от лица, передающего вещь, и вещь перевозится (транспортируется) третьим лицом (перевозчиком), то момент перехода права собственности на приобретателя зависит от того, какая сторона обязана доставить вещь: если вещь доставляется продавцом, то она становится собственностью приобретателя после доставки; если на продавца не возложена обязанность доставить вещь, то право собственности на нее переходит на приобретателя в момент сдачи ее перевозчику (или в организацию связи для пересылки по почте).

Нашедший потерянную вещь обязан вернуть ее собственнику (с получением вознаграждения в размере до 20 % стоимости вещи). Если собственник находки неизвестен, нашедший обязан заявить о находке в милицию или орган местного самоуправления. Нашедший вещь может стать ее собственником через 6 месяцев после заявления о находке, если собственник вещи не будет найден.

Однако если вещь найдена в помещении или на транспорте, она подлежит безвозмездной сдаче лицу, представляющему владельца этого помещения или средства транспорта.

Сравнительно новыми для российского законодательства являются правила о приобретении права собственности в силу приобретательной давности. Эти правила заключаются в том, что гражданин или юридическое лицо, которое добросовестно, открыто и непрерывно владеет каким-либо имуществом как своим в течение длительного срока, становится его собственником на основе приобретательной давности. Срок приобретательной давности составляет: для недвижимого имущества 15 лет, для движимого - 5 лет. Но на имущество, которое подлежит государственной регистрации, право собственности возникает у лица, приобретшего это имущество в силу приобретательной давности, лишь с момента такой регистрации (ст. 234 ГК РФ).

Прекращение права собственности

Право собственности прекращается обычно по воле собственника. Это, прежде всего отчуждение (продажа) вещи либо прямой или косвенный отказ от права собственности.

Нередки случаи прекращения права собственности помимо воли собственника: утрата имущества, его гибель, а также принудительное изъятие имущества у собственника.

Под принудительным изъятием понимаются в основном следующие случаи:

1. По обязательствам собственника на его имущество может быть обращено взыскание. Обычно оно осуществляется по решению суда.

2. У собственника может оказаться такое имущество, которое не может ему принадлежать по закону. Например, у общественной организации есть имущество, которое не может использоваться для целей ее уставной деятельности. Такое имущество должно быть добровольно отчуждено (продано, передано) собственником в течение одного года с момента возникновения права собственности. Если это не будет сделано, то оно принудительно по решению суда изымается у собственника (с возмещением собственнику его стоимости).

3. В случае изъятия земельного участка у собственника у него возмездно изымаются и возведенные на этом участке строения.

4. Особо ценные и охраняемые государством культурные ценности могут быть изъяты (выкуплены) у собственника по решению суда, если они содержатся бесхозяйственно, что грозит их утратой.

5. В случае стихийных бедствий и иных чрезвычайных обстоятельств имущество может быть выкуплено у собственника (реквизиция).

6. За совершенное преступление или административное правонарушение имущество в виде санкции может быть безвозмездно изъято у собственника по решению суда или в административном порядке (конфискация) (ст. 245 ГК РФ).

Общая собственность

Имущество, которое находится в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности (ст. 244 ГК РФ). Различают *общую долевую собственность* и *общую совместную собственность*. Это две различные категории, имеющие существенные особенности.

В долевой собственности доли каждого собственника определены; в совместной собственности такие доли не определены. Общая стоимость является долевой, за исключением установленных законом случаев, предусматривающих образование совместной собственности. Но даже и в этих случаях по

соглашению всех или некоторых участников совместной собственности такая собственность преобразуется в долевую собственность.

В долевой собственности доли отдельных собственников определяются законом или соглашением сторон. Если этого нет, то доли считаются равными (ст. 245 ГК РФ).

Владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляются по соглашению всех собственников.

Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в долевой собственности, поступают в состав общего имущества и распределяются между участниками общей собственности пропорционально их долям.

Каждый участник долевой собственности вправе продать свою долю любому лицу. Однако при этом остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается. Практически это преимущественное право покупки реализуется следующим образом.

Продавец доли обязан письменно известить остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий продажи. Если остальные участники долевой собственности не приобретут эту долю в определенный срок (1 месяц - для недвижимого имущества и 10 дней - для движимого), то продавец вправе продать свою долю любому лицу. Если же продавец не известит о предстоящей продаже других участников, то любой участник долевой собственности вправе в течение трех месяцев требовать по суду передачи этой доли ему в собственность.

Преимущественное право покупки не применяется, если доля передается бесплатно или продается с публичных торгов.

Закон предусматривает, что совместная (не долевая) собственность возникает у супругов, а также у членов крестьянского (фермерского) хозяйства. Совместная собственность супругов распространяется на имущество, нажитое во время брака. Однако между супругами может быть заключен брачный договор, устанавливающий иной режим этого имущества. Имущество, принадлежащее каждому из супругов до вступления в брак, а также имущество, полученное в дар или в виде наследства одним из супругов, не входит в совместную собственность супругов.

В совместной собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства находятся земля, постройки, инвентарь, техника, плоды, продукция и доходы.

Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников. Однако если сделка совершается одним из участников совместной собственности, согласие остальных участников предполагается.

Другие вещные права

Наряду с правом собственности существуют и другие права на вещь. Они принадлежат не собственникам вещи, а иным владельцам. Различают следующие виды вещных прав:

- 1) пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 265 - 267 ГК РФ);
- 2) постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст. 268 - 272 ГК РФ);
- 3) прохода (проезда) по соседнему земельному участку;
прокладки коммуникаций по соседнему земельному участку или зданию (сервитуты) (ст. 244 - 277 ГК РФ);
- 4) хозяйственного ведения (ст. 294 - 295 ГК РФ);
- 5) оперативного управления (ст. 296 ГК РФ).

На двух последних вещных правах следует остановиться особо.

Право хозяйственного ведения может быть учреждено только собственником государственного или муниципального имущества. Оно предоставляется государственному или муниципальному унитарному предприятию и распространяется на любое имущество такого предприятия - как на переданное ему собственником, так и на полученное предприятием по сделкам или произведенное им. Право хозяйственного ведения, закрепленное за таким предприятием, состоит в том, что предприятие использует (эксплуатирует) это имущество для получения прибыли, но под контролем собственника. Собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия.

Предприятие владеет и пользуется имуществом, принадлежащим ему на праве хозяйственного ведения. Оно может самостоятельно распоряжаться таким имуществом, если оно относится к категории движимого. Что касается недвижимого имущества, то предприятие может распоряжаться им (продать, сдать в аренду) по общему правилу только с согласия собственника.

Право оперативного управления предоставляется собственникам государственного и муниципального имущества, так называемым казенным предприятиям. Это право может быть также закреплено любым собственником (как государственным, так и иным) за учреждением (некоммерческой организацией), финансируемым собственником.

По содержанию право оперативного управления более узкое, чем право хозяйственного ведения. Имущество, находящееся в оперативном управлении, может использоваться своим владельцем лишь в соответствии с целями деятельности организации и заданиями собственника. Более того, собственник может изъять излишнее и неиспользуемое имущество или то имущество, которое используется не по назначению. Казенное предприятие самостоятельно распоряжается только своей продукцией. Распоряжение любым другим имуществом осуществляется с согласия собственника.

Имущество, находящееся в оперативном управлении учреждения, делится на две части: 1) имущество, приобретенное за счет средств, выделенных учреждению по смете; оно может отчуждаться только с согласия собственника; 2) доходы, полученные учреждением от деятельности, которой оно вправе заниматься, а также имущество, приобретенное за счет таких доходов, поступают в самостоятельное распоряжение учреждения.

Существуют и другие категории вещных прав, например, право управления имуществом, осуществляемое доверительным управляющим, а также право залога.

Право собственности и другие вещные права на землю.

Лица, имеющие в собственности земельный участок, вправе его продать, подарить, отдать в залог, сдать в аренду или распорядиться им другим образом, если соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота или не ограничены в обороте.

Закон определяет земли сельскохозяйственного и иного назначения, использование которых для других целей не допускается или ограничивается.

По общему правилу право собственности на земельный участок распространяется на поверхностный (почвенный) слой и замкнутые водоемы, а также на находящиеся на участке лес и растения. Собственник земельного участка вправе использовать по своему усмотрению все, что находится над и под поверхностью этого участка, если иное не предусмотрено законом (например, законом о недрах и законом, о воздушном пространстве).

Граждане имеют право свободно, без каких-либо разрешений находиться на не закрытых для общего доступа земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и использовать находящиеся на этих участках природные объекты, но лишь в пределах, допускаемых правовыми актами, а также собственником этого участка.

Собственник земельного участка может возводить на нем здания и сооружения, осуществлять их перестройку и снос, разрешать другим лицам строительство на своем участке. Если право собственности на здание или сооружение, принадлежащее собственнику земельного участка, переходит к другому лицу, то к приобретателю здания (сооружения) переходят также права на ту часть земельного участка, которая занята зданием (сооружением) и необходима для его использования. Соглашением сторон границы переходящего к приобретателю земельного участка могут быть определены иначе.

Земельный участок может быть изъят у собственника для государственных или муниципальных нужд путем выкупа. О предстоящем выкупе собственник земельного участка должен быть письменно уведомлен не позднее, чем за один год до момента выкупа. Выкуп части земельного участка допускается только с согласия собственника.

Выкупная цена определяется по соглашению с собственником. В нее входят рыночная стоимость земли и строений, а также убытки, причиненные собственнику. Если собственник не согласен с изъятием у него земельного участка или с выкупной ценой, вопрос об изъятии земельного участка решается в суде по иску соответствующего государственного органа.

Земельный участок может быть принудительно изъят у собственника, если участок используется не в соответствии с его назначением или с нарушением законодательства.

Право собственности и другие вещные права на жилые помещения

Жилые помещения используются в соответствии с их назначением. Собственник осуществляет права владения пользования и распоряжения этим имуществом.

Гражданин - собственник жилого помещения может использовать его для личного проживания членов своей семьи. Жилые помещения могут сдаваться их собственниками другим лицам для проживания на основе договора (ст. 288 ГК РФ). Размещение собственником в принадлежащих ему жилых помещениях предприятий, учреждений, организаций допускается только после перевода таких помещений в нежилые.

Собственнику квартиры в жилом многоквартирном доме принадлежит также доля в праве собственности на общее имущество дома (общие помещения дома, несущие конструкции, электрическое, санитарно-техническое оборудование). Эта доля в праве собственности на общее имущество не может быть отчуждена отдельно от права собственности на квартиру.

Собственники квартир для обеспечения эксплуатации жилого многоквартирного дома могут образовывать товарищества собственников квартир (жилья), действующих как некоммерческие организации.

Члены семьи собственника, проживающие в принадлежащем ему жилом помещении, имеют право пользования этим помещением на условиях, предусмотренных жилищным законодательством. При переходе права собственности на жилой дом или квартиру к другому лицу члены семьи прежнего собственника сохраняют право пользования жилым помещением.

Защита права собственности и других вещных прав

Право собственности и другие вещные права могут быть нарушены. Тогда возникает вопрос об их защите

Право собственности может быть нарушено двумя способами: либо собственника лишают его имущества, и он не может им владеть, пользоваться и распоряжаться, либо собственнику мешают пользоваться имуществом и распоряжаться им.

В первом случае собственник вправе предъявить иск об изъятии имущества из чужого незаконного владения, а во втором - иск об устранении незаконных препятствий в пользовании своим имуществом (ст. 301 - 303 ГК РФ).

Если собственник требует изъятия своего имущества из чужого незаконного владения, то, прежде всего, устанавливается, является ли приобретатель (новый владелец) имущества добросовестным или недобросовестным. При этом добросовестным считается приобретатель, который не знал и не мог знать, что он приобрел имущество у лица, которое не вправе было его отчуждать. Напротив, приобретатель, который знал или хотя бы должен был знать об этом, считается недобросовестным. От недобросовестного приобретателя имущество возвращается собственнику всегда, во всех случаях.

Имущество от добросовестного приобретателя возвращается собственнику только в двух случаях:

- 1) если это имущество было приобретено им безвозмездно (например, подарено ему) или
- 2) если имущество было утеряно собственником или лицом, которому собственник передал имущество во владение, либо похищено у того и другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли.

В остальных случаях имущество остается у добросовестного приобретателя.

Особые правила установлены по отношению к деньгам и ценным бумагам на предъявителя: от добросовестного приобретателя они не могут быть истребованы.

Если имущество подлежит возвращению собственнику, то собственник вправе дополнительно получить от незаконного владельца все доходы, которые были фактически получены или должны были быть получены незаконным владельцем. При этом недобросовестный приобретатель обязан возместить собственнику эти доходы за весь период своего владения, а добросовестный владелец - с того момента, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности своего владения или получил повестку по иску. В свою очередь владелец как добросовестный вправе требовать от собственника возмещения произведенных или необходимых затрат на имущество с того времени, с которого собственнику причитаются доходы от имущества.

Собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, даже если эти нарушения не связаны с правом владения.

Наконец, владелец, не являющийся собственником, если он владеет имуществом на законном основании, вправе защищать свои вещные права так же, как и собственник. Он может защищать свое право на владение против любого лица и даже против собственника.

Контрольные вопросы к § 5.7

1. Понятия «собственности» и «права собственности».
2. Содержание права собственности.
3. Виды права собственности.
4. Приобретение права собственности.
5. Момент приобретения права собственности по договору.
6. Прекращение права собственности.
7. Общая собственность, ее виды.
8. Вещные права (кроме права собственности).
9. Право собственности на землю.
10. Право собственности на жилые помещения.
11. Защита права собственности и других вещных прав.

5.8. Общие положения об обязательствах и договорах

Понятие и содержание обязательств

Обязательством называется гражданское правоотношение, связывающее между собой определенных лиц, которые должны совершить по отношению друг к другу предусмотренное обязательством действие: передать имущество или оплатить его стоимость, выполнить работу, возместить расходы,) вызванные причинением вреда, либо воздержаться от определенного действия (ст. 307 ГК РФ).

Обязательства применяются в отношениях, как между организациями, так и гражданами, возникают из договоров купли-продажи, поставки, перевозки, капитального строительства и др. и опосредуют отношения в сфере производства, распределения и обмена, предпринимательства. Граждане вступают в обязательственные отношения с организациями при розничной купле-продаже, бытовом обслуживании, перевозках пассажиров и багажа, пользовании жилыми помещениями и др.

В условиях рыночных отношений указанные услуги могут оказываться не только организациями, но и гражданами-предпринимателями.

Обязательственные отношения могут возникать между гражданами в связи с дарением, выдачей доверенностей, займами и др.

Обязательства возникают из договоров и других предусмотренных законом оснований (ст. 307 ГК РФ): односторонних сделок, административных актов, причинения вреда, неосновательного приобретения или сбережения имущества и других действий, порождающих права и обязанности (ст. 8 ГК РФ).

В обязательстве участвуют должник (обязанное лицо) и кредитор (имеющий право требования). Содержание обязательственного правоотношения составляют права и обязанности его участников. Так, по договору банковской ссуды банк (кредитор) может требовать по истечении срока возврата ссуды от ссудополучателя (должника).

Если каждая из сторон по договору несет обязанность в пользу другой стороны, она считается должником другой стороны в том, что обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать. Например, арендатор (должник) обязан поддерживать арендованное имущество в надлежащем состоянии, а арендодатель (кредитор) имеет право этого требовать от арендатора. В обязательстве возможны и *кредиторские обязанности*, т.е. у кредитора могут быть не только права требования, но и обязанности, которые вытекают из его права требования. Так, по договору поставки покупатель имеет право требовать своевременной передачи ему продукции. Но если договором предусмотрена выборка продукции на складе поставщика, покупатель обязан

(кредиторская обязанность) своевременно совершать установленные законом или договором действия, способствующие своевременной выборке продукции.

Стороны в обязательстве. *Сторонами в обязательстве являются должник и кредитор.* Ими могут выступать как граждане, так и юридические лица. В обязательстве может быть как один кредитор и один должник, так и несколько (множественность лиц в обязательстве) (ст. 308 ГК РФ).

Недействительность требований кредитора к одному из лиц, участвующих в обязательстве на стороне должника, равно как и истечение срока исковой давности по требованию такому лицу, само по себе не затрагивает его требований остальным этим лицам.

Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц). Однако в случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства (например, при исполнении договора на брокерское обслуживание у третьих лиц могут возникнуть требования и брокеру, и к доверителю).

При множественности лиц обязательства могут быть долевыми и солидарными.

Долевыми называются обязательства, в которых несколько должников исполняют их в предусмотренной законом или договором доле либо каждый из нескольких кредиторов имеет право требовать причитающуюся ему долю. Если законом или договором размер долей не определен иным образом, то доли участников обязательства предполагаются равными.

Солидарными называются обязательства, по которым кредитор может требовать от любого из солидарных должников исполнения обязательства полностью либо каждый из солидарных кредиторов может требовать от должника исполнения обязательства в полном объеме. Исполнение обязательства полностью одним из солидарных должников освобождает остальных должников от исполнения обязательств перед кредитором. При солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Это может быть при неделимости предмета обязательства, при причинении вреда совместно несколькими лицами и др. Солидарное обязательство прекращается, если один из должников исполнил солидарную обязанность полностью (ст. 325 ГК РФ). Должник, исполнивший солидарное обязательство за своих содолжников, становится по отношению к ним кредитором регрессного обязательства.

Регрессное обязательство характеризуется тем, что его исполнение одним лицом, в конечном счете, возлагается на другое лицо, к которому исполнивший обязательство предъявляет регрессное требование. Регрессные обязательства возникают не только в связи с солидарными обязательствами, но и в других случаях, предусмотренных законом. Например, головной поставщик, уплативший покупателю штраф за просрочку поставки, произошедшей по вине предприятия-смежника, приобретает право регрессного требования к смежнику о возмещении уплаченной суммы.

Обязательственные правоотношения, длящиеся во времени, могут потребовать изменения в составе их участников. Возможна замена кредитора (новый кредитор вместо бывшего) или должника, в то время как само обязательство не прекращается.

Замена кредитора возможна на основании соглашения между первоначальным и новым кредиторами. Соглашения должника не требуется, но его необходимо известить о замене. Если должник не был письменно уведомлен о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу, новый кредитор несет риск неблагоприятных последствий, вызванных для него этим переходом. В таком случае исполнение обязательства первоначальному кредитору признается исполнением надлежащему кредитору (ст. 382 ГК РФ).

Переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, не допускается (ст. 384 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено законом или договором, право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права. В частности, к новому кредитору переходят права, обеспечивающие исполнение обязательства, а также другие, связанные с требованием права, в том числе право на неуплаченные проценты.

Замена должника означает соглашение о переводе долга на другое лицо и допускается лишь с согласия кредитора (ст. 391 ГК РФ). Если кредитор возражает против замены должника, она не может состояться. К новому должнику переходят все возражения первоначального должника, которые тот мог выдвинуть против требования кредитора (ст. 392 ГК РФ).

Требования к исполнению обязательств. Исполнение обязательств заключается в совершении действий, предусмотренных содержанием данного обязательства, либо в воздержании от совершения определенного действия. В силу обязательственного правоотношения могут осуществляться: передача имущества в собственность или во временное пользование (аренда прокат и др.) кредитора, выплата ему денежной суммы, производство работ, оказание услуг и т.п. Воздержание от действия может быть предусмотрено соглашением, могут использоваться запретительные надписи: «Не бросать!», «Не кантовать!», «Не курить!» и др.

Обязательства должны исполниться **надлежащим образом** и в соответствии с условиями обязательства, в установленный срок в соответствии с указаниями закона, договора, а при отсутствии таких указаний - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 309 ГК РФ).

Как правило, не допускается односторонний **отказ от исполнения обязательства** и одностороннее исполнение его условий, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст. 310 ГК РФ). В частности, односторонний отказ от исполнения договора (полностью или частично) допускается при поставке продукции с отступлениями по качеству от стандартов, технических условий, иной документации, а также образцов (эталонов) и др.

Исполнение обязательства может производиться по частям, если иное не предусмотрено законом, условиями обязательства и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства. Например, продажа товаров в кредит предполагает постепенную, по частям уплату покупной цены.

Исполнение должно быть произведено надлежащему лицу. Необходимо проверить, принимается ли исполнение самим кредитором или уполномоченным на это лицом, потребовать соответствующие доказательства.

Исполнение может быть возложено на третье лицо, если оно не связано с личностью кредитора. Так, орган железнодорожного транспорта, заключив договор перевозки груза с грузоотправителем (поставщиком), выдает его грузополучателю - покупателю по договору поставки.

Изменение условий или расторжение договора осуществляется на основании соглашения сторон. При не достижении сторонами соглашения об изменении или расторжении договора спор между ними разрешается арбитражным судом по заявлению заинтересованной стороны.

Под *сроком исполнения* обязательства понимается наступление определенного срока, когда обязательство должно быть выполнено. Сроки исполнения могут быть общие - на весь период действия длящегося договора и частные - для исполнения отдельных обязанностей. От таких сроков исполнения договора или отдельных договорных обязанностей следует отличать срок действия договора. Договор поставки заключается на пятилетний срок или на год, но это не означает, что он будет исполнен лишь через такой длительный период: это срок действия договора, но не срок его исполнения.

Должник вправе исполнить обязательство до срока, если иное не предусмотрено законом, договором либо не вытекает из существа обязательства или обычаев делового оборота. В отношениях между организациями досрочное исполнение допускается в случаях, когда оно предусмотрено законом или договором (ст. 315 ГК РФ), а также с согласия кредитора. Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот день или соответственно в любой момент в пределах такого периода.

В случаях когда обязательством не предусматривается срок его исполнения и в нем не содержится условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства. Обязательство, не исполненное в разумный срок, а также обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из закона, иных правовых актов, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа обязательства.

Досрочное исполнение обязательств, связанных с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, допускается только в случаях, когда возможность исполнить обязательство до срока предусмотрена законом, иными правовыми актами или условиями обязательства либо вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

Должник или кредитор считается нарушившим сроки исполнения обязательства или принятия исполнения, если он не докажет, что в этом нет его вины (ст. 401 ГК РФ).

Взаимные обязательства по договору должны исполняться одновременно, если из закона, договора или существа обязательства не вытекает иное. Так, по договору розничной купли-продажи вещь передается продавцом покупателю и оплачивается покупателем одновременно. А при продаже товаров в кредит покупная цена выплачивается в рассрочку в течение обусловленного срока.

Место выполнения обязательства определяется законом или договором.

Если место исполнения не определено, исполнение производится:

по обязательству передать земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество - в месте нахождения имущества;

по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку, - в место сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;

по другим обязательствам предпринимателя передать товар или иное имущество - в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;

по денежному обязательству - в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо - в месте его нахождения в момент возникновения обязательства; если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства или место нахождения и известил об этом должника - в новом месте жительства или нахождения кредитора с отнесением за счет кредитора расходов, связанных с переменной места исполнения;

по всем другим обязательствам - в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо - в месте его нахождения (ст. 316 ГК РФ).

Под способом исполнения обязательства понимается характер действий, которые должны быть совершены для исполнения договорного или иного обязательства, порядка совершения действий должника и кредитора. К способу исполнения обязательства следует отнести способ доставки, упаковки, выбор формы расчетов и др.

Особые правила установлены для исполнения денежных обязательств.

Способы обеспечения исполнения обязательств. Стороны должны добросовестно исполнять принятые на себя обязательства. Однако во избежание их нарушения закон устанавливает некоторые имущественные гарантии исполнения. Их называют способами обеспечения обязательств: это неустойка, залог, ипотека, поручительство, банковская гарантия, удержание имущества должника и задаток (ст. 329 - 381 ГК РФ).

Неустойкой (штрафом, пеней) называется определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, в частности в случае просрочки исполнения (ст. 330 ГК РФ). Возможность взыскания неустойки позволяет кредитору хотя бы частично возместить те потери, которые он понесет в связи с неисправностью должника.

Неустойка обычно предусматривается нормативным актом (законная, или нормативная) или договором. Если размер неустойки установлен нормативным актом, он не может быть уменьшен соглашением сторон. Стороны могут повысить размер неустойки в договоре.

В договоре может быть обусловлена неустойка за неисполнение или ненадлежащее исполнение таких обязательств, за нарушение которых законом неустойка не определена (например, в тех случаях, когда продукция (товары) соответствует стандартам, техническим условиям, иной документации, образцам (эталонам), но не отвечает повышенным требованиям к качеству, установленным договором.

Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 396 ГК РФ).

Неустойка устанавливается в форме штрафа и пени.

Штрафом называется твердо определенная в законе сумма, взыскиваемая с неисправного должника. Пеня применяется за каждый день просрочки в процентах к сумме неисполненного обязательства.

Законом или договором могут быть предусмотрены случаи: когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков; когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки; когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки (ст. 394 ГК РФ). Размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если законом это не запрещено (ст. 332 ГК РФ).

Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе ее уменьшить (ст. 333 ГК РФ).

Следующим видом обеспечения обязательства является залог.

Залогом признается передача должником материальных ценностей кредитору в обеспечение исполнения основного обязательства. Так, для получения денежной ссуды в ломбарде в обеспечение возврата ссуды передается в залог та или иная вещь. Залог применяется при получении ссуды в банке (банковский залог), для обеспечения возврата тары и т.п.

Предметом залога, в том числе банковского, может быть любое имущество, включая имущественные права.

Залог недвижимости называется *ипотекой*.

Заложенное имущество, выбывшее из владения залогодержателя или должника, у которого оно было оставлено, может быть истребовано залогодержателем. При залоге товаров в обороте они остаются у залогодателя (ст. 357 ГК РФ).

В случае перехода права собственности, права полного хозяйственного ведения или права оперативного управления на заложенное имущество от залогодателя к другому лицу залоговое право сохраняет силу.

Залог может быть без передачи и с передачей заложенного имущества залогодержателю.

Поручительство как способ обеспечения обязательств - это договор, в силу которого поручитель обязывается перед кредитором другого лица (должника) отвечать за исполнение последним его обязательства в полном объеме или в определенной части (ст. 361 ГК РФ).

Договор поручительства заключается между поручителем кредитором другого лица. Смысл поручительства состоит в том, что кредитор приобретает дополнительную возможность получить исполнение не только от должника, но и от поручителя. При недостаточности средств у должника поручитель отвечает перед кредитором, если законом или договором не предусмотрена солидарная ответственность поручителя и должника.

Поручительство прекращается по истечении срока, а если срок договором не предусмотрен, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства (ст. 367 ГК РФ).

Банковская гарантия - новый, ранее неизвестный нашему закону способ обеспечения исполнения обязательств, введенный ст. 368 - 379 ГК РФ. Банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате (ст. 368 ГК РФ). В качестве гаранта могут выступать только банки, иные кредитные учреждения или страховые организации.

Предусмотрено три основания прекращения банковской гарантии: 1) уплата бенефициару суммы, на которую выдана гарантия; 2) окончание определенного в гарантии срока, на который она выдана; 3) отказ бенефициара от своих прав по гарантии путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательства (ст. 387 ГК РФ).

Гарант, уплативший соответствующую сумму бенефициару, имеет право предъявить принципалу регрессное требование (ст. 379 ГК РФ).

Удержание - новый способ обеспечения исполнения обязательств, введенный ст. 359 - 360 ГК РФ. Кредитору, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу, предоставлено право в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с этой вещью издержек и других убытков удерживать ее у себя до тех пор, пока соответствующее обязательство должником не будет выполнено.

Нормы об удержании носят диспозитивный характер, поскольку сторонам предоставлено право предусмотреть в договоре условие, исключающее применение данного способа обеспечения исполнения обязательства. Так, по договору хранения хранитель, ожидающий оплаты услуг, связанных с хранением вещи, может удерживать ее до их оплаты.

Задаток как средство обеспечения представляет собой денежную сумму, выдаваемую одной из договаривающихся сторон в обязательстве другой стороне в счет причитающихся с нее по обязательству платежей в целях удостоверения факта заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 ГК РФ).

Обеспечительная функция задатка состоит в том, что сторона, давшая задаток, при неисполнении договора его теряет, т.е. не вправе требовать задаток обратно. В то же время с получившего его и

нарушившего договор взыскивается задаток в двойном размере. Задаток применяется в отношениях граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Ответственность за нарушение обязательств.

Гражданско-правовая ответственность за нарушения обязательств - это наступление невыгодных имущественных последствий для неисправного должника. Уменьшение имущественного блага у ответственной стороны наступает в результате взыскания убытков, неустойки (штрафов, пени).

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства должником он обязан возместить кредитору все причиненные этим убытки или неустойку, если это установлено законом или договором. По отдельным видам обязательств может быть установлена ограниченная ответственность.

В случае неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь в собственность, в хозяйственное ведение, в оперативное управление или в пользование кредитору последний вправе требовать отобрания этой вещи должника и передачи ее кредитору либо возмещения убытков.

Законодательством устанавливаются условия, при которых наступает имущественная ответственность (ст. 401 ГК РФ).

Условиями ответственности обычно называют те обстоятельства, от наличия или отсутствия которых зависит наступление или не наступление гражданской ответственности. К таким обстоятельствам относятся: противоправность поведения ответственного лица; вина ответственного лица; наличие убытков, возникших из-за нарушения обязательства; наличие причинной связи между поведением обязанного лица и наступившим результатом.

Противоправность поведения заключается в несоответствии его требованиям закона, административного акта, договора, причинения вреда личности или имуществу другого лица и др.

Вина - осознание лицом противоправных последствий своего поведения (ст. 401 ГК РФ). Лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

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

Вина может быть в форме умысла (умышленное поведение с осознанием противоправных последствий) и неосторожности (когда лицо не предвидит отрицательных результатов своих действий, хотя должно было знать об этом и предотвратить возможное нарушение). Лицо, нарушившее обязательство, предполагается виновным, пока не докажет отсутствия своей вины. Вина юридического лица - это вина его работников при исполнении трудовых (служебных) обязанностей. В свою очередь виновный работник отвечает перед юридическим лицом в порядке, установленном трудовым законодательством.

Допускается ответственность не только за свою вину, но и за вину третьих лиц, на которых было возложено исполнение (ст. 402, 403 ГК РФ). Если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, т.е. должника и кредитора, суд, арбитражный или третейский суд уменьшает размер ответственности должника (ст. 404 ГК РФ). Это так называемая смешанная ответственность. Смешанная ответственность состоит в том, что размер ответственности должника уменьшается соразмерно степени вины кредитора (например, при одинаковой вине сторон размер присуждаемой суммы снижается на 50 %).

Наличие убытков как условие ответственности необходимо при взыскании убытков, причиненных нарушением условий договора, при причинении ущерба личности или имуществу. Под убытками понимаются расходы, выразившиеся в утрате или повреждении имущества, в неполучении доходов, которые сторона в обязательстве должна была получить (ст. 15.393ГКРФ).

Причинная связь - объективная связь явлений реального мира, познаваемая человеком в процессе его деятельности. Под причинной связью понимается наступление результата как следствия противоправного действия (бездействия) (например, порча груза в результате неправильной упаковки его отправителем).

Лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет имущественную ответственность и при отсутствии вины, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы.

Непреодолимая сила - наступление чрезвычайных обстоятельств, непредотвратимых при современном состоянии техники (землетрясение, наводнение, военные действия и т.п.). Действие непреодолимой силы обычно освобождает от ответственности (ст. 416 ГК РФ).

К непреодолимой силе не относится нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника либо отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров.

Ответственность предпринимателя является расширенной по сравнению с другими должниками. Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных для предпринимательской деятельности обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, отсутствие на рынке нужных для восполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств (ст. 401 ГК РФ).

Случай - невиновное нарушение охраняемых правом интересов. Лицо не предвидит, не может и не должно было в данном случае предвидеть вредных последствий своего поведения. По общему правилу случай исключает ответственность.

Прекращение обязательств

Обязательство прекращается *надлежащим* исполнением сторонами *обязанностей*, составляющих его содержание, поскольку достигнуты поставленные ими цели (ст. 408 ГК РФ).

При зачете встречного требования однородные встречные требования погашаются полностью или частично, если они равны по размерам, или одно прекращается, а второе сохраняется в силе только в незначительной части, если они не равны. Установлены случаи недопустимости зачета (ст. 411 ГК РФ).

Совпадение должника и кредитора в одном лице возможно при реорганизации юридических лиц, когда происходит слияние или присоединение одного юридического лица к другому (ст. 423 ГК РФ).

Стороны могут прийти к соглашению о прекращении обязательства. Организации могут вступить в такое соглашение, если это не противоречит закону.

Невозможность исполнения обязательства может быть физической, когда перестал существовать (погиб) предмет обязательства, и юридической - в случае запрещения законом того действия (или бездействия), которое составляет содержание обязательства (ст. 416 ГК РФ).

При ликвидации юридического лица прекращаются его обязательства, если специальным законодательством они не возлагаются на другое юридическое лицо (ст. 419 ГК РФ).

Общие положения о договорах.

В условиях рыночных отношений договор является самым распространенным основанием возникновения обязательств.

Договор - это соглашение двух или более сторон об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (ст. 420 ГК РФ). С помощью договора осуществляются материально-техническое снабжение, реализация готовой продукции, капитальное строительство, перевозка грузов, бытовое обслуживание граждан, розничная торговля и др. Вся коммерческая работа предприятий совершается на основании договоров.

Законом провозглашается свобода договора. Это означает, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Стороны могут заключать договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом (например, заключение договора поставки для государственных нужд на основе государственного контракта).

Можно заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров (смешанный договор). Условия договора определяются по усмотрению сторон. Если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

Договор, по которому сторона должна получить плату, является *возмездным* договором, если вознаграждение не предусматривается - это *безвозмездный* договор.

Договор, по которому права и обязанности сторон возникают с момента его заключения, является *консенсуальным*, а если права и обязанности сторон возникают с момента передачи имущества, он называется *реальным* (например, договор перевозки является реальным, так как он заключается с момента сдачи груза перевозчику).

Договор, по которому обе стороны являются и кредитором, и должником, называют *двусторонним* (например, договор купли-продажи), а там, где одна сторона только должник, а другая только кредитор - *односторонним* (например, договор займа).

Договор вступает в силу и становится осязательным для сторон с момента его заключения (ст. 425 ГК РФ).

Публичным считается договор, который коммерческая организация по характеру своей деятельности должна заключить с каждым, кто к ней обратится (розничная торговля, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.) (ст. 426 ГК РФ).

Договором *присоединения* признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной путем присоединения к предложенному договору в целом (ст. 428 ГК РФ). Например, договор страхования, заключаемый посредством подписания формуляра.

По *предварительному* договору стороны обязуются заключить в будущем договор на условиях, предусмотренных предварительным договором. В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить в будущем основной договор (ст. 429 ГК РФ).

Стороны заключают договор в своих интересах. Однако договор может быть заключен в *пользу третьего лица* (ст. 430 ГК РФ), например, грузоотправитель заключает договор с перевозчиком о выдаче груза в месте назначения грузополучателю.

Содержанием договора являются права и обязанности сторон, выраженные в условиях (пунктах) договора. Договор признается заключенным, когда между сторонами в требуемой форме достигнуто соглашение по всем его существенным условиям (ст. 432 ГК РФ). При отсутствии согласия хотя бы по одному существенному условию договор считается незаключенным. Если для заключения договора необходима передача имущества, договор считается заключенным с момента согласования сторонами существенных условий и передачи соответствующего имущества.

Цена договора определяется по усмотрению сторон или соблюдением цен, устанавливаемых уполномоченными на то государственными органами (ст. 424 ГК РФ).

При толковании содержания судом, арбитражным судом или третейским судом принимается во внимание буквально значение содержащихся в нем выражений (ст. 431 ГК РФ).

Договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключаете с лицом, выигравшим торги (ст. 447- 449 ГК РФ).

Изменение и расторжение договора. Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом или договором. По желанию одной из сторон он может быть изменен или расторгнут только по решению суда в следующих случаях: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (ст. 450 ГК РФ).

Если изменились существенные обстоятельства, из которых стороны исходили при заключении договора, это может быть основанием для изменения или расторжения договора. Если другая сторона против изменения или расторжения договора, спор разрешается судом. Суд по требованию стороны определяет последствия расторжения.

Соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

При изменениях договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде. При расторжении договора обязательства сторон прекращаются.

Если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Контрольные вопросы к § 5.8

1. Понятие и содержание обязательства.
2. Долевые и солидарные обязательства. Регрессные обязательства.
3. Исполнение обязательств (способ, срок, место исполнения).
4. Способы обеспечения исполнения обязательств: понятие, виды неустойки; залог, ипотека; поручительство, банковская гарантия; удержание; задаток.
5. Ответственность за нарушения обязательств.
6. Условия ответственности.
7. Прекращение обязательств.
8. Понятие и виды договоров.
9. Свобода договора.
10. Содержание договора.
11. Порядок заключения договора.
12. Изменение и расторжение договора.

5.9. Договор купли-продажи

Общие положения.

Становление рынка в Российской Федерации сопровождается развитием договорных отношений во всех сферах, в том числе и в области купли-продажи как важнейшего гражданско-правового института рыночной экономики, поскольку он является одним из наиболее распространенных в гражданском обороте.

Согласно ст. 454 ГК РФ по *договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).*

Из определения договора купли-продажи следует, что сторонами в договоре являются продавец и покупатель, в качестве которых, могут выступать юридические и физические лица. Этим договором оформляются отношения между гражданами, между гражданами и юридическими лицами, между юридическими лицами, а также между государством (в лице компетентных органов) и гражданином (или юридическим лицом), между гражданами (юридическими лицами) и муниципальными органами управления. Например, выкуп (купля-продажа) земельного участка, на котором расположены цехи, отделы, участки приватизированного предприятия, приватизация жилой квартиры гражданином путем ее купли-продажи. Договор купли-продажи используется в биржевой и зарубежной торговле.

В ГК РФ имеются некоторые особенности общих правил купли-продажи. В частности, общие правила обязательств о купле-продаже применяются, во-первых, к продаже ценных бумаг и валютных ценностей, во-вторых, к продаже имущественных прав, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав, в-третьих, к отдельным видам договора купли-продажи (например, розничной купли-продажи, поставки товаров, поставки товаров для государственных нужд, энергоснабжения, контрактации, продажи недвижимости, продажи предприятия), если иное не предусмотрено правилами ГК об этих видах договоров.

Договор купли-продажи в юридической литературе относят к числу взаимных, так как каждая из сторон (т.е. продавец, покупатель) обладает правами и несет обязанности. В частности, продавец обязан передать имущество в собственность покупателю и в то же время обладает правом потребовать эквивалентной уплаты определенной денежной суммы. В свою очередь покупатель имеет право потребовать передачи ему вещи (товара), но обязан уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Договор купли-продажи также относят к числу консенсуальных и возмездных. Консенсуальным договор является потому, что моментом его заключения считается достижение сторонами соглашения; именно с этого времени стороны вправе требовать исполнения договора. Возмездный договор означает, что имущественное предоставление продавца соответствует встречному удовлетворению со стороны покупателя. Тем самым соблюдается на законодательном уровне требование естественного права - право на равный эквивалент при товарном обмене.

Товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи, реализуемые с соблюдением правил ст. 129 ГК РФ, т.е. «... объекты гражданских прав, могут свободно отчуждаться, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте». Например, согласно ст. 220 ГК РФ лица, имеющие в

собственности земельный участок, вправе продать его, поскольку соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота или не ограничены в обороте.

Договор купли-продажи может быть заключен как на товар, имеющийся в наличии у продавца в момент заключения договора, так и на товар, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера договора.

Договор купли-продажи может заключаться в письменной и устной формах. Если он заключается между юридическими лицами, должна соблюдаться простая письменная форма договора. Несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечет ее недействительность.

Содержанием договора купли-продажи являются:

условие договора о товаре, включающее наименование и количество товара;

количество товара - категория, характеризующая предметы (величину, объем, число).

Количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении. Условие о количестве товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения. Если договор не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор считается незаключенным (п. 2 ст. 465 ГК РФ).

Стороны в договоре купли-продажи вправе предусмотреть ассортимент товаров. Если по договору купли-продажи передаче подлежат товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам и иным признакам (ассортимент), продавец обязан передать их покупателю в ассортименте, согласованном сторонами.

Законодатель установил последствия нарушения условий договора об ассортименте. В частности, при передаче продавцом предусмотренных договором товаров в ассортименте, несоответствующем договору купли-продажи, покупатель вправе отказаться от их принятия и оплаты, а если они уже оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

Качество товара является одним из условий договора купли-продажи. Качество товаров должно соответствовать требованиям стандартов, технических условий и другим нормативно-техническим документам. При отсутствии в договоре условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется.

Законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями государственных стандартов или другими обязательными правилами может быть определен срок годности товара.

Среди условий договора купли-продажи необходимо обратить внимание на страхование товара. Это условие впервые включено в содержание договора купли-продажи. В частности, согласно ст. 490 ГК РФ договором купли-продажи может быть предусмотрена обязанность продавца или покупателя страховать товар.

В случаях, когда сторона, обязанная страховать товар в соответствии с условиями договора, не делает этого, другая сторона вправе застраховать товар и потребовать от обязанной стороны возместить расходы на страхование либо отказаться от исполнения договора.

Договор розничной купли-продажи

Договор розничной купли-продажи является разновидностью договора купли-продажи.

Его можно определить как соглашение, в силу которого продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товары, предназначенные для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Во-первых, законодатель обращает внимание на предпринимательскую деятельность продавца, во-вторых, предпринимательская деятельность продавца должна быть связана только с продажей товаров в розницу, в-третьих, указываются цели использования товара, которые не должны быть связаны с предпринимательской деятельностью.

Договор розничной купли-продажи является публичным договором (ст. 426 ГК РФ).

К отношениям по договору розничной купли-продажи с участием покупателя-гражданина, не урегулированным ГК РФ, применяются Закон о защите прав потребителей и иные правовые акты, принятые в соответствии с ними.

Продавцом в договоре розничной купли-продажи могут выступать юридические лица (например, негосударственные предприятия: частные, акционерные общества, общества с ограниченной

ответственностью и др., государственные и муниципальные предприятия), а также дееспособные граждане. Например, при розничной купле-продаже жилого дома, дачи, легкового автомобиля и др.

Граждане в возрасте от 14 до 18 лет вправе заключать договоры розничной купли-продажи в пределах суммы, получаемой ими стипендии или заработка и иных доходов (ст. 26 ГК РФ).

Граждане в возрасте от 6 до 14 лет вправе заключать договор розничной купли-продажи на небольшие суммы (т.е. заключать мелкие бытовые сделки). Например, купить хлеб в магазине, тетрадь для учебных занятий и т.п.

Договор розничной купли-продажи имеет свое содержание, состоящее из существенных, обычных и случайных условий.

К существенным условиям договора розничной купли-продажи относят предмет договора и цену.

Предметом договора розничной купли-продажи являются разнообразные товары, не изъятые из экономического (гражданского) оборота и предназначенные для личного, семейного, домашнего и иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Это, прежде всего одежда, обувь, продукты питания, мебель и т.п.

При этом необходимо помнить о том, что закон установил правила, согласно которым некоторые товары могут быть проданы только при наличии специального разрешения (лицензии).

Другим существенным условием договора розничной купли-продажи является цена. Согласно ст. 500 ГК РФ покупатель обязан оплатить товар по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора розничной купли-продажи, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

В случаях, когда договором предусмотрена предварительная оплата товара, неоплата покупателем товара в установленный договором срок признается отказом покупателя от договора, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

По договору розничной купли-продажи товаров в кредит покупатель вправе оплатить товар в любое время в пределах установленного договором периода рассрочки оплаты.

Договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение факта заключения договора и его условий.

Публичная оферта - это обращение к неопределенному кругу лиц, помещенное в рекламе товаров, каталогах, а также в других описаниях товаров, содержащее все существенные условия договора купли-продажи (п. 2 ст. 437 ГК РФ).

Договор розничной купли-продажи товара может быть заключен по образцу (описанию, каталогу и т.п.), с использованием автоматов, с условием о принятии покупателем товара в определенный договором срок, с условием о доставке товара покупателю.

Права, обязанности и ответственность сторон в договоре розничной купли-продажи определены в ГК РФ. В частности, покупатель вправе в течение 14 дней с момента передачи ему недовольственного товара (если более длительный срок не объявлен продавцом) обменять купленный товар в месте покупки и иных местах, объявленных продавцом, на аналогичный товар другого размера, формы, габарита, фасона, расцветки, комплектации и т.п., произведя в случае разницы в цене необходимый перерасчет с продавцом.

При отсутствии необходимого для обмена товара у продавца покупатель вправе возвратить приобретенный товар продавцу и получить уплаченную за него сумму. Требование покупателя об обмене либо возврате товара подлежит удовлетворению, если товар не был в употреблении, сохранены его потребительские свойства и имеются доказательства приобретения его у данного продавца. Перечень товаров, которые не подлежат обмену или возврату, определяется в порядке, установленном законом или иными правовыми актами.

Покупатель, которому продан товар ненадлежащего качества, если его недостатки не были оговорены продавцом, вправе по своему выбору потребовать: замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества; соразмерного уменьшения покупной цены; незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара; возмещения расходов на устранение недостатков товара.

Покупатель вправе требовать замены технически сложных товаров или дорогостоящих в случае существенного нарушения требований о качестве.

В случае неисполнения продавцом обязательства по договору розничной купли-продажи возмещение убытков и уплата неустойки не освобождают продавца от исполнения обязательства в натуре.

Контрольные вопросы к § 5.9

1. Договор купли-продажи: понятие, сфера применения.
2. Какие основные нормативные акты регулируют отношения по купле-продаже?
3. Каковы права и обязанности продавца по договору купли-продажи?
4. Каковы права и обязанности покупателя?
5. В каких случаях можно предусмотреть в договоре купли-продажи страхование товара?
6. Назовите разновидности договора купли-продажи.
7. Дайте определение договора розничной купли-продажи и его существенных условий.
8. Каков порядок обмена товаров?

5.10. Договор поставки

Общие положения

Договор поставки является разновидностью договора купли-продажи, но он обслуживает не любую продажу товаров, а только отношения, складывающиеся в целях предпринимательской деятельности или в иных целях, исключая личное, семейное, домашнее использование товара. Договоры поставки и купли-продажи направлены на достижение одного и того же результата - передаче имущества в собственность (хозяйственное ведение или оперативное управление) приобретателя.

Однако если в силу договора купли-продажи реализуется готовая вещь (товар) и исполнение договора может совпадать с моментом его заключения, то договор поставки заключается на длительный период, так как товар, который будет поставляться, еще, как правило, не изготовлен, он будет производиться (заготавливаться) на основе заказа покупателя, выраженного в договоре. Поэтому договор поставки связан с производством (заготовкой товара), с ритмичностью производственного процесса. Поставка производится партиями в обусловленные частные сроки. Качество товара определяется государственными стандартами или условиями договора. Оплата осуществляется постепенно в обусловленные сроки (это позволяет, как бы рассрочить оплату и постепенно расходовать оборотные средства покупателя). Приемка товара по условиям договора может быть обусловлена наличием складской площади приобретателя.

К договору поставки могут применяться правила о договоре купли-продажи (например, в международной торговле), если иное не предусмотрено законом. Особенности поставки товаров для государственных нужд определяются специальным законодательством* и ст. 525 - 534 ГК РФ.

* См.: Закон РФ «О поставках продукции и товаров для государственных нужд» от 29 мая 1992 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. №27. Ст. 1558; Федеральный закон «О государственном оборонном заказе» от 27 декабря 1995 г. // Российская газета. 1996. 4 января.

Отношения по договору поставки регулируются ГК РФ.

Договор поставки является правовой формой, с помощью которой обеспечиваются потребности производства в сырье, материалах, оборудовании, топливе и др., а также реализуется готовая продукция.

Договор поставки товаров опосредует экономические связи по продвижению товаров из сферы производства в сферу обращения - в торговлю.

Договор поставки играет важную роль в реализации поставки для государственных нужд, так как в нем стороны выражают и конкретизируют свое намерение его исполнять. С помощью договора детализируется государственный контракт (по частным срокам исполнения, количеству, ассортименту и другим показателям). Согласование сторонами условий договора может способствовать исправлению несбалансированности заказа с действительными потребностями организаций в сырье, материалах, оборудовании и др. Разработка условий договора между его участниками помогает выявлению внутренних резервов производства и устранению непроизводственных затрат, повышению качества.

По правовой природе договор поставки взаимный, возмездный. Оба контрагента являются одновременно и кредиторами, и должниками.

По способу заключения договор является консенсуальным, т.е. права и обязанности у сторон возникают в момент подписания текста договора.

Предметом договора поставки являются средства производства, предметы потребления, добытое сырье, изготовленные материалы, топливо. Товар согласно договору поставки поставляется партиями по мере изготовления, он является продуктом массового или серийного производства и поэтому однороден, выпускается, как правило, в больших количествах, определяется массой, мерой, числом, количеством. Вместе с тем предметом договора поставки могут быть и индивидуально-определенные вещи - опытные машины и оборудование, а также машины и оборудование индивидуального исполнения.

Договор поставки заключается на пять лет, на один год или на иной период (краткосрочные, сезонные и др.) с учетом срока изготовления и поставки товара, а также на разовые поставки. Стороны вправе продлить действие заключенного договора на новый срок.

Исполнение договора поставки обычно происходит по частям в сроки (периоды), устанавливаемые с учетом необходимости бесперебойного снабжения населения и обеспечения ритмичности производства. Если договор предусматривает поставку однородных товаров отдельными партиями, то при отсутствии иного соглашения поставка осуществляется равномерно (ст. 508 ГК РФ).

Заключение договора поставки

Заключение обычного договора поставки отличается от заключения договора поставки для государственных нужд.

При **заключении обычного договора поставки** составляется проект договора и высылается в двух экземплярах контрагенту. Если другая сторона, получившая проект договора, предлагает заключить его на других условиях, она составляет протокол разногласий (также в двух экземплярах) и возвращает его с подписанным договором в срок, определенный в предложении заключить договор, а при его отсутствии - не позднее 30 дней после получения проекта. Сторона, получившая протокол разногласий, обязана в тридцатидневный срок принять меры к согласованию условий договора (преддоговорные контакты) либо письменно уведомить другую сторону об отказе от его заключения.

Сторона, получившая протокол разногласий, но не принявшая мер к согласованию условий договора и не уведомившая другую сторону об отказе от заключения договора в срок, обязана возместить убытки, вызванные уклонением от преддоговорных контактов (ст. 507 ГК РФ).

При заключении договора поставки товаров для государственных нужд стороны руководствуются заранее разработанным заказчиком государственным контрактом. Государственный заказчик направляет поставщику (исполнителю) и покупателю извещение о прикреплении покупателя к поставщику (исполнителю), являющееся основанием заключения договора поставки товаров для государственных нужд.

Сторона, получившая договор с протоколом разногласий, должна в течение 30 дней рассмотреть разногласия, принять меры к согласованию условий договора с другой стороной и уведомить ее о принятии договора в согласованной редакции либо об отклонении протокола разногласий. Неурегулированные разногласия в тридцатидневный срок могут быть переданы заинтересованной стороной на рассмотрение суда.

Если поставщик (исполнитель) уклоняется от заключения договора поставки для государственных нужд, покупатель вправе обратиться в суд с требованием о понуждении поставщика (исполнителя) заключить договор на условиях разработанного покупателем проекта договора (ст. 529 ГК РФ).

Следует иметь в виду, что составление протокола разногласий, согласование, передача спора на рассмотрение арбитражного или суда общей юрисдикции есть доведение содержания договора до его окончательной редакции, в то время как договор считается заключенным с момента подписания его сторонами.

Некоторые особенности имеет порядок **заключения договоров на ярмарках по оптовой продаже товаров**. На них стороны вступают в непосредственный контакт и заключают договоры, утверждаемые ярмарочным комитетом. Все разногласия, возникшие при заключении договора, разрешаются ярмарочным комитетом. Решение ярмарочного комитета окончательное. Если впоследствии при исполнении заключенного на ярмарке договора поставки возникнет имущественный спор, он подлежит рассмотрению в арбитражном суде.

На **товарной бирже** совершаются сделки по поводу производственной продукции (промышленной, сельскохозяйственной), а также вторичных ресурсов, отходов производства. Задача биржи, как и ярмарок, - сблизить спрос и предложение. На бирже заключаются крупные сделки купли-продажи, оптовой торговли, по поставке, передаче ценных бумаг и т.д. На бирже (как на ярмарке) товаров не бывает, она располагает лишь сведениями о количестве и качестве товаров, предлагаемых для реализации.

При совершении сделок между клиентами биржа - лишь посредник, организация, сводящая стороны, способствующая заключению между ними договоров и участвующая в их оформлении. Биржевые сделки регистрируются в биржевой книге.

Соглашения о взаимной передаче прав и обязанностей в отношении имущества, допущенного к обращению на бирже, заключаются участниками биржи в биржевом собрании в порядке, установленном законодательством о товарных и фондовых биржах и биржевыми уставами.

Споры, связанные с заключением и исполнением биржевых сделок, рассматриваются в биржевом арбитраже при соответствующей бирже, решение которого может быть оспорено в суде, арбитражном суде или третейском суде.

Содержание договора поставки.

Под содержанием договора поставки понимается совокупность прав и обязанностей сторон, отраженных в условиях (пунктах) договора. По договору поставки поставщик обязывается поставлять обусловленные товары в течение срока действия договора, а покупатель - принимать и оплачивать товары по установленным в договоре ценам. В договоре указываются: 1) наименование и количество подлежащих поставке изделий; 2) ассортимент или развернутая номенклатура подлежащих поставке товаров; 3) их качественная характеристика; 4) комплектность; 5) требования, предъявляемые к таре, упаковке, пакетированию; 6) общий срок действия договора и сроки поставки; 7) порядок доставки (транспортировки); 8) цены на товары и общая сумма договора; 9) порядок и форма расчетов; 10) платежные и почтовые реквизиты поставщика и покупателя, а также отгрузочные реквизиты получателя, если он является покупателем продукции; 11) другие условия, которые должны быть предусмотрены в соответствии с законодательством, а также условия, которые поставщик и покупатель признают необходимым предусмотреть в договоре.

Общее количество подлежащих поставке товаров определяется в договоре как в стоимостном (в рублях), так и в натуральных (поштучно, в весовых количествах) показателях.

Ассортимент (номенклатура) - это количественное соотношение видов поставляемых изделий (ст. 467 ГК РФ). Ассортимент подразделяют на групповой и развернутый. Групповой ассортимент представляет собой разбивку по крупным подразделениям, развернутый - детальные видовые различия изделий. Именно в развернутом ассортименте производится поставка (например, развернутый ассортимент тканей различают по расцветке, рисунку, оттеночности и др.).

Качество поставляемых товаров определяется в договоре путем ссылки на стандарты, технические условия, образцы (эталоны). Условия о качестве могут быть определены в договоре.

Стандарт - это утвержденный в установленном порядке документ, в котором фиксируются требования, предъявляемые к товарам. Такие требования касаются признаков качества, размеров, правил маркировки и т.п.

Технические условия утверждаются на те виды товаров, на которые по тем или иным причинам нет утвержденных стандартов. Образцы (эталоны) специально изготавливаются поставщиком для того, чтобы сравнить с поставляемой массой однородных товаров.

Номера и индексы стандартов и технических условий указываются в договоре. Технические условия и образцы (или их описание) прилагаются поставщиком к договору.

В договоре могут быть предусмотрены более высокие требования к качеству по сравнению со стандартами, техническими условиями и образцами.

Стандартами, техническими условиями и договорами устанавливаются так называемые гарантийные сроки, предоставляемые для устранения поставщиком недостатков, выявленных в течение гарантийного срока, или их замены (ст. 471 ГК РФ).

Комплектность характеризует наличие всех частей сложного изделия, необходимых для его нормального использования. Комплектность определяется стандартами, техническими условиями или прецедентами, а также может быть определена в договоре (ст. 478 ГК РФ).

В договоре определяются конкретная **цена**, порядок и формы **расчетов** (ст. 485 ГК РФ).

Сроки поставки устанавливаются в договоре путем указания на конкретные даты либо на периоды поставки (кварталы, месяцы, декады).

Исполнение договора поставки (порядок поставки)

Поставщик обязан передавать товары покупателю в соответствии с условиями договора.

Днем исполнения обязательства поставщиком считается: а) при отгрузке товаров иногороднему получателю - день сдачи органу транспорта или связи; б) при сдаче товаров на складе получателя или поставщика (изготовителя) - дата вручения товара и составления приемо-сдаточного акта¹ или расписка в получении (ст. 458 ГК РФ).

Количество товаров, недопоставленных поставщиком или невыбранное покупателем в одном месяце, квартале либо ином периоде поставки, подлежит в соответствии с принципом реального исполнения восстановлению соответственно в следующем месяце, квартале или периоде. В договоре могут быть предусмотрены иные порядок или сроки восполнения недопоставленного количества (ст. 511 ГК РФ).

Если сторонами предусмотрена поставка товаров отдельными партиями и сроки поставки отдельных партий (периоды поставки) в нем не определены, то товары должны поставляться равномерными партиями помесечно, поскольку иное не вытекает из закона, иных актов, существа обязательства или обычаев делового оборота.

Наряду с определением периодов поставки в договоре может быть установлен график поставки товаров (декадный, суточный, часовой и т.п.). Досрочная поставка может производиться с согласия покупателя (ст. 508 ГК РФ).

Товары, поставленные досрочно и принятые покупателем, засчитываются в счет количества товаров, подлежащих поставке в следующем периоде.

Следует иметь в виду, что неодинаково регулируется порядок поставки обычных товаров и товаров для государственных нужд. Под государственными нуждами понимается потребность Российской Федерации в продукции, необходимой для решения общенациональных проблем, реализации социально-экономических, оборонных, научно-технических, природоохранных и других целевых программ, а также иных задач. Государственные нужды обеспечиваются за счет бюджетных средств и внебюджетных источников, привлекаемых для решения этих задач. Поставка товаров для государственных нужд осуществляется в целях обеспечения: федеральных целевых программ (включая комплексные программы федерального значения, в том числе фундаментальных научных исследований, опытно-конструкторских работ) развития РФ; межгосударственных целевых программ, в которых участвует РФ, экономических, в том числе валютно-кредитных, обязательств РФ, поставок, необходимых для создания и поддержания государственных материальных резервов РФ, поддержания необходимого уровня обороноспособности и государственной безопасности.

Покупатель вправе полностью или частично отказаться от не нужных ему товаров и от заключения договора на их поставку. В этом случае поставщик (исполнитель) должен незамедлительно уведомить государственного заказчика и вправе потребовать от государственного заказчика извещения о прикреплении к другому покупателю (ст. 530 ГК РФ).

В случаях, предусмотренных законом, государственный заказчик вправе полностью или частично отказаться от товаров, поставка которых предусмотрена государственным контрактом, при условии возмещения поставщику убытков, причиненных таким отказом.

Порядок доставки товаров одинаков для обычной поставки и поставки товаров для государственных нужд. Поставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки (передачи) товаров покупателю по договору поставки или лицу, указанному в договоре в качестве покупателя.

В случаях, когда договором предусмотрено право покупателя, давать поставщику указания об отгрузке товаров получателем (отгрузочные разнарядки), отгрузка (передача) товаров осуществляется поставщиком получателем, указанным в отгрузочной разнарядке (ст. 509 ГК РФ).

Доставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки их транспортом, предусмотренным договором поставки (железнодорожным, морским, речным, авиа и др.). Договором может быть предусмотрено получение товаров получателем в месте нахождения поставщика (выборка) (ст. 510 ГК РФ).

Когда договором предусмотрена выборка товаров, покупатель должен обеспечить осмотр передаваемых товаров в месте их передачи, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства. Не выборка товаров в установленный договором срок, а при его отсутствии - в разумный срок после получения уведомления поставщика о готовности товаров дает поставщику право отказаться от исполнения договора либо потребовать от покупателя оплаты товаров.

Если поставщик обязан передавать товар покупателю, то и на покупателе лежат обязанности принятия товара и его оплаты. Покупатель обязан совершать все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки.

Порядок и сроки приемки по количеству и качеству регулировались инструкциями, принятыми Госарбитражем СССР*, которые могут применяться, когда иной порядок приемки не установлен стандартами, договором или другими обязательными для сторон правилами.

*См.: Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. 1975. № 2. С. 23; № 3. С. 48.

Приемка товаров по количеству и качеству может быть сплошной и выборочной. Выборочная (частичная) проверка количества и качества товаров с распространением результатов проверки какой-либо части товаров на всю партию допускается в случаях, когда это предусмотрено стандартами (техническими условиями) или договором.

Приемка по количеству имеет ряд особенностей. Товары, поступающие без тары, в открытой таре и в поврежденной таре, должны быть приняты по количеству в момент их получения от поставщика или от органа транспорта. Приемка от органов транспорта осуществляется в соответствии с правилами, действующими на транспорте. Если товары доставлены к месту назначения органом транспорта, покупатель, прежде всего, производит их приемку от перевозчика. При обнаружении порчи или недостачи груза получатель обязан потребовать составления органом транспорта акта либо других документов, предусмотренных транспортными правилами. Акт служит важным доказательством несоответствия груза данным сопроводительных документов.

В случае получения поставленных товаров от транспортной организации покупатель обязан проверить соответствие товаров сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах, а также принять эти товары с соблюдением правил, предусмотренных транспортным законодательством.

Покупатель должен создать для проверки полученных товаров условия, обеспечивающие их сохранность и предотвращающие возможность образования недостатков, хищений и порчи, следить за исправностью средств испытания, измерения, взвешивания, добиваться, чтобы лица, осуществляющие приемку, хорошо усвоили ее правила.

Приемка по количеству означает установление точного количества товара, полученного покупателем. Проверка должна производиться тем же способом определения количества, какой был применен поставщиком при отгрузке. Масса товара в таре - масса брутто, чистая масса без тары - масса нетто. Масса нетто определяется путем освобождения затаренных мест и взвешивания товара без тары.

Приемка по качеству означает установление действительного соответствия принимаемого товара данным отгрузочных документов, маркировке, требованиям стандарта и иным условиям заключенного договора. Поэтому при приемке обязательной проверке подлежат качественное состояние тары, наличие и правильность маркировки.

При обнаружении несоответствия количества или качества товара данным, указанным в сопроводительных документах, получатель обязан приостановить дальнейшую приемку и вызвать для участия в составлении акта иногородного отправителя. Представителя иногородного отправителя вызывают, если это предусмотрено специальными правилами. При неявке представителя поставщика, а также в случаях, когда вызов иногородного отправителя необязателен, составление акта о недостатке производится с участием другой организации по указанию поставщика или представителя общественности предприятия-получателя. С согласия поставщика (отправителя) недостатка может устанавливаться односторонним актом получателя. Своевременно и надлежаще оформленный **акт приемки** является необходимым документом для установления наличия нарушений договора. С согласия поставщика допускается односторонняя приемка товаров получателем. Акт приемки подписывается руководителем предприятия-получателя. В приемке могут участвовать эксперты.

Если покупатель в соответствии с законом или договором отказывается от переданного поставщиком товара, он обязан обеспечить сохранность этого товара (ответственное хранение) и незамедлительно

уведомить поставщика. Поставщик обязан вывезти товары, принятые покупателем на ответственное хранение, или распорядиться ими в разумный срок. Если поставщик в этот срок не распорядится товаром, покупатель вправе реализовать товар или вернуть его поставщику. Расходы, понесенные покупателем в связи с принятием товаров на ответственное хранение, реализацией товаров или их возвратом продавцу, подлежат возмещению поставщиком. При этом вырученные от реализации товара суммы передаются поставщику за вычетом причитающихся покупателю (ст. 514 ГК РФ).

Покупатель оплачивает поставляемые договором товары с соблюдением порядка и формы расчетов, предусмотренных договором поставки. Если соглашением сторон они не определены, то расчеты осуществляются платежными поручениями. Если договором предусмотрено, что оплата товаров осуществляется получателем (плательщиком) и последний неосновательно отказался от оплаты либо не оплатил товары в установленный договором срок, поставщик вправе потребовать оплаты поставленных товаров от покупателя.

Помимо обязанностей покупателя принимать и оплачивать товары договором может быть предусмотрена обязанность возвращать поставщику использованную тару. Если иное не предусмотрено договором поставки, покупатель (получатель) обязан вернуть поставщику многооборотную тару и средства пакетирования, в которых поступил товар, в порядке и сроки, установленные законом или договором.

Прочая тара, а также упаковка товара подлежат возврату поставщику лишь в случаях, предусмотренных договором (ст. 517 ГК РФ).

Ответственность за нарушение обязательств по поставке

Ответственность за нарушение обязательств по поставке основывается на общих принципах гражданско-правовой ответственности и наступает в виде взыскания убытков или неустойки с виновного контрагента. К убыткам относятся расходы, произведенные стороной, а также не полученные ею доходы, которые она получила бы, если бы обязательство было исполнено другой стороной, т.е. запланированная, но не полученная плановая или сверхплановая прибыль, если сторона докажет, что были реальные возможности для ее получения. Убытки возмещаются с виновной стороны в полном объеме.

Покупатель (получатель), которому поставлен товар ненадлежащего качества, вправе предъявить поставщику требования, за исключением случаев, когда поставщик, получивший уведомление покупателя (получателя) о недостатках поставленных товаров, без промедления заменит поставленные товары товарами надлежащего качества. Покупатель, осуществляющий продажу товаров в розницу, вправе в разумный срок требовать замены товара ненадлежащего качества, возвращенного потребителем, если иное не предусмотрено договором поставки (ст. 518 ГК РФ).

При нарушении условий о комплектности покупатель (получатель) вправе предъявить поставщику требование, если поставщик незамедлительно не доукомплектует товары либо не заменит их комплектными товарами (ст. 519, 520 ГК РФ).

Поставщик, допустивший недопоставку товаров в отдельном периоде поставки, обязан восполнить недопоставленное количество товаров в следующем периоде в пределах срока действия договора поставки, если иное не предусмотрено договором (ст. 521 ГК РФ).

Покупатель вправе, уведомив поставщика, отказаться от принятия товаров, поставка которых просрочена, если в договоре не предусмотрено иное. Товары, поставленные поставщиком до уведомления, покупатель обязан принять и оплатить.

Установленная законом или договором поставки неустойка за недопоставку или просрочку поставки товаров взыскивается с поставщика до фактического исполнения обязательства в пределах его обязанности восполнить недопоставленное количество товаров в последующих периодах поставки, если иной порядок уплаты неустойки не установлен законом или договором.

При поставке для государственных нужд убытки, которые причинены поставщику (исполнителю) в связи с выполнением государственного контракта, подлежат возмещению государственным заказчиком (ст. 533 ГК РФ).

Контрольные вопросы к § 5.10

1. Понятие договора поставки, его содержание.
2. Заключение договора поставки.

3. Исполнение договора поставки.
4. Порядок и сроки приемки товаров.
5. Ответственность за нарушение обязательств по поставке.

5.11. Договор аренды (имущественного найма, проката)

Общие положения.

Договор аренды - договор, по которому арендодатель (наимодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. При этом плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью (ст. 606 ГК РФ).

Этот договор применяется между юридическими лицами (аренда нежилого помещения), гражданами-предпринимателями, между гражданами и организациями (прокат вещей) между гражданами (например, сдача в наем гаража). Право сдачи имущества в аренду принадлежит его собственнику или управомоченному им лицу.

Сдача во временное пользование означает, что арендатор (наниматель) пользуется имуществом в определенный договором период, выплачивает за это обусловленное договором вознаграждение, выполняет иные, обусловленные договором обязанности и по окончании срока договора обязан возвратить имущество арендодателю (наймодателю) в том состоянии, в каком он его получил с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Во временное пользование по договору могут быть сданы временно не используемые здания и сооружения, производственные, складские и иные помещения, оборудование, транспортные средства, инвентарь и другие материальные ценности. Предоставляются на прокат приборы, оборудование, другие технические средства. Применяется типовый договор проката, заключаемый на длительный срок, и разовый договор проката.

На условиях проката могут передаваться излишние или неиспользуемые оборудование, внутри - складские транспортные средства (автокары), могут оказываться нанимателю дополнительные услуги.

Организации широко используют этот договор при аренде первых этажей жилых и коммунальных зданий для оборудования торговых помещений, полуподвалов для подсобных помещений и складов.

В аренду могут быть переданы земельные участки, участки недр и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (не потребляемые вещи). Законом могут быть установлены виды имущества, сдача которого в аренду не допускается или ограничивается, а также особенности сдачи в аренду земельных участков, участков недр и других обособленных природных объектов (ст. 607 ГК РФ).

В договоре аренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. При отсутствии этих данных в договоре условие об объекте, подлежащем передаче в аренду, считается несогласованным сторонами, а соответствующий договор незаключенным.

Срок договора аренды определяется сторонами в договоре. Если срок аренды в договоре не определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок. В этом случае каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимого имущества - за три месяца. Законом или договором может быть установлен иной срок для предупреждения о прекращении договора аренды, заключенного на неопределенный срок.

Законом могут устанавливаться максимальные (предельные) сроки договора для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. Договор аренды, заключенный на срок, превышающий установленный законом предельный срок, считается заключенным на срок, равный предельному (ст. 610 ГК РФ).

Договор аренды на срок более одного года, а если одна из сторон является юридическим лицом - независимо от срока, должен быть заключен в письменной форме.

Договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом.

Права и обязанности сторон Арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества. Обычно в договоре предусматривается, в каком документе (акт сдачи-приемки имущества, документ о санитарном состоянии и др.) удостоверяется состояние сдаваемого в аренду имущества.

Имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т.п.), если иное не предусмотрено договором. Если арендатору не были предоставлены документы или принадлежности, он может их потребовать или расторгнуть договор, а также взыскать убытки. Подобные же действия может совершить арендатор, если арендодатель не предоставил сданное в наем имущество в указанный в договоре срок, а если такой срок не указан - в разумный срок (ст. 611 ГК РФ).

Арендодатель отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, полностью или частично препятствующие пользованию им, даже если во время заключения договора он не знал об этих недостатках.

При обнаружении таких недостатков арендатор вправе по своему выбору потребовать: устранения недостатков, либо возмещения расходов по их устранению, либо соразмерного уменьшения арендной платы, либо удержания суммы понесенных расходов из арендной платы, предварительно уведомив об этом арендодателя, либо досрочного расторжения договора. Например, не работает отопление или водоснабжение в арендованном нежилом помещении.

Арендодатель, извещенный о требованиях арендатора, может произвести необходимый ремонт или заменить предоставленное в аренду имущество другим. Арендатор может потребовать возмещения причиненных убытков.

Арендодатель не отвечает за те недостатки сданного в аренду имущества, которые были им оговорены при заключении договора или были заранее известны арендатору либо должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора или передаче имущества в аренду (например, при прокате автомобиля или автокара, оборудования предприятия и др.) (ст. 612 ГК РФ).

При сдаче имущества в аренду арендодатель обязан предупредить арендатора о всех правах третьих лиц на имущество (например, право залога). Неисполнение этой обязанности дает право арендатору требовать уменьшения арендной платы либо расторжения договора с возмещением убытков (ст. 613 ГК РФ).

Арендатор обязан вносить арендную плату, которая определяется при заключении договора, в котором предусматриваются порядок, условия и сроки внесения платы (за год вперед, ежемесячно, ежеквартально и т.п.). Оплата может быть в денежном выражении, а может предоставляться в виде оказания определенных услуг (ремонт, строительство и др.), возложения на арендатора обусловленных договором затрат по улучшению арендованного имущества.

Наниматели нежилых помещений должны участвовать во всех расходах домовладения по оплате за пользование газом, водопроводом, электроэнергией, водоснабжением, расходах по эксплуатации и текущему ремонту пропорционально площади занимаемых ими помещений. Виды и размер оплаты согласовываются сторонами при заключении договора.

Размер арендной платы может изменяться по соглашению сторон в сроки, предусмотренные договором, но не чаще одного раза в год, если законом не предусмотрены иные минимальные сроки (ст. 614 ГК РФ).

Арендатор обязан пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора аренды, а если такие условия не определены - в соответствии с назначением имущества (например, помещение, предназначенное для использования под контору, нельзя превратить в физкультурный зал или склад).

Арендатор вправе с согласия арендодателя сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем) и передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем), предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив, если иное не установлено законом. В этих случаях, за исключением перенайма, ответственным по договору остается арендатор.

Договор субаренды не может быть заключен на срок больший, чем срок договора аренды. К договорам субаренды применяются правила о договорах аренды. Договор субаренды прекращается при досрочном прекращении основного договора аренды. От арендатора, пользующегося имуществом не в

соответствии с условиями договора и назначением имущества, арендодатель имеет право потребовать расторжения договора и возмещения убытков (ст. 615 ГК РФ).

И арендатор, и арендодатель несут обязанности по капитальному и текущему ремонту арендованного имущества. Однако это правило диспозитивное: стороны могут сами договориться о том, кто и какой ремонт производит. Если договоренности об этом нет, законом установлено, что арендодатель производит за свой счет капитальный ремонт, а арендатор - текущий.

Объем работ по капитальному ремонту и срок его выполнения предусматриваются в договоре или дополнительном соглашении к нему.

Арендатор обязан поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы по содержанию имущества, если иное не установлено законом или договором (ст. 616 ГК РФ).

Законом предусмотрены последствия ухудшения или улучшения арендованного имущества (ст. 623 ГК РФ).

В случае порчи, пропажи, обесценения арендованного имущества арендатор несет за это ответственность и возмещает причиненные убытки независимо от того, причинены они самим арендатором или его работниками, членами семьи.

Произведенные арендатором отделимые без вреда для имущества улучшения являются его собственностью и могут быть им изъяты при прекращении договора. Неотделимые улучшения (например, изготовление внутренней электропроводки вместо наружной), совершенные с согласия арендодателя, становятся собственностью арендодателя, но арендатор имеет право на возмещение стоимости этих улучшений,

Стоимость улучшений, произведенных без согласия арендодателя, возмещению не подлежит, если иное не предусмотрено законом.

Улучшения арендованного имущества, как отделимые, так и неотделимые, произведенные за счет амортизационных отчислений от этого имущества, являются собственностью арендодателя.

Расторжение и прекращение договора аренды

Арендодатель может досрочно расторгнуть договор, если арендатор:

- 1) пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначением имущества либо с неоднократными нарушениями;
- 2) существенно ухудшает имущество;
- 3) более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату;
- 4) не производит капитальный ремонт имущества в установленный договором аренды срок.

Договором аренды могут быть установлены и другие основания досрочного расторжения договора по требованию арендодателя. Если обе стороны согласны с расторжением договора, оно происходит по соглашению сторон. При несогласии арендатора требование арендодателя рассматривается в суде или арбитражном суде (ст. 619 ГК РФ).

Договор аренды, может быть досрочно расторгнут и по требованию арендатора, если:

- 1) арендодатель не предоставляет имущество в пользование арендатору либо создает препятствия пользованию имуществом) в соответствии с условиями договора или назначением имущества;
- 2) арендованное имущество имеет недостатки, которые не были оговорены при заключении договора, не были заранее известны арендатору и не должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора;
- 3) арендодатель не производит в установленные сроки капитальный ремонт имущества;
- 4) арендованное имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для использования.

Договором могут быть установлены и другие основания для досрочного расторжения договора по требованию арендатора.

Законом установлены преимущества арендатора, выполняющего надлежащим образом свои обязанности: он имеет по истечении срока договора при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды на новый срок.

Если арендодатель отказал арендатору в заключении договора на новый срок, а заключил договор с другим лицом, бывший арендатор может потребовать перевода на него прав арендатора или

возмещения ему причиненных убытков. При заключении договора на новый срок условия могут быть изменены по соглашению сторон (ст. 612 ГК РФ).

Договор аренды прекращается по соглашению сторон, по истечении срока, при существенном изменении обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (ст. 451 ГК РФ).

Переход права собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненно наследуемого владения) на сданное в аренду имущество к другому лицу не является основанием для изменения или расторжения договора аренды.

В случае смерти гражданина, арендующего недвижимое имущество, его права и обязанности по договору аренды переходят к наследнику, если законом или договором не предусмотрено иное. Арендодатель не вправе отказать такому наследнику во вступлении в договор на оставшийся срок его действия, за исключением случаев, когда заключение договора было обусловлено личными качествами арендатора (ст. 617 ГК РФ).

Прекращение договора аренды возможно в случае выкупа арендатором арендованного имущества. Условие о выкупе арендатором арендованного имущества по истечении срока аренды или до его истечения при внесении арендатором обусловленной выкупной цены может быть предусмотрено в договоре или в дополнительном соглашении сторон, которые вправе договориться о зачете ранее выплаченной арендной платы в выкупную цену.

В отдельных случаях законом могут быть установлены случаи запрещения выкупа арендованного имущества (ст. 624 ГК РФ).

Отдельные виды договора аренды.

К отдельным видам договора аренды относятся: прокат, аренда транспортных средств, зданий и сооружений, предприятий; финансовая аренда (финансовый лизинг), жилищный наем. К ним применяются общие правила об аренде, хотя могут быть установлены и специальные правила.

По договору проката арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в качестве постоянной предпринимательской деятельности, передает его за плату во временное владение и пользование для потребительских целей, например прокатные пункты вещей длительного пользования, кинопрокат и др. (ст. 626-634 ГК РФ).

По договору аренды транспортных средств (фрахтование на время) арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации (ст. 632-641 ГК РФ).

По договору аренды зданий и сооружений, а также предприятий передается во временное владение и пользование названное имущество.

По договору аренды предприятия в целом как имущественного комплекса, используемого для осуществления предпринимательской деятельности, арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование, земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства, передать на условиях и в пределах, определяемых договором, запасы сырья, топлива, материалов и другие оборотные средства, право пользования землей, водой и другими природными ресурсами и иные права, а также долги предприятия (ст. 656-664 ГК РФ).

По договору финансовой аренды (лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей (ст. 665-670 ГК РФ).

Договор найма жилого помещения регулируется ст. 671-688 ГК РФ.

Контрольные вопросы к § 5.11

1. Понятие договора аренды, права и обязанности сторон.
2. Последствия перехода права собственности на имущество, сданное в аренду, к другому лицу. Выкуп арендованного имущества.
3. Виды договора аренды: прокат, аренда транспортных средств, зданий, сооружений, предприятий, финансовый лизинг, жилищный наем.

5.12. Договор подряда

Общие положения

Договор подряда определяется, как соглашение в силу которого подрядчик обязуется выполнить по заданию заказчика определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Договор подряда считается **консенсуальным**, поскольку для возникновения прав и обязанностей достаточно лишь соглашения между подрядчиком и заказчиком; **взаимным**, так как порождает и права, и обязанности у заказчика и подрядчика; **возмездным**, поскольку затраты подрядчика проявляются в расходовании имущества, а заказчика - в выплате вознаграждения.

Исходя из определения договора подряда сторонами являются подрядчик и заказчик, которыми могут быть организации, наделенные правами юридического лица, а также граждане, возраст которых не должен быть меньше 18 лет. Однако несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью (ст. 27 ГК РФ). Поэтому такой гражданин (т.е. эмансипированный) может заключать договор подряда, как на стороне заказчика, так и на стороне подрядчика.

Предметом договора подряда является результат, который должен быть достигнут в процессе выполнения работы. Результат, полученный подрядчиком в ходе выполнения заказанной работы, выражается в создании какой-либо вещи, например костюма, сшитого в ателье или индивидуально гражданином, оказании услуг, к примеру, уборка помещения и т.д.

Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результатов заказчику. По договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает права на нее заказчику. Если иное не предусмотрено договором, подрядчик самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика.

Законодатель также предусмотрел, что выполнение работы может осуществляться иждивением подрядчика. В частности, согласно ст. 704 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором, работа выполняется иждивением подрядчика - из его материалов, его силами и средствами. В этом случае подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц.

В ГК РФ закреплен порядок распределения рисков между сторонами договора подряда. Так, в соответствии со ст. 705 этого нормативного акта риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона; риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик.

При просрочке передачи или приемки результата работы риск несет сторона, допустившая просрочку.

Законодатель также установил, что, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своего обязательства других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика (ст. 706 ГК РФ).

Если на стороне подрядчика выступают одновременно два или более лица, то при неделимости обязательства они признаются по отношению к заказчику солидарными должниками и соответственно солидарными кредиторами. При делимости предмета обязательства, а также в других случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором, каждое лицо (когда их два или более) приобретает права и несет обязанности по отношению к заказчику в пределах своей доли (ст. 321 ГК РФ).

В тех случаях, когда выполнение работ (изготовление вещи, оказание услуг) по договору подряда осуществляет лично гражданин без образования юридического лица, такая деятельность согласно ст. 23 ГК РФ признается индивидуальным предпринимательством.

Договор подряда применяется и в сфере капитального строительства.

Содержание договора подряда

Договор подряда включает условия, представляющие собой права и обязанности подрядчика и заказчика, выраженные в форме пунктов договора. В договоре подряда оговариваются такие условия, как вид работы, ее цена, срок выполнения, порядок оплаты, качество результата.

Вид работы как существенное условие договора подряда характеризуется не только технологией создания (производства) вещи (товара), но и правовым режимом. Вид работы включает изготовление, переработку, обработку.

Изготовление вещи (товара) предусматривает процесс работы по созданию новой вещи и как следствие этого возникновение первоначального права собственности на изготовленную вещь у подрядчика по заданию заказчика. В этом случае по договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает права на нее заказчику. Таким образом, имеет место добровольное правопреемство.

Цена работы может быть определена путем составления сметы. В случаях когда работа выполняется в соответствии со сметой, составленной подрядчиком, смета приобретает силу и становится частью договора подряда с момента подтверждения ее заказчиком.

Цена работы (сметы) может быть приблизительной или твердой. При отсутствии других указаний в договоре подряда цена работы считается твердой.

Срок выполнения работы также является условием договора подряда. В договоре подряда стороны указывают начальный и конечный сроки выполнения работы. По соглашению между заказчиком и подрядчиком в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Указанные в договоре подряда начальный, конечный и промежуточный сроки выполнения работ могут быть изменены в случаях и в порядке, предусмотренных договором.

Порядок оплаты работы является условием договора подряда и имеет некоторые особенности. В частности, если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок либо с согласия заказчика - досрочно.

Подрядчик вправе требовать выплаты ему аванса либо задатка только в случаях и в размере, указанных в законе или договоре (ст. 711 ГК РФ).

В ГК РФ закреплено право подрядчика на удержание результатов работы. Так, при неисполнении заказчиком обязанности уплатить установленную цену либо иную сумму, причитающуюся подрядчику в связи с выполнением договора, подрядчик имеет право на удержание результата работ, а также принадлежащего заказчику оборудования, переданного для переработки (обработки) вещи, остатка неиспользуемого материала и другого оказавшегося у него имущества заказчика до уплаты заказчиком соответствующих сумм.

Качество результата работы является условием договора подряда. Выполненная подрядчиком работа должна соответствовать условиям договора, а при отсутствии или неполноте условий договора - требованиям, обычно предъявляемым к работе соответствующего рода. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, результат выполненной работы должен в момент передачи заказчику обладать свойствами, указанными в договоре, или определенными обычно предъявляемыми требованиями и в пределах разумного срока быть пригодным для установленного договором использования, а если такое использование договором не предусмотрено - для обычного использования результата работы такого рода (ст. 721 ГК РФ).

Если законом, иными правовыми актами или в установленном ими порядке предусмотрены обязательные требования к работе, выполняемой по договору подряда, подрядчик, действующий в качестве предпринимателя, обязан выполнить работу, соблюдая эти обязательные требования.

Подрядчик может принять на себя по договору обязанность выполнить работу, отличающуюся более высокими требованиями к качеству по сравнению с установленными обязательными для сторон требованиями.

В случае, когда законом, иным правовым актом, договором подряда или обычаями делового оборота предусмотрено установление для результатов работы гарантийного срока качества, результат работы должен в течение всего гарантийного срока соответствовать условиям договора о качестве.

Ответственность заказчика и подрядчика

Действующее законодательство предусматривает ответственность за нарушение гражданских прав. В частности, согласно ст. 12 ГК РФ защита гражданских прав осуществляется путем возмещения убытков, взыскания неустойки, компенсации морального вреда и других способов защиты. За нарушение условий договора подряда виновная сторона несет имущественную ответственность.

Разновидностью ответственности подрядчика за ненадлежащее качество результата работы законодатель признает:

- безвозмездное устранение недостатков результата работы в разумный срок;
- соразмерное уменьшение установленной за работу цены;
- возмещение расходов заказчика на устранение недостатков, когда право заказчика устранять их предусмотрено в договоре подряда.

Ответственность наступает, если работа выполнена подрядчиком с отступлениями от договора подряда, ухудшившими результат работы, или с иными недостатками, которые делают его непригодным для предусмотренного в договоре, либо - при отсутствии в договоре соответствующего условия - для обычного использования.

Кроме того, подрядчик вправе вместо устранения недостатков результата работы, за которые он отвечает, безвозмездно выполнить работу заново с возмещением заказчику причиненных просрочкой исполнения убытков.

Наряду с имущественной ответственностью подрядчик согласно ст. 13 Закона РФ «О защите прав потребителей» несет ответственность за причинение морального вреда, размер возмещения которого определяется судом, если иное не предусмотрено законодательными актами.

Имущественная ответственность заказчика возникает в форме взыскания убытков либо путем продажи подрядчиком результата выполненной работы.

Контрольные вопросы к § 5.12

1. Определение понятия и сфера применения договора подряда.
2. Чем отличается договор подряда от трудового договора?
3. Каковы права и обязанности подрядчика?
4. Назовите права и обязанности заказчика.
5. Какова ответственность заказчика и подрядчика по договору подряда за нарушение условий договора?

5.13. Договор перевозки грузов

Общие положения.

Вид транспорта определяет и виды перевозок - железнодорожные, автомобильные, морские, речные, воздушные и трубопроводные (для транспортирования нефти и газа).

Все перевозки в зависимости от территориального признака подразделяются на *внутригосударственные* (т.е. перевозки в пределах данной страны) и *международные* (например, перевозка и буксировка между портами России и иностранными портами согласно Кодексу торгового мореплавания* могут осуществляться как судами, плавающими под Государственным флагом России, так и при условии взаимности судами, плавающими под иностранным флагом).

* Кодекс торгового мореплавания РФ, принятый 30 апреля 1999 г. Российская газета. 1999 г. 1 - 5 мая.

По характеру перевозимого объекта действующее транспортное законодательство различает следующие виды перевозок: 1) перевозка грузов; 2) перевозка пассажиров и их багажа; 3) перевозка почты (пп. 91-96 УАТ).

Перевозка грузов, пассажиров и их багажа может осуществляться системой прямых смешанных сообщений: автомобильно-железнодорожных, автомобильно-водных, автомобильно-водно-железнодорожных, автомобильно-воздушных и других сообщений.

Прямым смешанным сообщением называется такой вид (способ) организации перевозки грузов, когда в процессе транспортирования участвуют различные виды транспорта. Важной особенностью

такого вида (способа) организации перевозки является транспортирование по единому транспортному документу, действующему на всем пути следования и на всех видах транспорта.

Для перевозки грузов, пассажиров, багажа и почты применяется и такой вид (способ) организации перевозки, как прямое сообщение, сущность которого состоит в том, что в перевозках участвуют разные предприятия (являющиеся юридическими лицами) одного вида транспорта. Например, доставка груза из Москвы в Санкт-Петербург одним видом транспорта - железнодорожным, но различными предприятиями: Московской железной дорогой и Октябрьской железной дорогой.

Перевозка грузов, пассажиров и их багажа, а также почты может осуществляться и в местном сообщении, т.е. когда перемещение объекта достигается одним видом транспорта в пределах действия одного предприятия. Например, Москва - Товарная - Серпухов (находится в Московской области), поскольку обе станции входят в состав Московской железной дороги.

Кроме классификации перевозок, общей для всех видов транспорта, существует разграничение перевозок внутри отдельных видов транспорта. Автомобильные перевозки в соответствии с п. 5 УАТ подразделяются на городские (т.е. в пределах города), пригородные (т.е. за пределы города на расстояние 50 км), межреспубликанские (осуществляемые на территории двух и более республик), международные (осуществляемые за пределы или из-за пределов территории России).

Автомобильные перевозки могут осуществляться централизованно, т.е. задание по перевозке груза дает перевозчику грузоотправитель. Если же задание по перевозке груза перевозчику исходит от грузополучателя, то такую перевозку принято считать децентрализованной. На морском транспорте каботажные перевозки делят на виды: малый и большой каботаж. Пример малого каботажа - перевозка груза по Черному морю из порта Туапсе в порт Новороссийск. Пример большого каботажа - перевозка грузов из порта Мурманск (находится на берегу Баренцева моря) в порт Певек, расположенный на берегу Северного Ледовитого океана.

Конкретизация правового регулирования отношения по перевозкам обеспечивается транспортным законодательством, в частности Транспортным уставом железных дорог РФ, регулирующим перевозки по железной дороге; Уставом автомобильного транспорта; Кодексом торгового мореплавания; Воздушным кодексом РФ - «Собрание законодательства РФ». 1997. №12. Ст. 1383.

Организация перевозок грузов

Развитие рынка повлияло на многие стороны хозяйственной деятельности в государстве, в том числе и на основы перевозок грузов. В частности, согласно ст. 791 ГК РФ перевозчик обязан подать отправителю груза под погрузку в срок, установленный принятой от него заявкой (заказом), договором перевозки или договором об организации перевозок, исправные транспортные средства в состоянии, пригодном для перевозки соответствующих грузов.

В развитие этого положения в Транспортном уставе железных дорог (ТУЖД) РФ (ст. 15-52) от 19.12.97 г. установлены организационные предпосылки заключения договора перевозки грузов. Например, в соответствии со ст. 17 ТУЖД железные дороги и грузоотправители при систематическом осуществлении перевозок грузов могут заключать долгосрочные договоры об организации перевозок. В этих договорах определяются объемы, сроки и условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозок, порядок расчетов, а также иные условия организации перевозок. В соответствии с указанными договорами железные дороги обязуются в установленные сроки принимать грузы в обусловленном объеме, грузоотправители обязуются предъявлять их для перевозок.

Наряду с долгосрочными договорами об организации перевозок ТУЖД в ст. 17 установлено, что перевозки грузов по железным дорогам осуществляются в соответствии с заявками на перевозки грузов, которые представляются грузоотправителями в управления железных дорог отправления грузов не менее чем за 10 дней до начала перевозок грузов, а также не менее чем за 15 дней до начала перевозок грузов, направляемых на экспорт, и в прямом смешанном сообщении.

Однако по просьбам грузоотправителей при возникновении необходимости срочных перевозок грузов в ТУЖД (ст. 18) закреплено право управлений железных дорог самостоятельно устанавливать иные, чем предусмотренные ст. 17 ТУЖД сроки предъявления заявок на перевозки грузов в пределах одной железной дороги (местное сообщение), а в пределах нескольких или всех железных дорог (прямое смешанное сообщение), на экспорт и в прямом смешанном сообщении по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта.

Управление железной дорогой должно рассмотреть представленную заявку в течение 3 дней при перевозке грузов в прямом сообщении, в течение 10 дней при перевозке грузов, направляемых на экспорт, и при перевозке грузов в прямом смешанном сообщении, сообщить грузоотправителю о ее принятии или возратить ее с обоснованием отказа.

В ТУЖД РФ предусмотрено правило (ст. 18), согласно которому по просьбе грузоотправителей железные дороги имеют право: а) разрешать в исключительных случаях внутристанционные (в пределах одной железнодорожной станции) перевозки; б) заменять предусмотренной заявкой на перевозку грузов крытый подвижной состав открытым подвижным составом при определенных условиях; в) изменять предусмотренные заявками на перевозки грузов железные дороги назначения и железнодорожные станции назначения.

Таким образом, ныне действующая система перевозок грузов на железнодорожном транспорте базируется (основывается) на таких правовых формах, как заявки и договоры об организации перевозок грузов, которые в свою очередь являются предпосылкой заключения договора перевозки грузов.

Понятие, содержание и заключение договора перевозки грузов

В соответствии с долгосрочным договором об организации перевозок грузов у транспортной организации и грузоотправителя (юридического лица) возникает взаимная обязанность предъявить груз и подать под погрузку транспортные средства. А это в свою очередь влечет за собой заключение договора перевозки грузов.

Договор перевозки грузов - это соглашение между отправителем и перевозчиком по транспортированию груза.

Договор перевозки грузов характеризуют как двусторонний, возмездный и, как правило, реальный, поскольку он считается заключенным после передачи груза перевозчику. Исключение из этого правила составляет лишь договор морской перевозки груза с условием предоставления для перевозки всего судна, части его или определенных судовых помещений. Этот договор принято относить к числу консенсуальных договоров.

Участниками договорных отношений по перевозке грузов являются с одной стороны транспортная организация, с другой - грузоотправитель (предприятие, наделенное, как и транспортное предприятие, правами юридического лица, а также гражданин, сдавший груз от своего имени).

К условиям договора перевозки относят предмет договора, срок, провозную плату, обеспечение сохранности груза, выполнение погрузочно-разгрузочных работ и др.

Предметом договора перевозки грузов является транспортная услуга, которая выражается в перемещении груза из одного населенного пункта в другой, выполнении соответствующих погрузочно-разгрузочных работ, хранении и других условиях.

Провозная плата представляет собой цену транспортной услуги, устанавливаемую государством в соответствующих тарифах. Определение размера провозной платы соглашением сторон допускается при перевозках грузов иностранных фрахтователей на российских судах и в некоторых других случаях.

В соответствии с п. 70 УАТ на автомобильном транспорте провозная плата за перевозку грузов взимается за расстояние по кратчайшему направлению (маршруту). Однако транспортное законодательство допускает и иной порядок определения оплаты перевозок грузов. Например, согласно п. 70 УАТ транспортное предприятие обязано при приеме заказа поставить грузоотправителя в известность об увеличении расстояния перевозки. В этом случае провозная плата взимается за фактическое расстояние перевозки.

Кроме провозной платы транспортной организации (т.е. перевозчику) оплачиваются такие услуги, как хранение груза, погрузочно-разгрузочные работы и др.

Права и обязанности участников договора перевозки грузов сводятся главным образом к следующему. Перевозчик обязан в срок доставить груз в пункт назначения и выдать его грузополучателю, т.е. лицу, указанному в транспортном документе (договоре); обеспечить сохранность груза при перевозке; своевременно известить грузополучателя о прибытии в его адрес груза; если перевозчик нарушит это требование, то грузополучатель освобождается от имущественной ответственности в случае простоя транспортных средств при разгрузке. Перевозчик имеет право требовать от грузоотправителя передать груз вместе с оформленными документами и оплатить перевозку.

Грузоотправитель обязан: сдать с соблюдением установленных правил груз к перевозке; обеспечить надлежащее (т.е. правильное) использование выделенных ему транспортных средств; внести провозную плату.

Грузополучатель обязан принять груз и внести платежи, не уплаченные грузоотправителем.

Транспортным законодательством установлено, что договоры перевозки грузов должны заключаться в письменной форме.

Договор железнодорожной перевозки грузов заключается в форме железнодорожной накладной, поскольку грузоотправитель должен представить станции отправления на каждую отправку груза *накладную*, которая является основным провозным документом (ст. 31-33 ТУЖД). Накладная составляется на имя определенного грузополучателя. Ее подписывает грузоотправитель, и она сопровождает груз на всем пути его следования, а на станции назначения ее выдают грузополучателю вместе с грузом. Время приема груза к перевозке удостоверяется календарным штампом станции на накладной.

Для удостоверения приема груза к перевозке станция выдает грузоотправителю грузовую квитанцию (ст. 31 ТУЖД).

Правовое значение железнодорожной накладной состоит не только в том, что она выполняет роль письменного договора перевозки груза, но и в том, что она является одним из важных документов, представление которого необходимо в подлиннике при предъявлении претензий к железной дороге в случае просрочки доставки груза либо его недостачи или порчи. Что касается грузовой квитанции, то, удостоверяя факт сдачи груза к перевозке, грузополучатель с ее помощью вправе предъявить претензию к железной дороге при утрате груза (ст. 138 ТУЖД РФ).

Аналогичный порядок оформления грузовых перевозок установлен **на речном**, а с некоторыми изменениями (например, грузоотправитель вместо грузовой квитанции получает копию накладной) и на воздушном транспорте.

Договор перевозки грузов автомобильным транспортом оформляется в виде *товарно-транспортной накладной*. Ее заполняет грузоотправитель и передает вместе с грузом перевозчику. Товарно-транспортная накладная составляется, как правило, в четырех экземплярах. Она является основным провозным документом, по которому производится списание этого груза грузоотправителем и оприходование его грузополучателем (п. 47 УАТ). Другими документами при перевозке грузов автомобильным транспортом являются *квитанция*, выдаваемая перевозчиком грузоотправителю в удостоверение принятия груза к перевозке, и *путевой лист*.

Типовая форма товарно-транспортной накладной и форма путевого листа, а также правила их заполнения утверждаются в порядке, установленном законодательством (п. 47 УАТ).

Путевой лист применяют не только для внутреннего расчета работы водителей, но и для отражения в нем таких сведений, как наименование и количество груза, маршрут следования, время простоя.

Договор морской перевозки грузов оформляется (без предоставления грузоотправителю всего судна или его части) *коносаментом*, который составляется на основании подписанного отправителем документа (ст. 117 КТМ). Один экземпляр коносамента следует с грузом, другой выдается грузоотправителю. Коносамент является ценной бумагой.

Если договор морской перевозки грузов заключается с предоставлением грузоотправителю для перевозки всего судна или его части (палубы, трюма и др.), то такой договор называется чартером.

Ответственность сторон за нарушение условий договора перевозки грузов

Действующее законодательство (гражданское, транспортное) установило имущественную ответственность за нарушение условий договора перевозки грузов. При этом всякое предварительное соглашение между перевозчиком и грузоотправителем об изменении имущественной ответственности не имеет силы.

За недоподачу железной дорогой вагонов и контейнеров и за не использование грузоотправителем поданных вагонов и контейнеров уплачивается штраф.

За просрочку в доставке груза железная дорога уплачивает грузополучателю штраф, если не докажет, что просрочка произошла не по ее вине. Размер штрафа за невыполнение заявки регулируется законом (ст. 105 ТУЖД РФ).

Уплата штрафа в процентах применяется и на других видах транспорта. Так, на автомобильном транспорте за просрочку в доставке груза при междугородных перевозках автотранспортные

предприятия уплачивают грузополучателям штраф в размере 12 % провозной платы за каждые сутки просрочки. Общая сумма штрафа за просрочку в доставке не может превышать 60 % провозной платы (п. 137 УАТ).

Контрольные вопросы к § 5.13

1. Каковы виды организации перевозок и их отличительные признаки (территориальный, по характеру перевозимого объекта, по единому транспортному документу)?
2. В чем особенность перевозки грузов в прямом смешанном сообщении?
3. Назовите основные виды нормативных правовых актов, регулирующих отношения в сфере перевозок.
4. Перечислите правовые формы организации перевозок.
5. Назовите систему транспортных договоров и порядок их применения.
6. Дайте понятие договора перевозки грузов и укажите его форму.
7. Каково содержание договора перевозки груза?
8. Перечислите права и обязанности участников обязательств по перевозке груза.
9. Какова ответственность за нарушение условий договора перевозки груза?

5.14. Расчетные и кредитные правоотношения

Общие положения

Договорные обязательства, участниками которых выступают государственные и иные предприятия и организации, обычно являются денежными и порождают два взаимообусловленных встречных обязательства: с одной стороны - передачу вещи, оказание услуг, производство работ и т.д., а с другой - оплату переданной вещи, оказанной услуги или произведенной работы. Следовательно, основному экономическому содержанию отношения между договорными партнерами сопутствует денежное обязательство оплаты, имеющее место в договорах купли-продажи, поставки, перевозки, подряда, аренды и т.д.

При оплате гражданином или юридическим лицом купленного товара или оказанной услуги наличными деньгами специальные расчетные правоотношения не возникают. Но когда расчеты между договорными контрагентами осуществляются в безналичном порядке через банк, они образуют особые расчетные правоотношения. Происходит это потому, что банк оказывается дополнительным, третьим участником подобных отношений. Участие банка и сторон основного договорного обязательства (купля-продажа, поставка, перевозка и т.д.) в отношениях по расчетам потребовало принятия специального законодательства, регламентирующего формы и порядок, в которых они должны осуществляться независимо от характера и содержания основного обязательства.

Таким образом, *под расчетными правоотношениями понимаются правоотношения, которые возникают между сторонами денежного договорного обязательства и банковским учреждением в связи с производством платежей согласно обязательным правилам расчетов за переданное имущество, оказанные услуги или выполнение работы.*

Любая торгово-коммерческая деятельность требует наличия у предприятия денежных средств. Во многих случаях их недостаточно для приобретения необходимых товаров и продукции, для оплаты денежных требований кредиторов. Одним из возможных способов оплаты товаров и услуг служит кредит. Он имеет место тогда, когда банк оплаты или иное кредитное учреждение выдает нуждающемуся в денежных средствах предприятию соответствующую сумму с условием ее возврата к определенному сроку. Впрочем, в условиях допуска коммерческого кредита возможно взаимное кредитование предприятия, минуя банк. Такие отношения могут оформляться, в частности, при помощи векселя.

Следует различать **товарный и денежный кредит**. Товарный кредит обычно предполагает предоставление заемщику соответствующих товаров с отсрочкой платежа. При денежном кредите заемщику предоставляются деньги на определенный срок. Если кредит предоставляется банком, то он является **банковским кредитом**.

Следовательно, *банковское кредитное правоотношение - это денежное обязательство, в силу которого ссудополучатель обязуется возвратить к установленному сроку ссудодателю - банку полученную от него сумму в том же количестве и с процентами.*

Правовая организация банковской системы России

Правовые основы современной банковской системы Российской Федерации были установлены Законом «О Центральном банке РСФСР (Банке России)» от 2 декабря 1990 г. (с изменениями от 12 декабря 1991 г., 13 февраля и 24 июня 1992 г.) и Федеральным законом «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», вступившим в силу (за исключением отдельных статей) 4 мая 1995 г. Этот Федеральный закон по существу новая редакция Закона РСФСР «О Центральном банке РСФСР (Банке России)» с учетом изменений и дополнений, оформившихся в виде Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР «О Центральном банке РСФСР (Банке России)».

Названные законы предусматривают функционирование в России двухуровневой банковской системы. Первый уровень - это Центральный банк России, банки субъектов Российской Федерации. Эти банки вместе с их учреждениями образуют единую систему центральных государственных банков, основанную на общей денежной единице, и выполняют функцию резервной системы.

Второй уровень банков составляют коммерческие банки. Они различаются: а) по принадлежности уставного капитала и способу его формирования - в форме акционерных обществ и обществ с ограниченной ответственностью, с участием иностранного капитала, иностранные банки и др.; б) по видам совершаемых операций - универсальные и специализированные; в) по территориальной деятельности - республиканские, региональные; г) по отраслевой ориентации.

Коммерческие банки действуют в соответствии с их уставами. Они независимы от исполнительных и распорядительных органов государственной власти и управления при принятии ими решений, связанных с текущей банковской деятельностью. Они вправе создавать союзы, ассоциации и иные объединения для координации своей деятельности и защиты своих интересов.

Действующее банковское законодательство определяет правовое положение коммерческих банков.

Под *банком* закон понимает коммерческое учреждение, являющееся юридическим лицом, которому на основании лицензии ЦБ РФ предоставлено право привлекать денежные средства от юридических и физических лиц и от своего имени размещать их на условиях возвратности, платности и срочности, а также осуществлять иные банковские операции.

Банки действуют на основании своих уставов и осуществляют деятельность, основываясь на лицензии, выдаваемой Банком России. Устав банка подлежит регистрации в Банке России.

Расчетные правоотношения

Согласно банковскому законодательству платежи по обязательствам между организациями и гражданами, связанные с их предпринимательской деятельностью, должны производиться в порядке безналичных расчетов через кредитные учреждения, где этим организациям открываются расчетные (текущие) счета.

Наличие у организации расчетного счета обязательно не только для расчетов, но и служит необходимой предпосылкой для ее участия в кредитных правоотношениях.

Правила открытия банковского счета, и совершения операций по ним предусмотрены ГК РФ и Инструкцией ЦБ РФ № 28. Гражданский кодекс РФ определяет понятие договора банковского счета как договора, по которому банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету.

Договор банковского счета заключается путем открытия клиенту или указанному им лицу счета в банке на условиях, согласованных сторонами.

Заключение договора банковского счета является для банка обязанностью. Поэтому обращение к нему клиента с предложением открыть счет на объявленных банком для открытия счетов данного вида условиях, соответствующих требованиям, предусмотренным законом и установленным в соответствии с банковскими правилами, обязывает банк заключить договор с клиентом.

Банк не вправе отказать в открытии счета, совершение соответствующих операций, по которому предусмотрено законом, учредительными документами банка и выданным ему разрешением (лицензией). Исключение составляют случаи, когда такой отказ вызван отсутствием у банка возможности принять на банковское обслуживание либо допускается законом или иными правовыми актами.

В случае необоснованного уклонения банка от заключения договора банковского счета клиент вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. При этом банк должен возместить клиенту причиненные ему убытки (ст. 444 и 846 ГК РФ).

В силу договора банковского счета банк вправе использовать имеющиеся на счете денежные средства. Но при этом он гарантирует право клиента беспрепятственно распоряжаться этими средствами.

Надо четко уяснить важное правило, в силу которого банку не предоставлено право определять и контролировать направления использования денежных средств клиентом и устанавливать другие, не предусмотренные законом или договором ограничения его права распоряжаться денежными средствами по своему усмотрению.

Клиент вправе дать распоряжение банку о списании денежных средств со счета по требованию третьих лиц, в том числе связанных с исполнением клиентом своих обязательств перед этими лицами.

Договором банковского счета может быть предусмотрено удостоверение прав по распоряжению денежными суммами, находящимися на счете, электронными средствами платежа и другими документами с использованием в них аналогов собственноручной подписи, кодов, паролей и иных средств, подтверждающих, что распоряжение дано уполномоченным на это лицом.

На банк возложена обязанность совершать для клиента операции, предусмотренные для счетов данного вида законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота, если договором банковского счета не предусмотрено иное.

Важное значение имеет обязанность банка выполнять сроки операций по счету. Так, поступающие на счет клиента денежные средства банк должен зачислять не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета.

По распоряжению клиента банк обязан выдавать или перечислить со счета денежные средства клиента не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если иные сроки не предусмотрены договором банковского счета.

Расходы банка на совершение операций по счету взимаются банком в случаях, предусмотренных договором банковского счета (ст. 851 ПС РФ).

Проценты за пользование банком денежными средствами, находящимися на банковском счете, банк уплачивает, если иное не предусмотрено договором банковского счета.

Основанием списания денежных средств со счета служит распоряжение клиента. Без такого распоряжения списание допускается по решению суда, а также в случаях, установленных законом или предусмотренных договором между банком и клиентом.

Банковское законодательство, включая соответствующие нормы ГК РФ, определяет очередность списания денежных средств со счета. При этом, если на счете не имеются денежные средства, сумма которых достаточна для удовлетворения всех требований, предъявляемых к счету, списание этих средств со счета удовлетворяется в порядке календарной очередности поступления распоряжений клиента и других документов на списание, если иное не предусмотрено законом.

При недостаточности денежных средств на счете списание производится в определенной очередности (ст. 885 ГК РФ).

Законом установлена ответственность банка за задержку зачисления и необоснованности списания денежных средств. Прежде всего в таком случае по требованию клиента банк обязан зачислить соответствующую сумму на счет. Ответственность же составит уплата на эту сумму процентов и возмещение убытков в соответствии со ст. 395 ГК РФ.

По общему правилу ограничение прав клиента по распоряжению денежными средствами, находящимися на счете, не допускается. Однако по решению суда может быть наложен арест на счет либо приостановлены операции по счету в случаях, предусмотренных законом.

Банковское законодательство предусматривает банковскую тайну, состоящую прежде всего в гарантии банка тайны банковского счета, операций по счету и сведений о клиенте. Нарушение банковской тайны дает право клиенту потребовать от банка полного возмещения причиненных убытков, а в случаях, предусмотренных законом, также компенсации морального вреда.

Расторжение договора банковского счета допускается по заявлению клиента и по требованию банка. По заявлению клиента договор банковского счета расторгается в любое время. Банк же вправе

потребовать расторжения договора банковского счета в строго предусмотренных случаях, например при отсутствии операций по этому счету в течение года, если иное не предусмотрено договором.

Банковское законодательство допускает наличные и безналичные расчеты. *Наличные расчеты* с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться без ограничения суммы.

Расчеты же между юридическими лицами, а также расчеты с участием граждан, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, как правило, производятся в *безналичном порядке*. Расчеты между этими лицами могут производиться и наличными, если иное не установлено законом.

Формы расчетов и правовое регулирование отношений по расчетам

Под формой безналичных расчетов понимается совокупность правил, устанавливающих содержание определенного платежного документа, документооборота, а также способ платежа. К числу таких форм безналичных расчетов относятся: аккредитивная, чековая, посредством платежных поручений, расчеты по инкассо.

Аккредитивная форма расчетов. При расчетах по аккредитиву банк, действующий по поручению плательщика об открытии аккредитива и в соответствии с его указаниями (банк-эмитент), обязуется произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводный вексель либо дать полномочие другому банку (исполняющему банку) произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводный вексель.

Банки могут открывать следующие виды аккредитивов: покрытые (депонированные); непокрытые (гарантированные); отзывные; безотзывные.

Покрытыми (депонированными) считаются аккредитивы, при открытии которых банк-эмитент перечисляет собственные средства плательщика или предоставленный ему кредит в распоряжение банка-поставщика (исполняющий банк) на отдельный банковский счет («аккредитивы») на весь срок действия обязательств банка-эмитента.

Непокрытые (гарантированные) аккредитивы могут открываться в исполняющем банке путем предоставления ему права списывать всю сумму аккредитива с ведущегося у него счета банка-эмитента. Условием использования непокрытых аккредитивов служат установление между банками корреспондентских отношений и ходатайство предприятия о выставлении такого аккредитива.

Каждый аккредитив должен ясно указывать, является ли он отзывным или безотзывным. При отсутствии такого указания аккредитив следует рассматривать в качестве отзывного. *Отзывный* аккредитив может быть изменен или отменен банком-эмитентом без предварительного согласования с поставщиком (например, в случае несоблюдения условий, предусмотренных договором, досрочного отказа банка-эмитента гарантировать платежи по аккредитиву). *Безотзывный* аккредитив не может быть изменен или аннулирован без согласия поставщика, в пользу которого он открыт.

Если это предусмотрено условиями аккредитива, поставщик может досрочно отказаться от его использования. Любой аккредитив может быть использован для расчетов только с одним поставщиком.

Срок действия и порядок расчетов по аккредитиву устанавливаются в договоре между плательщиком и поставщиком. В этом договоре необходимо предусмотреть ряд условий, например указание банка-эмитента, вид аккредитива и способ его исполнения, полный перечень и точную характеристику документов, представляемых поставщиком для получения средств по аккредитиву.

Для открытия аккредитива плательщик должен представить обслуживающему банку (банку-эмитенту) заявление на бланке по утвержденной форме.

Средства по аккредитиву можно получать в следующем порядке. Поставщик, отгрузив товары, должен представить реестр счетов, отгрузочные и другие предусмотренные условиями аккредитива документы в обслуживающий банк. При исполнении всех условий аккредитива производится оплата.

Чековая форма расчетов. *Чек* называется ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. В качестве плательщика по чеку может быть указан только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков. Сама по себе выдача чека не погашает денежного обязательства, во исполнение которого он выдан.

Оплата чека производится за счет средств чекодателя. При этом чек, предъявленный к оплате, должен содержать следующие реквизиты: 1) наименование «чек», включенное в текст документа; 2)

поручение плательщику выплатить определенную денежную сумму; 3) наименование плательщика и указание счета, с которого должен быть произведен платеж; 4) указание валюты платежа; 5) указание даты и места составления чека; 6) подпись лица, выписавшего чек, и чекодателя. Отсутствие в документе (чеке) какого-либо из указанных реквизитов лишает его силы чека.

Важно иметь в виду, что плательщик по чеку обязан удостовериться всеми доступными ему способами в подлинности чека, а также в том, что предъявитель чека является уполномоченным по нему лицом. Известны многочисленные случаи предъявления к оплате подложных, похищенных или утраченных чеков. Закон (ст. 879 ГК РФ) устанавливает, что убытки, возникшие вследствие оплаты таких чеков, возлагаются на плательщика или чекодателя в зависимости от того, по чьей вине они были причинены.

Гарантия платежа по чеку (аваль т.е. гарантия) может даваться любым лицом, за исключением плательщика. Аваль проставляется на лицевой стороне чека или на дополнительном листе путем надписи «Считать за аваль» и указания, кем и за кого он дан. Если не указано, за кого он дан, то считается, что аваль дан за чекодателя. Ответственность авалиста такая же, как и того, за кого дан аваль.

Предъявление чека в банк, обслуживающий чекодателя, на инкассо для получения платежа считается предъявлением чека к платежу. Плательщик вправе отказать в оплате чека по основаниям, указанным в законе (ст. 883 ГК РФ). В случае такого отказа чекодержатель вправе по своему выбору предъявить иск к одному, нескольким или всем обязанным по чеку лицам (чекодатель, авалистам, индоссантам), которые несут перед ним солидарную ответственность. Предъявление иска к указанным лицам допускается в течение шести месяцев со дня окончания срока предъявления чека к платежу.

Платежные поручения. *Платежное поручение* представляет собой поручение плательщика обслуживающему его учреждению банка о перечислении суммы со своего счета на счет кредитора в учреждение банка. Одним из важных преимуществ платежного поручения является возможность рассчитываться им как за товары и услуги, так и по нетоварным операциям.

По договоренности сторон платежные поручения могут быть срочными, досрочными и отсроченными. *Срочный* платеж совершается в следующих вариантах: авансовый платеж, т.е. до отгрузки товаров; после отгрузки товаров, т.е. путем прямого акцепта товара; частичные платежи при крупных сделках. *Досрочный и отсроченные* платежи могут иметь место в рамках договорных отношений без ущерба для финансового положения сторон.

Платежные поручения принимаются банком при наличии средств на счетах плательщиков и действительны в течение 10 дней со дня выписки.

Расчеты платежными требованиями-поручениями. В основе этой формы расчетов находится платежный документ - платежное требование-поручение, представляющее собой требование поставщика к покупателю оплатить в соответствии с предъявленными в обслуживающий банк плательщика расчетными и отгрузочными документами стоимость поставленных по договору товаров, выполненных работ, оказанных услуг.

Платежное требование-поручение выписывает поставщик на бланке по утвержденной форме и вместе с документами направляет в трех экземплярах в банк покупателя, который передает платежное требование-поручение плательщику, а отгрузочные документы оставляет в картотеке к счету плательщика (картотека № 1). Плательщик обязан представить в банк платежное требование-поручение в течение трех дней со дня поступления в банк плательщика. Плательщик вправе полностью или частично отказаться от оплаты платежного требования-поручения в трехдневный срок с уведомлением обслуживающего банка. Требование-поручение вместе с приложенными отгрузочными документами и извещением об отказе в оплате возвращается поставщику.

Расчеты по инкассо. Это безналичная форма расчетов, при которой клиент направляет своему банку (банку-эмитенту) поручение об осуществлении за счет клиента действий по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа. Банк-эмитент, получивший инкассовое поручение, вправе привлекать для его выполнения иной банк (исполняющий банк).

Банковские правила содержат подробный порядок осуществления расчетов по инкассо.

Плановые платежи. Это порядок расчетов, при котором плательщик не оплачивает кредитуру-поставщику стоимость товаров по каждой поставке в отдельности, а платит в сумме и в сроки, согласованные сторонами договора, с последующей выверкой взаимных расчетов. Плановые платежи применяются при равномерных и постоянных взаимоотношениях по поставкам товаров и оказанию услуг.

Если согласно результатам выверки взаимных расчетов покупатель должен будет доплатить поставщику за отпущенные товары какую-то сумму, то момент ее уплаты и явится моментом окончательного платежа за товары, отпущенные фактически за весь период. Последний платеж завершает исполнение со стороны покупателя.

Расчеты, основанные на зачете взаимных требований. Такие платежи представляют собой порядок расчетов, при котором взаимные требования и обязательства должников и кредиторов друг другу по согласованию между собой погашаются в равновеликих суммах, и лишь в размере разницы между суммой этих требований и обязательств производится платеж по общеустановленным банковским правилам, но минуя банк.

Договор займа и кредитные правоотношения

Гражданский кодекс РФ включает правовые нормы, регулирующие заем и кредит, которые близки по содержанию, но различаются по сфере применения.

Договор займа представляет собой соглашение, по которому одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество вещей того же рода и качества (ст. 807 ГК РФ).

Договор займа содержит только обязанность заемщика возвратить предмет займа с процентами или соответственно без процентов, заимодавец обладает только правом - передать другой стороне в собственность деньги или вещи. Поэтому данный договор односторонний.

Возмездность договора займа условна. Статья 809 ГК РФ устанавливает, что, если иное не предусмотрено договором займа или законом, заимодавец имеет право на получение с заемщика процентов на сумму займа в размерах и порядке, определенных договором. Если в договоре отсутствуют условие и размер процентов, их размер определяется существующим в месте жительства заимодавца, а если заимодавцем является юридическое лицо - в месте его нахождения учетной ставкой банковского кредита на день уплаты заемщиком суммы долга или его соответствующей части. При отсутствии иного соглашения проценты выплачиваются ежемесячно со дня возврата суммы займа.

Вообще же договор займа предполагается беспроцентным, если в нем прямо не предусмотрено иное, в случаях когда: 1) договор заключен между гражданами на сумму, не превышающую пятидесятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной из сторон; 2) по договору заемщику передаются вещи, определенные родовыми признаками.

Поскольку договор займа считается заключенным с момента передачи денег или вещей, он относится к числу реальных договоров.

Форма договора займа зависит обычно от его суммы. Если сумма договора не превышает в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, то он может быть заключен в устной форме. Если же сумма договора превышает этот размер, то он подлежит заключению в письменной форме. Независимо от суммы договора он заключается в письменной форме в случаях, когда заимодавцем является юридическое лицо.

В подтверждение договора займа и его условий может быть представлена расписка заемщика или иной документ, удостоверяющий передачу ему заимодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей.

Кроме формы договора займа важное значение имеет определение срока возврата суммы займа. Прежде всего, на заемщика возлагается обязанность возвратить заимодавцу полученную сумму займа в срок и в порядке, предусмотренных договором. Если же срок договора не установлен или не определен моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение тридцати дней со дня предъявления заимодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено договором.

Законом (ст. 810 ГК РФ) допускается досрочное возвращение суммы займа. Это может быть при условии, если иное не предусмотрено договором и касается только беспроцентного займа. Разумеется, сумма займа, предоставленная под проценты, также может быть возвращена досрочно. Однако для этого требуется согласие заимодавца.

В договорных отношениях по займу важное значение имеет определение момента возврата суммы займа. Статья 810 ГК РФ устанавливает, что, если иное не предусмотрено договором, сумма займа

считается возвращенной в момент передачи ее заимодавцу или зачисления соответствующих денежных средств на его банковский счет.

Одно из центральных мест в регулировании заемных отношений занимают правила о последствиях нарушения договора заемщиком.

По общему правилу в случаях, когда заемщик не возвращает в срок сумму займа, на эту сумму подлежат уплате проценты как за пользование чужими средствами (ст. 395, п. 1 ГК РФ) со дня, когда она должна была быть возвращена, до дня ее возврата заимодавцу, независимо от уплаты процентов, предусмотренных по договору (ст. 809 ГК РФ). Иное может быть установлено законом или договором.

В ряде случаев договором займа предусматривается возврат займа по частям (в рассрочку).

В переходный период к рыночной экономике наряду с положительными сдвигами возникает много негативных явлений. Среди них не только широко развитые финансовые преступления, но и гражданско-правовые нарушения, граничащие с преступлениями в рассматриваемой области. Вот почему гражданское законодательство устанавливает правила, направленные на защиту прав участников заемных отношений. В частности, ст. 810 ГК РФ, посвященная оспариванию договора займа, предоставляет заемщику такое право по основанию его безденежности, доказывая, что деньги или вещи в действительности не получены им от заимодавца или получены в меньшем количестве, чем указано в договоре. В таких случаях сложность заключается в средствах доказывания названных обстоятельств. Вопрос решается так. В тех случаях, когда договор займа должен быть совершен в письменной форме, его оспаривание по безденежности путем свидетельских показаний не допускается, за исключением случаев, когда договор был заключен под влиянием обмана, насилия, с заимодавцем или стечения тяжелых обстоятельств.

При нарушении заемщиком условия договора о целевом использовании займа, а также при нарушении обязанностей по такому договору заимодавец вправе потребовать от заемщика досрочного возврата суммы займа и уплаты причитающихся процентов, если иное не предусмотрено договором.

Рассматривая правовое регулирование заемных отношений, необходимо иметь в виду, что в новых условиях хозяйствования большое значение приобретают такие инструменты займа, как *вексель и облигация*. Но отношения сторон по векселю и облигации регулируются специальным законом. Правила о договоре займа к этим отношениям могут применяться постольку, поскольку они не противоречат названным законам.

От изложенных правил о договоре займа следует отличать отношения по договору государственного займа. Разграничительным критерием здесь служит субъектный состав. По договору государственного займа заемщиком выступает Российская Федерация, субъект Российской Федерации, а заимодавцем - гражданин или юридическое лицо.

Заключение договора государственного займа осуществляется посредством приобретения заимодавцем выпущенных государственных облигаций или иных ценных государственных бумаг, удостоверяющих право заимодавца на получение от заемщика предоставленных ему взаймы денежных средств или, в зависимости от условий займа, иного имущества, установленных процентов либо иных имущественных прав в сроки, предусмотренные условиями выпуска займа в обращение.

Принципиальные положения, касающиеся договора государственного займа, состоят в том, что а) государственные займы являются добровольными и б) изменение условий выпущенного в обращение займа не допускается.

Муниципальные образования при определенных условиях также вправе выпускать займы. В таких случаях к ним применяются правила о государственном займе.

Кредитные правоотношения

Среди многочисленных операций, совершаемых банками, главенствующей является деятельность по расчетам и кредиту. Новая кредитно-финансовая политика на современном этапе развития экономики обусловила необходимость издания принципиально новых правовых норм в этой сфере деятельности.

Кредитование внешне похоже на заем. Однако эта схожесть во многом теряется, как только речь заходит о кредитных отношениях банка со своими клиентами. К ним применяется в основном специальное банковское законодательство. Вот почему в ст. 819 ГК РФ говорится, что к отношениям по кредитному договору применяются правила, предусмотренные в отношении договора займа, если иное не установлено правилами ГК РФ о кредите и не вытекает из существа кредитного договора.

Кредит предоставляется банком на основании кредитного договора, который является соглашением между ссудодателем и ссудополучателем. Ссудодатель - банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Кредитный договор заключается только в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность кредитного договора как ничтожного.

Гражданский кодекс РФ предоставляет кредитору (банку или иной кредитной организации) отказаться от предоставления заемщику предусмотренного договором кредита полностью или частично. Такое право возникает у кредитора в двух случаях: 1) при возбуждении процедуры признания заемщика неплатежеспособным и 2) при наличии иных обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок.

В свою очередь заемщик вправе отказаться от получения кредита полностью или частично. Но для этого он должен уведомить кредитора до установленного договором срока его предоставления, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Так же как при целевом займе, в случае нарушения заемщиком предусмотренной кредитным договором обязанности целевого использования кредита кредитор вправе отказаться от дальнейшего кредитования заемщика по договору.

В последнее время широкое распространение получил **коммерческий кредит**. По договору коммерческого кредита его исполнение связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или вещей, определяемых родовыми признаками. Этим договором может предусматриваться предоставление кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг, если иное не предусмотрено законом.

Сторонами коммерческого кредита выступают предприниматели - юридические лица и граждане. Участие банка в таком договоре необязательно.

Надо иметь в виду, что законом и (или) на его основе Центральным банком России могут быть установлены правила, ограничивающие предоставление коммерческого кредита, если такая деятельность направлена в обход банковского законодательства.

Теперь обратим внимание на совершенно новый договор в области финансирования. Им является **договор финансирования под уступку денежного требования**. По этому договору одна сторона (финансовый агент) передает или обязуется передать денежные средства в распоряжение другой стороне (клиенту), а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту свое денежное требование к третьему лицу, вытекающее из отношений клиента (кредитора) с этим третьим лицом (должником). Под финансовыми агентами в таких договорах понимаются банки и другие коммерческие организации, имеющие разрешение (лицензию) на осуществление деятельности такого вида.

Обязательства финансового агента по договору финансирования под уступку денежного требования могут включать ведение для клиента бухгалтерского учета и выставление счетов по денежным требованиям, являющимся предметом уступки, а также предоставление клиенту иных финансовых услуг, связанных с этими требованиями.

Предметом же уступки, под которую предоставляется финансирование, может быть как денежное требование, срок платежа по которому уже наступил (существующее требование), так и право на получение денежных средств, которое возникает в будущем (будущее требование).

Закон (ст. 827 ГК РФ) устанавливает пределы ответственности клиента перед финансовым агентом. Так, если договором не предусмотрено иное, клиент несет перед финансовым агентом ответственность за действительность денежного требования, являющегося предметом уступки, а признается оно таковым, если клиент обладает правом на передачу денежного требования и в момент уступки этого требования ему не известны обстоятельства, вследствие которых должник вправе его не исполнять. Важно иметь в виду, что клиент не отвечает за исполнение или ненадлежащее исполнение должником требования, являющегося предметом уступки, в случае предъявления его финансовым агентом к исполнению, если иное не предусмотрено договором между клиентом и финансовым агентом.

Договор банковского вклада

В условиях рыночной экономики в кредитно-расчетные отношения вовлекаются не только предприниматели - юридические лица и граждане. Во многих случаях участниками таких отношений являются граждане, не участвующие непосредственно в предпринимательской деятельности.

Отношения подобного рода нередко оформляются договором банковского вклада. Согласно ст. 834 ГК РФ по договору банковского вклада (депозит) одна сторона (банк), принявшая поступившую денежную сумму (вклад), обязуется выплатить вкладчику такую сумму и проценты на нее или доход в иной форме на условиях и в порядке, предусмотренных договором.

Непременным участником договора банковского вклада (депозита) являются банк или другие кредитные организации, которым предоставлено право на привлечение денежных средств во вклады. Отсутствие у лица, принявшего вклад от гражданина, разрешения (лицензии) дает право вкладчику потребовать немедленного возврата суммы вклада, а также уплаты за нее установленных процентов и возмещения сверх суммы процентов всех причиненных убытков.

Договор банковского вклада, в котором вкладчиком является гражданин, признается публичным договором (ст. 426 ГК РФ). Если таким лицом приняты на условиях договора банковского вклада денежные средства юридического лица, то применяются соответствующие правила ГК РФ об основаниях и последствиях недействительности сделок (ст. 166-181 ГК РФ).

Договор банковского вклада заключается только в письменной форме. Она считается соблюденной, если внесение вклада удостоверено сберегательной книжкой, сберегательным или депозитным сертификатом либо иным выданным банком вкладчику документом, отвечающим требованиям, предусмотренным для таких документов законом, банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота. Нарушение письменной формы настолько серьезно, что закон признает такой договор недействительным как ничтожный.

Гражданское законодательство устанавливает примерный перечень видов вкладов, например на условиях выдачи вкладов по первому требованию (вклад до востребования) либо на условиях возврата вклада по истечении определенного договором срока (срочный вклад).

Договором может быть предусмотрено внесение вкладов на иных условиях возврата, не противоречащих закону.

Важнейшая обязанность банка по договору банковского вклада любого вида состоит в выдаче суммы вклада или ее части по первому требованию вкладчика. Исключение составляют вклады, внесенные юридическими лицами на иных условиях возврата, предусмотренных договором.

Следует иметь в виду, что условие договора об отказе гражданина от права на получение вклада по первому требованию ничтожно.

Заключая срочный либо другой договор банковского вклада, иной, чем вклад до востребования, вкладчик может потребовать его возврата до истечения срока либо до наступления иных обстоятельств, указанных в договоре. Однако проценты в таком случае выплачиваются в размере, соответствующем размеру процентов, выплачиваемых банком по вкладам до востребования, если договором не предусмотрен более высокий размер процентов.

В договоре банковского вклада устанавливается размер выплачиваемых вкладчику процентов.

Определенный договором размер процентов по вкладу, внесенному на условиях его выдачи по истечении определенного срока либо по наступлении предусмотренных договором обстоятельств, не может быть односторонне уменьшен, если иное не предусмотрено законом (ст. 838 ГК РФ).

Гражданское законодательство предусматривает различные способы обеспечения возврата вклада.

Возврат вкладов граждан банком, в уставном капитале которого более 50 % акций или долей участия имеют Российская Федерация и (или) субъекты РФ, а также муниципальные образования, гарантируется их субсидиарной ответственностью по требованиям вкладчика к банку.

Что касается других банков, то они обязаны обеспечить возврат вкладов граждан путем страхования вклада или иным способом, предусмотренным законом.

Заключение договора банковского вклада с гражданином и внесение денежных средств на его счет по вкладу удостоверяется сберегательной книжкой, если соглашением сторон не предусмотрено иное.

Контрольные вопросы к § 5.14

1. Понятие расчетных и кредитных правоотношений.
2. Заем и кредит.

3. Товарный и коммерческий кредит.
4. Финансирование под уступку денежного требования.
5. Банковский вклад, его виды.
6. Договор банковского счета.

5.15. Договор комиссии

Общие положения

Договор комиссии - это соглашение, по которому одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить для комитента одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента (ст. 990 ГК РФ). Комиссионер совершает юридические действия, реализует или приобретает имущество для другого лица (комитента), но в отличие от договора поручения он совершает юридические действия от своего имени, но за счет и в пользу комитента.

Договор комиссии широко используется в гражданском обороте. На комиссионных началах реализуются неиспользуемые предприятиями товарно-материальные ценности, а также продукция, не имеющая сбыта в условиях рынка. Договор комиссии используется во внешнеторговом обороте.

В договоре комиссии комиссионер действует от своего имени, но все полученное по сделке он должен передать комитенту. При этом он имеет право на вознаграждение. Размер вознаграждения определяется по соглашению сторон, если иное не установлено законом.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Договор комиссии может быть заключен на определенный срок или без указания срока его действия, с обязательством комитента не предоставлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, или без такого обязательства, с условием или без условий относительно ассортимента товаров, являющихся предметом комиссии.

Комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение третьим лицом сделки, заключенной с ним за счет комитента, кроме случаев, когда комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица либо принял на себя ручательство за исполнение сделки (делькредере) (ст. 993 ГК РФ).

В случае неисполнения третьим лицом сделки, заключенной с ним комиссионером, комиссионер обязан немедленно сообщить об этом комитенту, собрать необходимые доказательства, а также по требованию комитента передать ему права по такой сделке с соблюдением правил об уступке требования (ст. 382-386, 388, 389 ГК РФ).

Допускается заключение договора субкомиссии с другим лицом, при этом комиссионер остается ответственным за действия субкомиссионера перед комитентом (ст. 994 ГК РФ).

По договору субкомиссии комиссионер приобретает в отношении субкомиссионера права и обязанности комитента.

Договор комиссии используется и при продаже акций.

Основные права и обязанности сторон

Комиссионер обязан исполнить принятое на себя поручение на условиях, наиболее выгодных для комитента (ст. 992 ГК РФ). Однако если комиссионер вышел за рамки поручения и совершил сделку на условиях, более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, выгода делится между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Комиссионер, продавший имущество по цене ниже назначенной ему комитентом, обязан возместить последнему разницу, если не докажет, что не было возможности продать имущество по назначенной цене и продажа по низшей цене предупредила еще большие убытки (ст. 995 ГК РФ). В случае приобретения имущества по цене, выше назначенной ему комитентом, последний имеет право отказаться от такой покупки, сообщив без промедления комиссионеру. В противном случае покупка считается принятой комитентом. Если комиссионер сообщит, что принимает разницу в цене на свой счет, комитент не вправе отказаться от заключенной для него сделки.

Принимая вещи на комиссию, комиссионер обязан проверить их качество, пригодность к продаже, погрузке, внешний вид, степень износа, а также создать в дальнейшем надлежащие условия для хранения принятых к реализации товарно-материальных ценностей. Эта обязанность основана на законе. Так, комиссионер несет ответственность перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение находящегося у него имущества, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение произошли не по его вине. Если же в этом имуществе окажутся повреждения или недостатки, которые могут быть замечены при наружном осмотре, а также в случае причинения кем-либо ущерба имуществу комитента, находящемуся у комиссионера, комиссионер обязан принять меры к охране прав комитента, собрать необходимые доказательства и обо всем без промедления оповестить комитента (ст. 998 ГК РФ).

В отношениях с третьими лицами комиссионер выступает от собственного имени. Отсюда вытекает его обязанность реализовать заключенную сделку, т.е. исполнить все обязанности и осуществить права, следующие из сделки, заключенной им с третьим лицом. В то же время комиссионер освобождается от ответственности перед комитентом за неисполнение сделки третьим лицом, которое само отвечает за нарушение данной сделки.

В случае нарушения третьим лицом сделки, заключенной с ним комиссионером, комиссионер обязан без промедления уведомить об этом комитента, собрать и обеспечить необходимые доказательства. Комитент, извещенный комиссионером о противоправном поведении третьего лица, может потребовать передачи всех претензий, имеющихся у комиссионера по совершенной сделке к третьему лицу.

Комиссионер не вправе отказаться от исполнения принятого поручения, за исключением случаев, когда это вызвано невозможностью исполнения (гибель вещи) или нарушением комитентом договора. О своем отказе комиссионер обязан письменно уведомить комитента. При подобных обстоятельствах договор сохраняет силу в течение тридцати дней со дня получения комитентом уведомления комиссионера (ст. 1004 ГК РФ).

После выполнения поручения комитента комиссионер обязан передать последнему отчет и все полученное для него по сделке, совершенной с третьим лицом, а также все права, приобретенные комиссионером по этой сделке. Отчет считается принятым, если от комитента не последовало возражений в течение тридцати дней со дня получения отчета (ст. 999 ГК РФ).

В хозяйственных отношениях между предприятиями отчет предоставляется при сложных и длительных комиссионных правоотношениях; при однократной же реализации имущества отчет сводится к передаче денег, имущества, удержаний комиссионного вознаграждения и возмещению расходов за дополнительные услуги. В отдельных видах договора комиссии отчет и его форма указываются в соответствующих правилах или инструкциях.

Определенные обязанности лежат и на комитенте. **Комитент обязан:** принять от комиссионера все исполненное по поручению; осмотреть имущество, приобретенное для него комиссионером, и без промедления известить последнего об обнаруженных в этом имуществе недостатках; освободить комиссионера от обязательств, принятых им на себя по исполнению поручения перед третьим лицом (ст. 1000 ГК РФ); по исполнении поручения уплатить комиссионное вознаграждение (ст. 991 ГК РФ); помимо комиссионного вознаграждения возместить комиссионеру все расходы по исполнению поручения (ст. 1001 ГК РФ); при отказе комиссионера от исполнения поручения в течение месяца со дня получения отказа распорядиться находящимся у комиссионера имуществом. В противном случае комиссионер вправе сдать это имущество на хранение за счет комитента или в целях покрытия своих требований к комитенту продать это имущество по возможно более высокой цене.

Если комитент отменит данное им комиссионеру поручение в целом или в части до заключения комиссионером соответствующих сделок с третьими лицами, он обязан уплатить комиссионеру комиссионное вознаграждение за совершенные им до отмены поручения сделки, а также возместить комиссионеру понесенные им до отмены поручения расходы.

Договор комиссии прекращается его исполнением, отказом от поручения по инициативе любой из сторон. Однако если комитент может отказаться от поручения в любое время, то комиссионер - только в случаях, прямо указанных в законе или договоре. В случае объявления комиссионера несостоятельным (банкротом) его права и обязанности по сделкам, заключенным им для комитента во исполнение указаний последнего, переходят к комитенту.

Договор комиссии на продажу вещей розничной торговой сети.

Правовое урегулирование данного вида отношения осуществляется на основе гражданского кодекса РФ, Правил комиссионной торговли непродовольственными товарами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26 сентября 1994 г. № 1090, действие которых распространяется на все предприятия, осуществляющие комиссионную торговлю непродовольственными товарами, независимо от их формы собственности и на граждан-предпринимателей, осуществляющих эту торговлю.

Согласно Правилам на комиссию принимаются новые и бывшие в употреблении, годные для использования, не требующие ремонта или реставрации, отвечающие санитарным нормам и требованиям непродовольственные товары. При этом степень износа товара при его непригодности к употреблению не может служить основанием для отказа в приеме товара на комиссию. Наиболее распространенным объектом договора комиссии являются транспортные средства - автомобили, мотоциклы, трактора, самоходные машины. Их принимают на комиссию только при наличии документа, удостоверяющего право собственности владельца, в частности автомобиля. Автомобиль должен быть снят с учета в ГИБДД, иметь временный регистрационный знак «транзит», выдаваемый ГИБДД и органами Гостехнадзора.

В случае если автомобиль ввезен на территорию Российской Федерации из-за границы, он может быть принят на комиссию при наличии соответствующей справки российской таможни.

Продажная цена товара, принятого на комиссию, устанавливается по согласованию между сторонами договора и указывается в прилагаемом к настоящему договору перечне товаров, принятых на комиссию, товарном ярлыке или ценнике.

Размер комиссионного вознаграждения комиссионера устанавливается в процентах к цене, по которой продан товар. Он может быть дифференцирован по отдельным товарам или товарным группам, и после согласования между сторонами фиксируется в договоре.

Контрольные вопросы к § 5.15

1. Понятие и сфера применения договора комиссии.
2. Основные права и обязанности сторон.

5.16. Договор поручения. Агентский договор

Общие положения

Договор поручения - это соглашение, по которому одна сторона (доверитель) поручает другой стороне (поверенному) совершить от ее имени и за ее счет определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя. Доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 972 ГК РФ).

С помощью договора поручения организации и граждане осуществляют свои права и защищают интересы через представителей в других городах, а также в случае, когда личное участие представляемого затруднительно.

Договор поручения применяется при оказании гражданам юридической помощи в суде.

Договор поручения широко используется при заключении биржевых сделок, торговых сделок с участием торгово-посреднических организаций, при оформлении экспортно-импортных операций и др.

Статьей 184 ГК РФ предусматривается такой институт, как **коммерческое представительство**. Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. Коммерческий представитель вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения, понесенных им при исполнении поручения издержек от сторон договора в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Особенности коммерческого представительства в отдельных сферах предпринимательской деятельности устанавливаются законом (например, Законом о биржевой торговле) или иными правовыми актами.

В настоящее время получает распространение так называемый *агентский договор*. По этому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершить по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени и за счет принципала либо от имени и за

счет принципала. От договора поручения агентский договор отличается тем, что права и обязанности по сделке, им заключенной, могут возникнуть и у принципала (ст. 1005-1011 ГК РФ).

Договор поручения имеет сходство с другими договорами, например, с договором подряда, поскольку подрядчик действует по указаниям заказчика. Отличие состоит в том, что по договору поручения совершаются юридические действия, а по договору подряда выполняется работа, т.е. фактические действия.

Сходство с договором комиссии состоит в том, что поверенный и комиссионер вступают в юридические отношения с третьими лицами за счет доверителя и комитента. Однако если по договору поручения доверитель действует от имени поверенного и за его счет, то комиссионер, заключая сделки с третьими лицами и выступая от своего имени, сам приобретает соответствующие права и обязанности по отношению к ним.

Имеется сходство и между договором поручения и трудовым договором. Например, юрисконсульт, состоя в трудовых отношениях с организацией, выполняет свою работу, совершая юридические действия. При этом он выполняет свои обязанности по трудовому договору: он не имеет права отказаться от их исполнения, так как это будет рассматриваться как нарушение трудовой дисциплины или неисполнение своих трудовых обязанностей. Если же заключен договор поручения, поверенный может отказаться от исполнения поручения.

В трудовом договоре гражданин включается в соответствующий коллектив, поверенный же действует самостоятельно. Трудовой договор всегда возмезден, договор поручения может быть безвозмездным. Участниками договора поручения могут быть организации, в то время как заключение между ними трудового договора невозможно.

По договору поручения можно поручить совершить лишь юридические действия, т.е. такие, которые порождают правовые последствия, например, поручить заключить торговую сделку или поручить адвокату ведение дела в суде. Такие юридические действия направлены либо на осуществление прав и обязанностей другого лица (доверителя), либо на их приобретение, изменение, прекращение для доверителя. От юридических действий следует отличать фактические действия (упаковка вещей, производство ремонта, хранение и др.), которые не могут быть предметом договора поручения, так как составляют предмет другого договора (подряда, экспедиции, хранения и др.).

В то же время большинство юридических действий поверенного сопровождается совершением ряда фактических действий (осмотр, поездка, дача объявлений, наведение справок, составление проектов документов и др.). Такие действия носят вспомогательный характер, без них невозможно выполнение поручения, они подчинены основной цели - выполнению действий, направленных на приобретение и осуществление субъективных прав и обязанностей. Подобные действия являются наряду с юридическими действиями предметом договора поручения.

Не всякие юридические действия могут быть предметом договора поручения. Например, не могут совершаться через представителя такие юридические действия, которые носят сугубо личный характер (вступление в брак, составление завещания, осуществление родительских прав, заключение и расторжение трудового договора). Не могут быть предметом договора поручения и неправомерные юридические действия (например, поручение совершить незаконную сделку).

По договору поручения поверенный действует от имени и за счет доверителя и своими действиями, совершенными в пределах полномочий, создает права и обязанности для доверителя. Таким образом, поверенный становится представителем доверителя, а договор поручения является также договором о представительстве. Договор определяет лишь внутренние отношения доверителя и поверенного. В отношениях с третьими лицами от имени доверителя поверенный действует на основании выданной ему доверенности и в объеме указанных в ней полномочий.

Все, полученное поверенным от третьих лиц, должно быть им передано доверителю, а доверитель обязан принять исполнение поручения (расходы на проезд, оплата гостиницы и др.), доверитель обязан их возместить, так как поверенный действует от его имени и за его счет.

Поверенный, действуя в интересах доверителя, не может совершать сделки от имени доверителя ни в отношении себя лично, ни в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является. В случае злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной сделка признается недействительной.

Договор поручения может быть заключен с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя или без такого указания. Срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее

совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна. Удостоверенная нотариусом доверенность, предназначенная для совершения действия за границей и не содержащая указания о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность.

Договор поручения консенсуальный, односторонний. Договор поручения применяется в отношениях между организациями: торгово-посреднические организации, товарные биржи, агентства, представительства могут заключать договоры от имени организаций-доверителей; вышестоящие организации могут заключать торговые сделки на оптовых торговых ярмарках как представители своих предприятий на основании их доверенности и между гражданами (получение денежных сумм, заработной платы, стипендии и др.). В договоре поручения может также участвовать с одной стороны организация, с другой - гражданин.

Доверителями и поверенными могут быть лишь дееспособные лица (граждане или юридические лица); граждане - по достижении 18 лет, юридические лица - в соответствии с их уставной деятельностью, специальной право дееспособностью.

Форма договора поручения может быть устной или письменной (ст. 158 ГК РФ); доверенность совершается только в письменной форме. Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена.

Доверитель выдает поверенному доверенность, в которой определяется объем полномочий, т.е. указано, какие именно юридические действия должен совершить поверенный (заключить сделку, получить денежный перевод, представлять интересы доверителя в суде или арбитражном суде).

Права и обязанности сторон. Прекращение договора.

Поверенный обязан лично исполнить данное ему поручение. Если поверенный является юридическим лицом, под «личным исполнением» следует понимать совершение необходимых действий его органами или соответствующими работниками данного юридического лица (ст. 974 ГК РФ).

Передоверие, т.е. возложение исполнения на другое лицо (заместителя), возможно, если доверитель уполномочен на это доверенностью либо вынужден прибегнуть к этому в силу обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность например неожиданная болезнь поверенного.

Передавший полномочия другому лицу должен известить об этом выдавшего доверенность и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на передавшего полномочия ответственность за действия лица, которому он передал полномочия, как за свои собственные (ст. 976 ГК РФ).

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

Если заместитель поверенного был поименован в договоре поручения, поверенный не отвечает ни за его выбор, ни за ведение им дел.

Если ведение дел заместителем поверенного в договоре не предусмотрено либо предусмотрено, но заместитель в нем не поименован, поверенный отвечает за выбор заместителя.

Поверенный отвечает перед доверителем лишь за выбор заместителя (например, за его квалификацию, если она необходима для исполнения поручения), но не за исполнение заместителем самого поручения. Поэтому, если поверенный добросовестно подобрал надлежащего заместителя, но последний виновно не выполнил поручения, перед доверителем будет отвечать сам заместитель.

От заместителя следует отличать помощников поверенного, выполняющих чисто технические вспомогательные действия (например, упаковку, взвешивание, погрузочно-разгрузочные работы и т.п.). Для их выполнения поверенный вправе привлечь третьих лиц по своему усмотрению, не испрашивая у доверителя специального разрешения. За действия таких лиц поверенный несет ответственность перед доверителем.

Поверенный должен совершить порученные ему юридические действия в точном соответствии с указаниями доверителя. В пределах данных ему указаний поверенный самостоятельно организует выполнение поручения, избирает конкретные способы его реализации, стремясь возможно лучше обеспечить интересы доверителя. Поверенный должен совершить порученные ему действия, не выходя за пределы указаний доверителя и не нарушая его указаний.

Доверитель должен быть в курсе дел о ходе исполнения поручения, поэтому поверенный обязан информировать доверителя, который может изменять свои указания сообразно изменяющимся обстоятельствам, контролировать действия поверенного, своевременно принимать меры к защите своих интересов. Поверенный обязан также после исполнения поручения представить доверителю отчет обо всех предпринятых им действиях и результатах. Прилагаемые к отчету документы должны подтвердить размер произведенных поверенным расходов.

Поверенный обязан без промедления передать доверителю все полученное в связи с исполнением поручения: деньги, вещи, другое имущество, включая имущественные права требования. Доверителю должны быть переданы и документы, удостоверяющие возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей доверителя в отношении третьих лиц. За неисполнение или ненадлежащее исполнение им обязанностей по договору наступает гражданско-правовая ответственность в соответствии с общими правилами ответственности.

При отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или при превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только представляемый впоследствии прямо не одобрит сделку.

Поверенный имеет право на вознаграждение, если это предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручения (ст. 972 ГК РФ).

В случаях, когда договор поручения связан с осуществлением обеими сторонами или одной из них предпринимательской деятельности, доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договором не предусмотрено иное. При отсутствии в возмездном договоре поручения условия о размере вознаграждения или о порядке его уплаты вознаграждение уплачивается после исполнения поручения в размере, определяемом в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ.

Доверитель обязан выдать поверенному доверенность на совершение юридических действий, предусмотренных договором поручения, за исключением случаев, предусмотренных в ст. 182 ГК РФ (заключение сделки в отношении себя лично или в отношении другого лица, представителем которого он является).

Доверитель обязан, если иное не предусмотрено договором, возмещать поверенному понесенные издержки, обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для выполнения поручения, поскольку юридические действия совершаются не только от имени доверителя, но и за его счет. Доверитель обязан компенсировать все понесенные издержки, которые были необходимы для исполнения поручения, без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором, уплатить поверенному вознаграждение, если договор является возмездным (ст. 975 ГК РФ).

Права доверителя соответствуют всем вышеперечисленным обязанностям поверенного.

Договор поручения прекращается вследствие: отмены поручения доверителем; отказа поверенного; смерти доверителя или поверенного, признания кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим. Если поверенный отказался от договора при условиях, когда доверитель лишен возможности иначе обеспечить свои интересы, поверенный обязан возместить причиненные прекращением договора убытки.

Доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно. Сторона, отказывающаяся от договора, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя, должна уведомить другую сторону о прекращении договора не позднее чем за 30 дней, если договором не предусмотрен более длительный срок.

При реорганизации юридического лица, являющегося коммерческим представителем, доверитель вправе отменить поручение без такого предварительного уведомления.

Отмена доверителем поручения не является основанием для возмещения убытков, причиненных поверенному прекращением договора, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя.

Действие в чужом интересе без поручения

Если лицо не уполномочено доверителем, но действует в его интересах, оно должно при первой возможности сообщить об этом заинтересованному лицу и выждать в течение разумного срока его решения об одобрении или неодобрении предпринятых действий. Если доверитель не одобряет

предпринятых действий, они не влекут для последнего обязанностей ни в отношении совершившего эти действия, ни в отношении третьих лиц (ст. 980-989 ГК РФ).

Лицо, действовавшее в чужом интересе, обязано представить лицу, в интересах которого осуществлялись такие действия, отчет с указанием полученных доходов и понесенных расходов и иных убытков.

Лицо, совершившее сделку в интересах другого лица, не имея на то полномочий, вправе требовать возмещения понесенных по этой сделке расходов при условии последующего ее одобрения другим лицом. При отсутствии одобрения необходимые расходы возмещаются лицом, в интересах которого совершена сделка лишь в пределах приобретенной по сделке выгоды.

Если лицо без соответствующих полномочий предотвратило реальную угрозу ущерба имуществу других лиц в условиях, исключивших возможность предупреждения их о такой угрозе, оно вправе потребовать от этих лиц возмещения убытков, понесенных в связи с предотвращением ущерба. Размер убытков, подлежащих возмещению, не должен превышать размера предотвращенного ущерба.

Контрольные вопросы к § 5.16

1. Понятие договора поручения. Права и обязанности сторон.
2. Поручение и коммерческое представительство.
3. Агентский договор, права и обязанности сторон.

5.17. Договор хранения

Общие положения

Обязательство по хранению служит целям сбережения имущества, если сами организации или граждане не имеют возможности в течение определенного времени самостоятельно хранить у себя это имущество.

По договору хранения имущество передается хранителю, который обязуется его сохранить и возвратить в установленные сроки в полной сохранности.

Обязанность хранения имущества предусматривается и **иными договорами**. Специализированные хранилища, хладокомбинаты, холодильники, овощехранилища обязаны принимать в свои емкости на хранение продукты питания, поставляемые по договору поставки (или контракта). При этом хранитель является покупателем, а процесс хранения входит в его функции. Хранитель в данном случае выступает промежуточным звеном в договорной связи между изготовителем и потребителем, а затем после обусловленного договором периода хранения отгружает товары потребителю.

По договору перевозки грузов перевозчик, получив груз, отвечает за его сохранность до момента сдачи его грузополучателю, на нем лежит обязанность обеспечения температурного режима скоропортящегося груза при перевозке, он обязан проверить соответствие тары и упаковки, чтобы предотвратить утрату его или порчу в пути следования.

По договору купли-продажи продавец-магазин обязан сохранить купленные у него громоздкие вещи до передачи покупателю. По договору комиссии комиссионер обязан хранить сданную на комиссию вещь.

Сущность «ответственного хранения» состоит в том, что покупатель при приеме от органов транспорта товаров на «ответственное хранение» обязан обеспечить сохранность груза и оставить его в распоряжении поставщика (грузоотправителя). Это означает, что получатель не только не имеет права использовать товары до оплаты и реализовывать их другим предприятиям, но и обязан выполнить распоряжение поставщика о переотправке (передаче) товаров другому получателю либо о возврате их поставщику (грузоотправителю).

Хранение следует отличать от обязательства охраны (например, отношения вневедомственной сторожевой охраны), которая не требует передачи и возврата хранителем имущества, как при хранении. Отношения по охране регулируются договором подряда, и поэтому нормы о хранении к ним не применяются.

Существуют различные виды хранения: на товарном складе (товарным складом признается организация, осуществляющая в качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывающая связанные с хранением услуги) (ст. 907-918 ГК РФ); хранение в ломбарде (ст. 919-920 ГК РФ), хранение ценностей в банке, в индивидуальном банковском сейфе, в камерах хранения транспортных организаций, гостинице, в гардеробах организаций и др. (ст. 921-926 ГК РФ).

По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности (ст. 886 ГК РФ). Договор хранения должен быть заключен в письменной форме. Для договора хранения между гражданами соблюдение письменной формы требуется, если стоимость передаваемой на хранение вещи превышает не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда. Простая письменная форма договора хранения оформляется выдачей сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем; номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение. Несоблюдение простой письменной формы договора хранения не лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителю (ст. 887 ГК РФ).

Сдача на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (пожар, стихийное бедствие, внезапная болезнь, угроза нападения и т.п.) может быть доказываема свидетельскими показаниями.

Субъектами договора хранения могут быть как организации, так и граждане (ломбард, камеры хранения, сдача верхней одежды в гардероб и др.).

Объектом хранения могут быть как вещи индивидуально-определенные (чемодан в камере хранения), так и вещи, определяемые числом, массой, мерой и т.д. (овощи, молочные продукты, непродовольственные товары). Товары могут храниться отдельными партиями для определенного получателя, а также принадлежащие разным владельцам сообща, т.е. хранение обезличено. В этом случае устанавливается общая долевая собственность сдавших имущество на хранение в соответствии с его количеством (ст. 890 ГК РФ).

В договоре может быть обусловлен срок хранения. Тогда хранитель обязан хранить вещь в течение этого срока. По окончании срока поклажедателю возвращается равное или обусловленное сторонами количество вещей того же рода и качества.

Если срок хранения не предусмотрен и не может быть определен исходя из его условий, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем. Если срок определен моментом востребования вещи поклажедателем, хранитель вправе по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения вещи потребовать от поклажедателя принять вещь обратно, предоставив ему для этого разумный срок. Неисполнение поклажедателем этой обязанности влечет за собой возможность продажи предмета хранения, если хранитель сделал об этом письменное предупреждение поклажедателю. Сумма, вырученная от продажи вещи, передается поклажедателю за вычетом сумм, причитающихся хранителю, также его расходов по продаже вещи (ст. 889 ГК РФ).

В уставах, специальных (технологических) инструкциях, стандартах могут предусматриваться предельные сроки хранения и дальнейшая судьба имущества после их истечения.

Права и обязанности, ответственность сторон в договоре

Хранитель обязан: принять имущество на хранение, обеспечить его сохранность, оказать дополнительные услуги, связанные с хранением, выдать имущество с хранения.

Хранитель обязан принять все предусмотренные договором меры для того, чтобы обеспечить сохранность. При отсутствии в договоре хранения условий о таких мерах или неполноте этих условий хранитель должен принять также меры, соответствующие обычаям делового оборота и существу обязательства, в том числе свойствам переданной на хранение вещи, если только необходимость принятия этих мер не исключена договором. Такие меры могут предусматриваться специальными актами. Так, в соответствии с технологической инструкцией по приемке, холодильной обработке, хранению и выпуску пищевых продуктов на распределительных холодильниках торговли хранитель обязан содержать камеры охлаждения, замораживания и хранения в состоянии готовности к приемке, холодильной обработке, размещению и хранению продуктов. Они должны быть продезинфицированы, побелены, тщательно промыты и просушены.

Принятые холодильником продукты должны быть немедленно направлены на холодильную обработку или хранение согласно требованиям, изложенным в технологических инструкциях по отдельным видам продуктов. Режим хранения обеспечивается хранителем.

Хранитель не вправе без согласия поклажедателя пользоваться переданной на хранение вещью, а равно передавать пользование ею третьим лицам, за исключением случаев, когда пользование хранимой вещью необходимо для ее сохранности и не противоречит договору.

Хранитель имеет ряд прав при хранении вещей с опасными свойствами. К ним относятся легковоспламеняющиеся, взрывоопасные или вообще опасные по своей природе вещи. В случае опасности эти вещи могут быть обезврежены или уничтожены хранителем без возмещения поклажедателю убытков (ст. 894 ГК РФ).

Хранитель может оказывать дополнительные услуги своему контрагенту: экспедиторские, товароведческие, транспортные. Для производства экспедиторских работ хранитель может оформлять приемку грузов от органов транспорта, оплату грузов, их регистрацию, оформление документов на отгрузку с хранения и др.

К товароведческим обязанностям хранителя можно отнести сортировку, маркировку, комплектацию, проведение в необходимых случаях лабораторных исследований качества товаров и др. К транспортным услугам можно отнести централизованную доставку товаров в торговую сеть.

Поклажедатель может предусмотреть в договоре оплату услуг по хранению, хотя договор хранения может быть и безвозмездным (например, хранение одежды в гардеробе). Вознаграждение за хранение уплачивается по окончании хранения или в предусмотренные договором периоды. Неуплата вознаграждения в срок может повлечь расторжение договора (ст. 896 ГК РФ).

Если хранение прекращается досрочно по обстоятельствам, за которые хранитель отвечает, он не вправе требовать вознаграждения за хранение. Если хранение прекращается до истечения обусловленного срока по обстоятельствам, за которые хранитель не отвечает, он имеет право на соразмерную часть вознаграждения.

Хранителю могут быть возмещены чрезвычайные расходы по хранению, превышающие обычные расходы, если поклажедатель дал согласие на их оплату.

Хранитель обязан возвратить поклажедателю или лицу, указанному им в качестве получателя, ту самую вещь, которая была передана на хранение, если договором не предусмотрено обезличенное хранение. Она должна быть возвращена в том состоянии, в каком была принята на хранение с учетом изменения вследствие ее естественных свойств.

Хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, которые он принял на хранение и не смог сохранить по основаниям, предусмотренным ст. 402 ГК РФ. Если вещи своевременно не были приняты обратно поклажедателем, хранитель отвечает лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности. Размер ответственности хранителя устанавливается по общим началам определения размера убытков.

Контрольные вопросы к § 5.17

1. Понятие договора хранения.
2. Права и обязанности, ответственность сторон в договоре.

5.18. Страхование

Понятие договора страхования. Договор страхования, как и любой другой гражданско-правовой договор, представляет собой юридический факт, с которым нормы права связывают возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений. Гражданское законодательство определяет договор страхования как соглашение сторон, в силу которого одна сторона (страхователь) обязуется уплатить установленный законом или договором взнос (страховую премию), а другая сторона (страховщик) обязуется при наступлении предусмотренного события (страхового случая) при имущественном страховании возместить страхователю или иному лицу, в пользу которого был заключен договор страхования либо перед которым по условиям договора страхователь должен был нести соответствующую ответственность, понесенные убытки в пределах обусловленной суммы (страховой суммы), а при личном страховании - выплатить соответствующую денежную (страховую) сумму.

Договор страхования - двусторонний, возмездный, относится к двусторонне обязывающим, так как правам и обязанностям страхователя корреспондируют обязанности и права страховщика. Общепринято считать объектом договора страхования страховой интерес. Страховой интерес

определяется как убыток, угрожающий страхователю от наступления страхового случая. Согласно ст. 928 ГК РФ не допускается страхование: 1) противоправных интересов; 2) убытков от участия в играх, лотереях и пари; 3) расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников.

Договор страхования заключается только в письменной форме. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность. Исключение составляет договор обязательного государственного страхования.

Формы и виды договоров страхования

Основные формы страхования *добровольная и обязательная* - осуществляются на основании договоров, заключаемых гражданином или юридическим лицом (страхователем) со страховой организацией (страховщиком), но добровольное страхование производится в силу свободного волеизъявления (ст. 421 ГК РФ), обязательное в силу закона.

В зависимости от объекта страхования: интереса в защите от убытков имущества либо интереса в охране жизни, здоровья, трудоспособности, пенсионного обеспечения различают имущественное и личное страхование. Добровольное и обязательное страхование может быть и имущественным, и личным.

Субъекты страхования

В состав субъектов страхового правоотношения входят: страховщик, страхователь, особые третьи лица (застрахованный и выгодоприобретатель: застрахованным может быть любое лицо, заключающее договор или назначенное им (при страховании детей), а выгодоприобретателем наследник или назначенное лицо, в чью пользу заключен договор). Сторонами по договору страхования выступают страховщик и страхователь.

Страховщиками могут быть и государственные, и частные страховые компании. Крупнейшая государственная страховая компания в РФ - Росгосстрах, учредителем и держателем 100% акций которой является Государственный комитет РФ по управлению государственным имуществом.

Иностранные юридические лица и иностранные граждане вправе создавать страховые организации на территории РФ только в форме обществ с ограниченной ответственностью или акционерных обществ. Но возможность участия ограничена законодательством РФ - доля иностранных инвесторов в уставном капитале страховой организации не должна в совокупности превышать 49% (п. 5 постановления Верховного Совета РФ о введении в действие Закона «О страховании»). Законодательными актами могут устанавливаться и другие ограничения при создании страховых организаций иностранными юридическими и физическими лицами.

Лицензии на осуществление страховой деятельности выдаются Федеральной службой России по надзору за страховой деятельностью.

Граждане и юридические лица могут объединяться в общества взаимного страхования для страхования своих имущественных интересов (ст. 968 ГК РФ). Гражданский кодекс признает общества взаимного страхования некоммерческими организациями. В настоящее время для подобных обществ наиболее приемлема такая организационно-правовая форма, как потребительский кооператив, что не исключает возможности создания и в иных формах. Общества взаимного страхования, страховые союзы, клубы широко распространены в различных странах. Такие общества существовали и в России до революции.

Страховой пул - это объединение страховых компаний для совместного страхования определенных рисков, созданное с целью улучшения финансовых возможностей для принятия особо крупных рисков; получили развитие за рубежом в страховании авиационных, атомных, военных рисков, ответственности и т.д. Для России это представляется очень перспективным.

К субъектам страховой деятельности относятся страховые посредники - агенты и брокеры, через которых страховщики могут осуществлять свою деятельность. *Страховые агенты* - физические или юридические лица, действующие от имени страховщика и по его поручению в соответствии с предоставленными полномочиями. Физические лица занимают преобладающее место среди страховых агентов. *Страховые брокеры* - юридические или физические лица, зарегистрированные в

установленном порядке в качестве предпринимателей, выполняющие посредническую деятельность по страхованию от своего имени на основании поручений страхователя или страховщика.

Правовое положение страховых агентов и брокеров различно. Страховой агент выступает от имени компании, является ее представителем, действует в рамках предоставленных ему полномочий, получая соответствующее комиссионное вознаграждение. Страховой брокер является самостоятельным субъектом, выполняющим посреднические функции между страхователем и страховщиком, выступает от собственного имени, но обязательно по поручению страхователя либо страховой компании.

Страхователями признаются юридические и дееспособные физические лица, заключившие со страховщиками договоры страхования либо являющиеся страхователями в силу закона. Следует обратить внимание на ряд специальных требований, как правило, предъявленных к правосубъектности страхователей. Они касаются возраста и состояния здоровья.

Согласно Правилам смешанного страхования жизни, которыми регулируются отношения личного страхования с участием государственной страховой организации, субъектами этого договора могут быть граждане в возрасте от 14 до 77 лет, но не далее достижения ими 80-летнего возраста на момент окончания срока договора. Возраст гражданина выступает не только в качестве определяющего критерия, но и является определенным мерилom для установления срока страхования, а также размера страховых взносов, причем соотношение возраста лиц, срока страхования и размера страхового взноса находится в зависимости от срока.

Страхователями могут быть граждане России, иностранные граждане, лица без гражданства, любые юридические лица коммерческие и некоммерческие (ст. 5 Закона «Об организации страхового дела в Российской Федерации»). Страхователем может быть лицо, которое имеет страховой интерес, т.е. заинтересованность в сохранении имущества либо жизни, здоровья, которая носит имущественный характер. Страховой интерес имеется обычно у собственника и других законных владельцев имущества (арендатора, залогодержателя, экспедитора и т.д.).

Понятия сторон в страховом договоре и участников страхового правоотношения не всегда совпадают. Сторонами выступают страхователь и страховщик, связанные между собой правами и обязанностями. Участниками страхового правоотношения могут быть еще две категории лиц: застрахованный и лицо, назначенное страхователем для получения страховой суммы по договору страхования - выгодоприобретатель.

Застрахованный - физическое лицо, с жизнью, здоровьем или трудоспособностью которого страхователь связывает интерес, обеспечиваемый страхованием. Как правило, граждане вступают в страховые правоотношения с целью защиты своих имущественных интересов, заключая договор на случай возможных неблагоприятных последствий, связанных с собственной жизнью и здоровьем. В этом случае понятия страхователь и застрахованный совпадают. Вместе с тем граждане вправе заключить страховой договор в пользу другого лица, тогда страхователь и застрахованный разные лица. Например, при страховании детей страхователями являются родители, усыновители, опекуны, попечители, а застрахованными дети. Исполнение договора в пользу третьего лица (застрахованного) могут требовать как лицо, заключившее договор (страхователь), так и третье лицо, в пользу которого обусловлено исполнение (ст. 430 ГК РФ).

Страхователь вправе при заключении договора страхования назначить физических или юридических лиц (выгодоприобретателей) для получения страховых выплат по договорам страхования, а также заменить их по своему усмотрению до наступления страхового случая (ч. 3 ст. 5 Закона «Об организации страхового дела в Российской Федерации»).

Содержание договора страхования

Договор страхования является соглашением между страхователем и страховщиком, в силу которого страховщик обязуется при страховом случае произвести страховую выплату страхователю или иному лицу, в пользу которого заключен договор страхования, а страхователь обязуется уплачивать страховые взносы в установленные сроки. Содержание договора страхования составляют взаимные права и обязанности сторон.

Страховщик обязан: 1) ознакомить страхователя с правилами страхования; 2) в случае проведения страхователем мероприятий, уменьшающих риск наступления страхового случая и размер возможного ущерба застрахованному имуществу, либо в случае увеличения его действительной стоимости перезаключить по заявлению страхователя договор страхования с учетом этих обстоятельств; 3) при

страховом случае произвести страховую выплату. Договором страхования могут быть предусмотрены другие обязанности страховщика.

В обязанности страхователя входит: 1) своевременная уплата страховых взносов в срок, указанный в страховом свидетельстве (неисполнение надлежащим образом этой обязанности влечет неблагоприятные последствия для страхователя - невступление договора страхования в силу и лишение права получить страховое возмещение); 2) сообщение страховщику об известных страхователю обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая, размера возможных убытков от его наступления, а также обо всех заключенных или заключаемых договорах страхования в отношении данного объекта страхования; 3) принятие мер в целях предотвращения и уменьшения ущерба застрахованному имуществу при страховом случае; 4) сообщение страховщику о наступлении страхового случая в сроки, указанные в договоре страхования; 5) следование указаниям (рекомендациям) страховщика при наступлении страхового случая. Например, при наступлении страхового случая с транспортным средством (ущерб в результате дорожно-транспортного происшествия) договором страхования, может быть, предусмотрена обязанность страхователя обратиться к независимому указанному страховщиком эксперту для проведения технико-экономической экспертизы и составления калькуляции, а также могут предусматриваться негативные последствия неисполнения указанной обязанности страхователем. В договор могут быть внесены и иные условия об обязанностях страхователя.

Заключение договора страхования

Существует два способа заключения договора страхования: путем составления одного документа, подписанного обеими сторонами, либо путем вручения страховщиком страхователю на основании его письменного или устного заявления страхового полиса, подписанного страховщиком. Между страхователем и страховщиком должно быть достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора: об объекте страхования, о характере страхового случая, о размере страховой суммы и о сроке действия договора. К числу существенных относятся и условия, на согласовании которых настаивает одна из сторон.

Страховой полис, придающий договору письменную форму и служащий доказательством заключения договора страхования, содержит основные условия страхования и следующие реквизиты: 1) наименование документа; 2) наименование, юридический адрес и банковские реквизиты страховщика; 3) данные о страхователе; 4) указание страхового риска; 5) размер страхового взноса, срок и порядок внесения; 6) срок действия договора; 7) порядок изменения и прекращения договора; 8) прочие условия по соглашению сторон; 9) подписи сторон.

Страховая сумма

Страховая сумма - это сумма, в пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение по договору имущественного страхования или которую он обязуется выплатить по договору личного страхования. При имущественном страховании страховая сумма предназначена для возмещения действительно понесенного страхователем ущерба. При страховании имущества или предпринимательского риска, если договором стороны не предусмотрели иного, страховая сумма не должна превышать действительную стоимость имущества и предпринимательского риска. В соответствии со ст. 949 ГК РФ страховая сумма может устанавливаться сторонами ниже страховой стоимости, при этом возмещение страхователю понесенных убытков пропорционально отношению страховой суммы к страховой стоимости. Статья 950 ГК РФ определяет порядок дополнительного имущественного страхования, которое возможно либо при неполном имущественном страховании (страховая сумма ниже действительной стоимости), либо при увеличении действительной стоимости имущества. Допускается дополнительное имущественное страхование, как у прежнего, так и у другого страховщика; единственным условием проведения дополнительного имущественного страхования является не превышение страховой суммы над страховой стоимостью имущества.

Единственный случай возможного превышения страховой суммы над страховой стоимостью - имущественное страхование от разных рисков по одному либо по отдельным договорам страхования. Однако в случае, если из двух или нескольких договоров вытекает обязанность страховщиков выплатить страховое возмещение за одни и те же последствия наступления одного и того же страхового случая, то сумма страхового возмещения, подлежащая выплате в этом случае каждым страховщиком,

сокращается пропорционально уменьшению первоначальной страховой суммы по соответствующему страховому договору.

В договорах личного страхования и договорах страхования гражданской ответственности страховая сумма определяется по усмотрению сторон. Стороны по договору страхования учитывают обычно характер и вид деятельности страхователя, характер ущерба, который может понести страхователь, и прочие факторы.

Страховая премия (взнос, платеж)

Под *страховой премией* понимают плату за страхование, которую страхователь уплачивает страховщику за принятое на себя обязательство произвести выплату страхового возмещения либо страховой суммы страхователю (выгодоприобретателю) при наступлении страхового случая, оговоренного в страховом договоре. Порядок и сроки уплаты страховой премии (страхового взноса, в практике обычно - страхового платежа) устанавливаются по соглашению сторон в страховом договоре.

При страховом случае с имуществом страховая выплата производится в виде страхового возмещения, при страховом случае с личностью страхователя или третьего лица в виде страховой суммы.

Страховой риск и страховой случай

Понятие риска является одним из основных элементов страхового правоотношения. *Страховой риск* - это размер возможных убытков от наступления страхового случая.

Страховым случаем является совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, т.е. это наступившее событие, в преддверии которого проводится страхование, в связи с его наступлением у страховщика возникает обязанность произвести страховую выплату страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю или иным третьим лицам.

Исполнение и ответственность за нарушение договора страхования.

В целях защиты интересов страховщика существует ряд норм, освобождающих его от ответственности при определенных обстоятельствах.

В соответствии со ст. 961 ГК РФ страховщик вправе отказать в выплате страхового возмещения, если страхователь несвоевременно уведомил о наступлении страхового случая по каким-либо причинам. Это не безусловное основание, т.е. страхователь впоследствии может оспорить невыплату страхового возмещения. При личном страховании устанавливается, что срок уведомления страховщика не может быть менее тридцати дней. Страховщик освобождается от возмещения убытков, возникших вследствие того, что страхователь умышленно не принял разумных и доступных ему мер, чтобы уменьшить возможные убытки. Но именно страховщик должен доказать наличие умысла у страхователя. Статья 963 ГК РФ освобождает от выплаты страхового возмещения или страховой суммы, если страховый случай наступил вследствие умысла страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица. Исключения составляют: причинение вреда жизни или здоровью, если вред причинен по вине ответственного за него лица по договору страхования гражданской ответственности и смерти застрахованного лица вследствие самоубийства по договору личного страхования, действовавшему не менее двух лет к моменту наступления страхового случая. Статьей 964 ГК РФ предусмотрены основания освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения или страховой суммы при наступлении страхового случая вследствие: 1) воздействия ядерного взрыва, радиации или радиоактивного заражения; 2) военных действий, а также маневров или иных военных мероприятий;

3) гражданской войны, народных волнений всякого рода или забастовок; 4) изъятия, конфискации, реквизиции, ареста или уничтожения застрахованного имущества по распоряжению государственных органов, если законом либо договором не установлено иное.

В случае если страхователь умышленно не сообщил страховщику обстоятельства, имеющие существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая, неизвестные страховщику, последний вправе потребовать признания договора страхования недействительным и применения односторонней реституции (ст. 944 ГК РФ).

Страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения полностью или в соответствующей части и вправе потребовать возврата излишне выплаченной суммы возмещения, если страхователь (выгодоприобретатель) отказался от своего права требования к лицу, ответственному за убытки, возмещенные страховщиком, или осуществление права требования невозможно по вине страхователя (выгодоприобретателя) (п. 4 ст. 965 ГК РФ).

Ответственность страховщика определяется либо пеней в размере 1% за каждый день просрочки уплаты страховой суммы страхователю, либо возмещением убытков вследствие разглашения сведений о страхователе, застрахованном лице или выгодоприобретателе, состоянии их здоровья, об имущественном положении указанных лиц (ст. 946 ГК РФ); ответственность страхователя потерей полностью или частично страхового возмещения (сообщается страхователю в письменной форме мотивированным отказом).

Прекращение и недействительность договора страхования

Договор страхования прекращается и признается недействительным по общим основаниям, установленным для гражданско-правовых договоров. Предусмотрены следующие случаи прекращения договоров страхования: 1) истечение срока действия; 2) исполнение страховщиком в полном объеме обязательств перед страхователем; 3) неуплата страхователем страховых взносов в установленные договором сроки; 4) ликвидация страхователя, являющегося юридическим лицом, или смерть страхователя, являющегося физическим лицом, за исключением случая, когда права и обязанности страхователя переходят к лицу, принявшему имущество в порядке наследования; 5) ликвидация страховщика в порядке, установленном законодательными актами РФ; 6) принятие судом решения о признании договора страхования недействительным; 7) в других случаях, предусмотренных законодательными актами РФ; 8) требование страхователя либо страховщика о досрочном прекращении договора страхования.

Договор страхования признается недействительным с момента его заключения в случаях, предусмотренных законодательством, например, если он заключен после наступления страхового случая либо объектом страхования является имущество, подлежащее конфискации на основании вступившего в силу решения суда. Нормы ГК расширили круг оснований для признания страхового договора недействительным (ст. 930 ГК РФ).

Имущественное страхование

По договору имущественного страхования одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы.

Договор имущественного страхования может быть заключен в отношении: средств водного, воздушного, наземного транспорта; грузов; имущества иного, чем перечислено выше; финансовых рисков, связанных с компенсацией потерь доходов, вызванных остановкой производства в результате страхового случая, банкротства контрагентов или неисполнением ими обязательств по договорам и иным причинам.

Риски, от которых может быть застраховано имущество, имущественный интерес, разнообразны: наводнения, землетрясения, пожар, взрывы, аварии и пр.

Объектами имущественного страхования могут быть следующие имущественные интересы: 1) риск утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества; 2) риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а в случаях, предусмотренных законом, также ответственности по договорам - риск гражданской ответственности; 3) риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов - предпринимательский риск.

Личное страхование

По договору личного страхования страховщик обязуется выплатить единовременно или выплачивать периодически обусловленную договором страховую сумму в случае причинения вреда жизни или здоровью страхователя либо застрахованного лица, достижения им определенного возраста или наступления в его жизни предусмотренного договором события, а страхователь обязуется уплатить установленную договором страховую премию.

Право получить страховую сумму принадлежит лицу, в пользу которого заключен договор.

Личное страхование включает ряд видов страховой деятельности: страхование жизни; страхование от несчастных случаев и болезней, медицинское страхование. Каждый вид страховой деятельности в личном страховании имеет самостоятельный объект страхования, ряд страховых рисков, на случай наступления, которых производится страхование.

Контрольные вопросы к § 5.18

1. Каковы виды и формы страхования?
2. Назовите основные понятия страхового права.
3. Каковы права и обязанности сторон в договоре страхования?

5.19. Авторское право

Авторское право регулирует гражданско-правовые отношения по использованию произведений науки, литературы и искусства. Такие отношения возникают в результате создания произведения автором. В отношении произведения у автора возникают авторские права, которые и являются основанием для авторских договоров.

Основным нормативным актом в области авторского права является Федеральный закон «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г.

Объекты. Авторское право охраняет произведения науки, литературы и искусства, под которыми понимаются результаты творческой деятельности человека. Эти результаты охраняются авторским правом, если имеют оригинальный характер и выражены в какой-либо объективной форме, доступной другим лицам. Если произведение состоит из нескольких оригинальных частей, то каждая из них охраняется авторским правом, причем сама по себе.

Содержание произведения (сюжет, идея произведения, факты и т.п.) охраняются лишь через оригинальную форму.

Авторское право охраняет произведение независимо от его достоинств.

Закон содержит примерный перечень произведений, охраняемых авторским правом. Это литературные (включая компьютерные программы) и драматические произведения, кино-, теле- и видеофильмы, живопись, скульптура, графика, фотографии, произведения архитектуры и т.п. К объектам авторского права относятся также производные произведения (переводы, обработки, инсценировки) и сборники произведений и материалов (энциклопедии, базы данных).

Не пользуются охраной по авторскому праву официальные материалы и документы (флаги, гербы, ордена, законы и т.п.), а также произведения народного творчества.

Иностранные произведения, впервые опубликованные за рубежом, охраняются в России не во всех случаях, а только на основе международных договоров об авторских правах, в которых участвует Россия.

Субъекты. Первоначальным носителем авторских прав всегда является автор, которым может быть только гражданин. Однако по ранее действовавшему законодательству в некоторых случаях первоначальными носителями авторских прав признавались юридические лица (киностудии, телестудии, издатели энциклопедий и др.); их авторские права сохраняют силу и в настоящее время.

Если произведение является результатом творчества двух или нескольких авторов, то все они считаются соавторами. Соавторство бывает нераздельным (если создан неделимый объект) или раздельным. Взаимоотношения соавторов определяются соглашением между ними.

Авторы зависимых произведений (переводчик, обработчик, составитель) могут использовать свое авторское право лишь в том случае, если получено согласие от автора основного (первоначального) произведения, например от автора оригинала.

Содержание авторских прав. Авторские права включают несколько различных правомочий. Некоторые авторские правомочия являются личными. Это право авторства (право считаться автором, право защищаться от присвоения авторства, т.е. от плагиата), право на имя (т.е. право на использование произведения под своим именем, под своим псевдонимом или без указания имени, анонимно), право на опубликование произведения, право на защиту произведения от искажений.

Личные права всегда принадлежат только автору; они не могут быть уступлены другим лицам. Кроме личных прав, автору принадлежит имущественное право, которое в законе названо «исключительное право на использование произведения».

Своим исключительным характером это право напоминает право собственности. Опираясь на это имущественное право, автор может осуществлять сам либо разрешать другим лицам:

- воспроизводить произведение (тиражировать книгу, пластинку и т.п.);
- распространять (продавать, сдавать в прокат и т.п.) экземпляры произведения;
- публично показывать произведение;
- публично исполнять произведение в театрах, концертных залах и т.п.;
- сообщать произведение по радио, телевидению и т.п.;
- переводить произведение на другие языки;
- перерабатывать (перерабатывать) произведение.

Если какое-либо лицо осуществляет эти действия без согласия автора или иного владельца исключительных авторских прав, то оно нарушает авторские права.

Однако в некоторых случаях, прямо указанных в законе, произведение может быть использовано свободно, без согласия владельца авторских прав. К числу таких случаев относятся: цитирование, воспроизведение произведения в личных целях, воспроизведение некоторых актуальных произведений в газетах, по радио и телевидению, воспроизведение произведений для чисто информационных целей в газетах, по радио и телевидению, репродуцирование (ксерокопирование) в единичном экземпляре некоторых произведений без извлечения прибыли.

Срок действия авторского права. По общему правилу авторское право действует в течение всей жизни автора, а после его смерти в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Однако ранее действовавшее законодательство предусматривало, что авторское право после смерти автора действует только 25 лет. Поэтому произведения авторов, умерших в 1967 г. или ранее, не охватываются новым законодательством и не охраняются.

Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, охраняется вплоть до истечения 50 лет с даты смерти того соавтора, который пережил остальных соавторов. Если автор был репрессирован и посмертно реабилитирован, то датой его смерти считается дата реабилитации.

Произведение, опубликованное анонимно, под псевдонимом либо после смерти автора, охраняется в течение 50 лет, считая с даты первой публикации.

Авторское право на служебные произведения и сложные составные произведения. Если произведение создано по служебному заданию, в рамках трудового договора (например, штатный фотограф журнала изготовил фотографию, журналист написал статью по заданию газеты), то такое произведение называется *служебным*.

По общему правилу личные авторские права на служебное произведение сохраняются за автором. А право на использование служебного произведения переходит к работодателю согласно трудовому договору, причем на весь срок действия авторского права. Таким образом, работодатель не обязан спрашивать согласие автора на использование служебного произведения или выплачивать ему какое-либо вознаграждение (кроме оплаты по трудовому договору). Однако это правило может быть изменено особым договором между автором и работодателем.

Особые правила определения владельца авторских прав установлены в отношении сложных составных произведений кино-, теле-, видеофильмов, называемых аудиовизуальными. В их создании участвует большое количество авторов (режиссер, сценарист, композитор, художник и др.). Закон исходит из того, что, участвуя в создании аудиовизуального произведения, все они передали свои исключительные авторские права изготовителю такого произведения (киностудии, продюсеру и т.п.), причем на весь срок действия авторских прав. Однако договором между изготовителем и автором может быть предусмотрен иной порядок использования произведения автора.

Авторские договоры. Это гражданско-правовые договоры, предусматривающие передачу отдельных прав на использование произведения. Они заключаются, как правило, в письменной форме. Срок действия договора определяют сами стороны.

Авторские права могут передаваться по договору в разном объеме. Например, по договору может быть передано только авторское право на издание произведения на русском языке, причем только в книжной форме. Но договор может предусматривать и более широкий объем передаваемых прав вплоть до передачи всех прав на использование произведения.

Авторские права на использование произведения могут передаваться как исключительные, и тогда автор лишается этих прав, а получатель становится монополистом в их использовании. Но авторские права по договору могут быть переданы и как неисключительные. В этом случае автор может передавать те же права третьим лицам.

Выплачиваемое по договору вознаграждение за передачу авторских прав определяется соглашением сторон. Закон ориентирует договаривающиеся стороны устанавливать вознаграждение в виде процента от дохода, получаемого от использования произведения.

Организация, получившая по договору исключительные права, может в свою очередь передать их другому лицу по новому договору, который тоже является авторским договором.

Коллективное управление имущественными авторскими правами. В некоторых сферах культуры и информации (радио, телевидение, концерты и т.п.) количество используемых произведений различных авторов очень велико, поэтому заключение индивидуальных договоров с каждым автором практически неосуществимо.

В этой связи в соответствии с законом об авторском праве авторы, создающие произведения, которые обычно используются в этих сферах (прежде всего - песни), поручили специальной организации - Российскому авторскому обществу (РАО) представлять их интересы в этих сферах и заключать от их имени авторские договоры. В свою очередь РАО заключает с организациями, действующими в указанных сферах (радио- и телеорганизации, концертные объединения и т.п.), генеральные авторские договоры. В соответствии с такими договорами организации получают право использовать любые авторские произведения, но обязаны периодически выплачивать РАО определенные суммы и, кроме того, сообщать РАО, какие именно произведения были ими фактически использованы. РАО выплачивает указанные суммы авторам использованных произведений. РАО имеет филиалы в основных регионах страны.

Защита авторских прав. Защита производится в суде или арбитражном суде. Владелец исключительных авторских прав может требовать от нарушителя прекращения нарушения и возмещения причиненных ему убытков. Вместо взыскания убытков владелец авторских прав может потребовать в свою пользу доходы, полученные нарушителем от незаконного использования авторских прав, либо выплаты ему так называемой законной компенсации в размере до 50000 минимальных месячных оплат труда. Конкретный размер этой компенсации устанавливается судом.

Кроме того, владелец исключительных авторских прав может потребовать либо уничтожения всех экземпляров произведения, изготовленных незаконным способом, либо передачу ему этих экземпляров.

Смежные права. По правилам, которые весьма сходны с авторским правом, охраняются так называемые «смежные права», под которыми понимаются права артистов-исполнителей на свои исполнения, права звукозаписывающих организаций на свои звукозаписи, а также права радио - и телестанций на свои передачи.

Контрольные вопросы к § 5.19

1. Объекты авторского права.
2. Носители (владельцы) авторских прав.
3. Содержание субъективных авторских прав.
4. Авторское право на служебные произведения.
5. Авторские договоры.
6. Коллективное управление имущественными авторскими правами.
7. Защита авторских прав.

5.20. Патентное право

Предмет и источники патентного права

К объектам гражданского права наряду с другими объектами (вещи, работы и услуги и т.д.) относятся и результаты интеллектуальной деятельности (ст. 128 ГК), например изобретения, промышленные образцы и полезные модели. Общественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, промышленных образцов и полезных моделей, и составляют *предмет патентного права*. Эти отношения могут быть как имущественными, так и личными неимущественными, но связанными с имущественными.

Имущественным правом является исключительное право на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, а личным неимущественным правом право авторства на указанные объекты. Патентным правом регулируется и ряд других имущественных и личных неимущественных прав. Имущественные отношения и связанные с ними личные неимущественные отношения, как известно, составляют предмет гражданского права (ст. 2 ГК), что дает основание считать патентное право подотраслью гражданского права.

Изобретения, полезные модели и промышленные образцы иногда называют объектами *промышленной собственности*, но это не означает, что в отношении этих объектов может устанавливаться и существовать субъективное право собственности, определяемое разделом II ГК. Применительно к изобретениям, полезным моделям и промышленным образцам термин «промышленная собственность» является условным, не отражающим существа устанавливаемых в отношении этих объектов субъективных прав, принадлежащих как авторам, так и их правопреемникам. Сущность патентного права заключается не в провозглашении права собственности авторов на результаты их творческой деятельности, а в установлении для авторов и их правопреемников исключительного права на использование изобретения, полезной модели и промышленного образца. Сущность этого права заключается в том, что только автор или его правопреемник (патентообладатель) вправе по своему усмотрению использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец. Всем другим лицам запрещается использовать эти объекты без разрешения патентообладателя.

Права, устанавливаемые законодательством в отношении изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, имеют иную природу и в отношении этих объектов в принципе не может существовать право собственности, аналогичное праву собственности на вещи. Исключительное право использования изобретения и т.п. объектов устанавливается не в отношении любого изобретения или другого объекта, а только в отношении тех, на которые получен патент. Изобретения, полезные модели и промышленные образцы, на которые патент не выдавался, могут быть использованы любым лицом без согласия автора. Аналогичная ситуация не мыслима в отношении прав на вещи (права собственности). Не совместимы с понятием о праве собственности и другие положения патентного права, в частности то, что основанные на патенте права имеют строго территориальный характер, т.е. они действуют только на территории того государства, которое выдало патент.

Срок действия патента, а следовательно, и срок основанных на патенте прав строго ограничен. Имеются и другие различия между патентным правом и правом собственности.

Основным источником патентного права является Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г.*. До вступления в силу этого закона на территории Российской Федерации действовали нормативные акты, предусматривающие выдачу на изобретения наряду с патентами авторских свидетельств. Согласно Постановлению Верховного Совета Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3518-1 «О введении в действие Патентного закона Российской Федерации»** действие на территории Российской Федерации ранее выданных авторских свидетельств СССР сохранено.

*См.: Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации, 1992. № 42. Ст. 2319.

** См.: там же.

Правовое регулирование возникающих при этом отношений осуществляется в соответствии с Постановлением Совета Министров РФ от 12 июля 1993 г. № 648 «О порядке использования изобретений и промышленных образцов, охраняемых действующими на территории Российской Федерации авторскими свидетельствами на изобретения и свидетельствами на промышленный образец, и выплаты их авторам вознаграждения»*

* См.: Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации, 1993. №29. Ст. 2681.

Выдача патентов на изобретения и другие объекты производится Государственным патентным ведомством РФ (далее - Патентным ведомством)*. Патентное ведомство осуществляет и другие функции, в том числе в соответствии со ст. 2 Патентного закона оно вправе издавать патентные правила

и разъяснения по применению Патентного закона. Этим правом Патентное ведомство пользуется достаточно широко, в частности, принимает правила по составлению и рассмотрению заявок.

*Функции Патентного ведомства в настоящее время исполняет Российское агентство по патентам и товарным знакам, входящее в структуру федеральных органов исполнительной власти, утвержденную Указом Президента Российской Федерации от 17 августа 1999 г. № 1062 // СЗ РФ 1999. № 22. Ст. 2727; 2000. №10. Ст.1114.

Источником патентного права служат и нормы международных договоров, поскольку Российская Федерация является участником Евразийской патентной конвенции*. Парижской конвенции по охране промышленной собственности, договора о патентной кооперации (РСТ).

*См.: СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2323.

Объекты патентного права

Объектами патентного права являются обладающие определенными признаками, указанными в законе, изобретения, полезные модели и промышленные образцы (ст. 1 Патентного закона), на которые выданы правоустанавливающие документы - **патенты**. Патентный закон называет эти признаки *условиями патентоспособности*. Условиями патентоспособности изобретения являются: его **новизна, изобретательский уровень и промышленная применимость** (п.1 ст.4 Патентного закона).

Новизна и изобретательский уровень изобретений определяются в сравнении с известным уровнем техники, в который включаются все сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения*, а также сведения, содержащиеся в заявках, поданных в Патентное ведомство другими лицами до даты приоритета рассматриваемой заявки. Патентным законом (п. 1 ст. 4) установлена так называемая *льгота по новизне*, суть которой заключается в том, что при определении новизны изобретения не учитывается информация, полученная и опубликованная (ставшая общедоступной) до подачи заявки, если эта информация стала общедоступной по воле автора или заявителя не ранее 6 месяцев до даты подачи заявки.

* Приоритет изобретения устанавливается, как правило, по дате поступления в Патентное ведомство заявки, содержащей заявление о выдаче патента и описание изобретения (ст. 19 Патентного закона).

Требование изобретательского уровня означает, что для выдачи патента недостаточно того, что изобретение является просто новым, оно должно быть результатом творческой деятельности определенного уровня. Установлено, что изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники.

Изобретения могут иметь место в различных сферах деятельности, не только в промышленности, несмотря на то, что одно из условий патентоспособности формулируется как требование промышленной применимости. В соответствии с ч. 6 п. 1 ст. 4 Патентного закона изобретение признается промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности. В сельском хозяйстве изобретением признаются способы возделывания культур, в медицине методы лечения и т.д.

Самым распространенным видом (объектом) изобретения являются технические устройства, их детали. Но изобретениями признаются и способы производства, вещества, штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных (п. 2 ст. 4 Патентного закона).

Ряд объектов по прямому указанию закона (п. 3 ст. 4) исключены из сферы патентования. В частности, не признаются изобретениями, и патенты не выдаются на научные теории и математические методы; методы организации и управления хозяйством; условные обозначения, расписания, правила; методы выполнения умственных операций; алгоритмы и программы для вычислительных машин; проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий; решения, касающиеся лишь внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей; топологии интегральных микросхем; сорта растений и породы животных; решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Полезная модель по сравнению с изобретением представляет собой техническое решение более низкого уровня. К полезным моделям относятся решения, касающиеся только конструктивного выполнения средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. В качестве полезных моделей не рассматриваются способы, вещества, штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных, а также все те объекты, которые не признаются и изобретениями.

В отличие от изобретений к полезным моделям не предъявляется требование изобретательского уровня. Полезная модель должна быть **новой и промышленно применимой** (п. 1 ст. 5 Патентного

закона). Новизна полезной модели определяется только в сравнении с известными до подачи заявки средствами того же назначения, в то время как при оценке патентоспособности изобретения учитываются любые сведения безотносительно назначения заявленного решения.

К *промышленным образцам* относится художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид, если оно является новым, оригинальным и промышленно применимым (п. 1 ст. 6 Патентного закона).

Если для изобретения определяющим является его техническая сущность, то для промышленного образца главное - его внешний вид, а не техническое содержание. Промышленные образцы могут быть объемными (модели), плоскостными или комбинированными. В качестве примера промышленного образца можно привести художественно-конструкторское решение внешнего вида автомобилей, приборов, термосов, мебели, рисунков ткани и других предметов, обладающих указанными выше признаками промышленного образца.

Субъекты патентного права. Получение патента

Основанные на патенте права принадлежат патентообладателю. Им может быть либо автор, либо его работодатель, а также их правопреемники.

Автором изобретения, полезной модели или промышленного образца признается физическое лицо, творческим трудом которого они созданы. Если изобретение или другой объект создан совместно несколькими физическими лицами, то все они считаются авторами. Не признаются авторами лица, не внесшие личный творческий вклад в создание объекта, а оказавшие автору только техническую, организационную или материальную помощь либо только способствующие оформлению прав на него и его использованию (ст. 7 Патентного закона). Право получения патента (свидетельства) может быть передано автором другим физическим или юридическим лицам. Оно может переходить по наследству.

Работодателю патент (свидетельство на полезную модель) выдается на так называемые «служебное» изобретение, полезные модели и промышленные образцы. *Служебным* изобретение (полезная модель и промышленный образец) признается в том случае, если оно создано автором в связи с выполнением им своих служебных обязанностей или полученного от работодателя конкретного задания. Автор обязан известить работодателя о созданном им изобретении (полезной модели или промышленном образце). Если работодатель в течение четырех месяцев с даты уведомления не подаст заявку в Патентное ведомство, не переуступит право на подачу заявки другому лицу и не сообщит автору о сохранении соответствующего объекта в тайне, автор имеет право подать заявку и получить патент на свое имя (п. 2 ст. 8 Патентного закона).

Законодательством предусмотрен, и другой вариант регулирования отношений между автором и работодателем, когда между ними может быть заключен договор, согласно которому патент на служебное изобретение выдается автору.

Для получения патента (свидетельства на полезную модель) необходимо подать заявку в Патентное ведомство. Патентный закон определяет перечень документов, которые должна содержать заявка. Это: заявление о выдаче патента; описание изобретения; чертежи, если они необходимы; реферат и формула изобретения. Формула изобретения представляет собой характеристику сущности изобретения и состоит, по общему правилу, из двух частей: ограничительной и отличительной. В первой части указываются признаки, свойственные как заявленному объекту, так и известному ранее, взятому за прототип (аналог). В отличительной части, отделенной от первой выражением «отличающийся (-аяся, -еяся) тем, что», указываются признаки, которые являются новыми для данного изобретения и отличают его от объекта, известного ранее. Формула изобретения таким образом определяет объем прав, испрашиваемых и предоставляемых при выдаче патента. Основанные на патенте права будут распространяться только на объекты (устройства, способы, вещества и т.д.), обладающие теми же признаками, которые указаны в формуле изобретения. Несовпадение признаков, указанных в формуле изобретения и в реальном объекте, будет свидетельствовать о том, что этот объект не подпадает под действие данного патента. Поскольку объем прав определяется формулой изобретения, ее составлению при подаче заявки уделяется особое внимание. К заявке должен быть приложен документ, подтверждающий уплату пошлины.

Аналогичные требования установлены и по отношению к заявкам на выдачу свидетельства на полезную модель (ст. 17) и на выдачу патента на промышленный образец (ст. 1.8).

Поданные заявки подвергаются в Патентном ведомстве экспертизе. По заявке на выдачу патента на изобретение проводятся *формальная экспертиза* (проверка наличия необходимых документов и

соблюдение установленных для них правил) и *экспертиза по существу* (проверка патентоспособности заявленного изобретения). По истечении 18 месяцев со дня поступления заявки Патентное ведомство публикует сведения о заявках, прошедших формальную экспертизу.

В Российской Федерации, как и в ряде других стран, принята система так называемой *отсроченной экспертизы*, при которой экспертиза заявки по существу проводится только по особому ходатайству заявителя или третьих лиц. Это ходатайство может быть подано в течение 3-х лет с даты подачи заявки (п. 7 ст. 21 Патентного закона). Если в этот период такого ходатайства не поступит, заявка считается отозванной.

По заявке на полезную модель проводится только формальная экспертиза, а проверка соответствия заявленной модели условиям патентоспособности не осуществляется (ст. 23 Патентного закона). Свидетельство на полезную модель, таким образом, выдается без гарантии действительности и может быть оспорено в установленном законом порядке. Патент на изобретение и патент на промышленный образец также могут быть оспорены третьими лицами (ст. 29 Патентного закона). По заявке на промышленный образец проводятся формальная экспертиза и экспертиза по существу.

Информация о выдаче патента (свидетельства) публикуется в официальном бюллетене.

Патент на изобретение действует в течение 20 лет с даты подачи заявки, свидетельство на полезную модель 5 лет, а патент на промышленный образец 10 лет. Действие свидетельства на полезную модель может быть продлено на срок до 3-х лет, а патента на промышленный образец до 5 лет (п. 3 ст. 3 Патентного закона).

Права авторов и патентообладателей

Основанные на патенте (свидетельстве на полезную модель) права подразделяются на имущественные и на личные неимущественные, связанные с имущественными.

Личным неимущественным правом является *право авторства*, которое может принадлежать только тем физическим лицам, которые принимали творческое участие в создании изобретения, полезной модели или промышленного образца. В случае неправильного указания в патенте автора патент может быть признан недействительным (ст. 29 Патентного закона). Присвоение авторства, принуждение к соавторству, незаконное разглашение сведений об объектах промышленной собственности влечет за собой уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

К неимущественным правам относится *право на получение патента*. Оно может принадлежать либо автору, либо его работодателю в соответствии с заключенным между ними договором.

К имущественным правам, основанным на патенте (свидетельстве), относится *исключительное право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца*. Сущность этого права заключается в том, что только патентообладатель имеет право использовать изобретение (полезную модель и промышленный образец) по своему усмотрению. Другие лица таким правом не обладают. Они могут использовать эти объекты только с согласия патентообладателя, получив от него соответствующее разрешение (лицензию) и заключив лицензионный договор. Если эти лица будут использовать изобретение или иной объект без согласия патентообладателя, последний имеет право требовать запретить использование этими лицами запатентованных объектов. Нарушением исключительного права патентообладателя признается несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью продукта, содержащее запатентованное изобретение, полезную модель, промышленный образец, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, или введение в хозяйственный оборот либо хранение с этой целью продукта, изготовленного способом, охраняемым патентом на изобретение (п. 1 и п. 3 ст. 10 Патентного закона). При нарушении, основанном на патенте исключительного права использования запатентованного изобретения (полезной модели, промышленного образца), физическое или юридическое лицо, виновное в нарушении патента, обязано возместить патентообладателю причиненные убытки (ст. 14 Патентного закона). При нарушении патентных прав убытки заключаются, прежде всего, в неполученных доходах (имущественной выгоде).

Исключительное право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца не носит абсолютного характера. Не признается нарушением этого права, а, следовательно, является допустимым для других лиц, без истребования разрешения у патентообладателя:

- применение средств, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы, защищенные патентами, в конструкции или при эксплуатации транспортных средств (морских, речных, воздушных, наземных и космических) других стран при условии, что указанные средства временно или случайно находятся на территории Российской Федерации и используются для нужд транспортного средства. Такое действие не признается нарушением исключительного права патентообладателя, если транспортные средства принадлежат физическим или юридическим лицам стран, представляющим такие же права владельцам транспортных средств Российской Федерации;

- проведение научного исследования или эксперимента над средством, содержащим изобретение, полезную модель или промышленный образец, защищенные патентами;

- применение средств, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы, защищенные патентами при чрезвычайных обстоятельствах (стихийных бедствиях, катастрофах, крупных авариях) с последующей выплатой патентообладателю соразмерной компенсации;

- применение средств, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы, защищенные патентами, в личных целях без получения дохода;

- разовое изготовление лекарств в аптеках по рецептам врача;

- применение средств, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы, защищенные патентами, если эти средства введены в промышленный оборот законным путем (ст. 11 Патентного закона).

Все перечисленные случаи, когда принадлежащее патентообладателю исключительное право использования изобретения (полезной модели, промышленного образца) не признается нарушением, не нуждаются в особых разъяснениях, за исключением последнего случая, где речь идет о введении в хозяйственный оборот запатентованных средств законным путем. Законным путем введения в оборот запатентованных средств является изготовление, применение, продажа или предложение к продаже самим патентообладателем или с его разрешения (на основе лицензии) другим лицом. После того как запатентованный объект введен в хозяйственный оборот, основанные на патенте права считаются исчерпанными и вопрос об их нарушении другими лицами возникать не может.

Не распространяется исключительное право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца и на случаи преждепользования этими объектами другими лицами, которым в соответствии с законом (ст. 12 Патентного закона) принадлежит так называемое *право преждепользования*. Сущность этого права заключается в том, что любое физическое и юридическое лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления (приготовило все необходимое для производства), сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема. Получение разрешения (лицензии) от патентообладателя в этих случаях не требуется. Право преждепользования может быть передано другому лицу, но только совместно с производством, на котором использовалось тождественное решение или были сделаны необходимые к этому приготовления.

К имущественным правам относится возникающее у автора (авторов) *право на вознаграждение*. Это право появляется в случае создания служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца, когда патент выдан работодателю. При этом автор имеет право на получение вознаграждения как в случаях, когда патент получен работодателем, так и в случаях, когда работодатель передал право на получение патента другому лицу, сохраняет соответствующий объект в тайне или не получил патент по причинам, зависящим от работодателя (п. 2 ст. 8 Патентного закона). Размер вознаграждения определяется на основе соглашения между ними.

Право на вознаграждение возникает у авторов и в случае использования изобретения или промышленного образца, на которые в свое время были выданы авторские свидетельства СССР на изобретения и свидетельства СССР на промышленный образец. Эти изобретения и промышленные образцы могут быть использованы юридическими и физическими лицами, занимающимися предпринимательской деятельностью, без разрешения лиц, получивших соответствующее свидетельство, но в любом случае юридическое и физическое лицо, начавшее использование указанного изобретения или промышленного образца до истечения 20-летнего срока с даты подачи заявки на изобретение или 15-летнего срока с даты подачи заявки на промышленный образец, обязано сообщить об этом автору (авторам) изобретения или промышленного образца в 3-месячный срок с начала его

использования и заключить с автором (авторами) соглашение о вознаграждении за использование изобретения или промышленного образца. Размер вознаграждения определяется соглашением сторон*.

* См.: Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации, 1993..№ 29. Ст. 2681.

Лицензионные договоры

Лицензионный договор – это соглашение, по которому одна сторона патентообладатель (лицензиар) передает право на использование изобретения (полезной модели, промышленного образца) другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором об исключительной или неисключительной лицензии (ст. 13 Патентного закона).

Лицензионный договор взаимный, консенсуальный и возмездный; подлежит регистрации в Патентном ведомстве.

Различие между исключительной и неисключительной лицензией заключается в объеме передаваемых прав. При *исключительной* лицензии лицензиату передается исключительное право на использование объекта в пределах, оговоренных договором, с сохранением за лицензиаром права на использование объекта в части, не передаваемой лицензиату, в то время как при *неисключительной* лицензии лицензиар, передавая право на использование объекта, сохраняет за собой все права, вытекающие из патента, в том числе на предоставление лицензий третьим лицам.

Наряду с этими лицензиями законодательством предусмотрена и *открытая* лицензия. Установлено, что патентообладатель может подать в Патентное ведомство для опубликования заявление о предоставлении любому лицу права на использование объекта промышленной собственности. В этом случае пошлина за поддержание патента в силе снижается на 50%, начиная с года, следующего за годом публикации такого заявления (п. 3 ст. 13 Патентного закона).

В тех случаях, когда объект промышленной собственности не используется совсем или недостаточно и лицо, желающее и готовое его использовать, не смогло заключить с патентообладателем лицензионный договор, оно может обратиться с иском в Высшую патентную палату о предоставлении ему *принудительной* неисключительной лицензии с указанием пределов использования изобретения, размера, срока и порядка платежей.

Платежи по лицензионному договору могут быть единовременными (паушальными) или периодическими, в виде процентных отчислений, например от прибыли (роялти).

Контрольные вопросы к § 5.20

1. Что входит в круг объектов патентного права?
2. Кто является субъектом патентного права?
3. В каком порядке оформляются права на изобретения?

5.21. Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда

Общие положения

Вред, причиненный неправомерными действиями (бездействием) личности или имуществу гражданина либо юридическому лицу, подлежит возмещению лицом, причинившим вред, в полном объеме.

Правовой институт обязательств из причинения вреда состоит из относительно небольшого числа правовых норм. Ими являются нормы, включенные в ГК РФ (ст. 1064 - 1101). Кроме того, Воздушный кодекс и Кодекс торгового мореплавания предусматривают специальные положения об ответственности за причинение вреда. Такие случаи ответственности содержатся также в Правилах возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей, введенных в действие с 1 декабря 1992 г. В Правила внесены изменения Федеральным законом от 24 ноября 1995 г.

Условия ответственности за причинение вреда

Статья 1064 ГК РФ предусматривает общие условия ответственности за причинение вреда. Следовательно, для возникновения всякого обязательства из причинения вреда требуется наличие названных в указанной статье Гражданского кодекса условий. И только в случаях, установленных законом, должны приниматься во внимание некоторые иные условия.

К общим условиям относятся: 1) наступление вреда; 2) противоправность поведения причинителя вреда; 3) причинная связь между противоправным поведением и вредом; 4) вина причинителя вреда.

Вред представляет собой любое умаление (уменьшение) личного или имущественного блага потерпевшего, охраняемого правом.

Вред, причиненный личности, может состоять в умалении чести и достоинства потерпевшего либо в понижении его трудоспособности из-за болезни или увечья, присвоении определенным лицом авторства потерпевшего на изобретение и т.п.

Имущественный вред - это вред, выраженный в денежной сумме. Вред, не выраженный в форме убытков, взысканию не подлежит. Следовательно, возмещению подлежат не всякие отрицательные последствия, а только те, которые наступили в имущественной сфере потерпевшего. В случаях, установленных законом, может взыскиваться моральный вред.

Статья 1064 ГК РФ устанавливает ответственность за вред, причиненный личности или ее имуществу, говорит не о разных вариантах вреда, а о различных видах благ, которым причиняется ущерб. Дело в том, что понятие вреда не может быть одним в отношении вреда, причиненного личности, а другим - в отношении вреда, причиненного имуществу. Таким образом, понятие вреда в любом случае является однозначным. Закрепляя правило об объеме, характере и размере возмещения вреда, законодатель имеет в виду возможность взыскания убытков, как в форме понесенных расходов, так и неполученных доходов. Согласно ст. 1083 ГК РФ суд вправе уменьшить размер возмещения вреда, причиненного гражданином в зависимости от его имущественного положения. Следовательно, речь может идти только об уменьшении, но не о полном освобождении причинителя вреда от возмещения. В случае же, когда вред причинен действиями, совершенными умышленно, суд не вправе уменьшить размер возмещения вреда.

Противоправность поведения состоит в том, что причинитель вреда совершает определенные действия или в некоторых случаях, наоборот, бездействует в противоречии с предписаниями закона или иных правовых актов.

В большинстве случаев противоправность выражается в форме совершения активного противоправного действия. Действующее законодательство не содержит перечня как допускаемых, так и запрещаемых действий. В связи с этим правомерность или противоправность действия в каждом конкретном случае устанавливается судом и соответственно арбитражным судом с учетом содержания закона, основываясь на моральных принципах нашего общества.

Граждане обязаны не только соблюдать Основной закон, другие законы, но и уважать моральные правила, с достоинством нести высокое звание гражданина. Эти критерии служат важными ориентирами для оценки действий причинения вреда.

В ряде случаев противоправным может быть и бездействие. Для признания бездействия противоправным требуется, чтобы лицо в силу закона обязывалось совершать определенные действия в соответствующей ситуации. Если, несмотря на это, лицо будет бездействовать, то такое воздержание от действия и будет противоправным. Например, в соответствии со ст. 125 Уголовного кодекса любое лицо обязано оказывать помощь другому в случае, если потерпевшее лицо находится в опасном для жизни состоянии. Вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, не подлежит возмещению. Лицо считается действующим в состоянии необходимой обороны, если его действия связаны с защитой охраняемых законом прав и интересов при наличии посягательств на них. В качестве примера можно сослаться на случай, когда лицо совершает правомерные действия по пресечению хулиганства. При таких обстоятельствах причинитель вреда освобождается не только от уголовно-правовой ответственности, но и от имущественной. Вместе с тем ст. 1066 ГК РФ не освобождает от ответственности причинителя вреда, если им были превышены пределы необходимой обороны.

Противоправность исключается и при причинении вреда в состоянии крайней необходимости. Однако вред, причиненный при таких обстоятельствах, подлежит возмещению лицом, причинившим его. Дело в том, что в состоянии крайней необходимости лицо причиняет вред в целях предотвращения опасности, которую при конкретных обстоятельствах другими средствами отвести было невозможно и если причиненный в указанной ситуации вред меньше предотвращенного.

Не являются противоправными действия, связанные с осуществлением возложенной законом обязанности. Например, не являются противоправными действия пожарных при тушении пожара, которыми причиняется вред имуществу потерпевшего.

Одним из необходимых условий возникновения обязательства из причинения вреда является **причинная связь** между противоправным поведением причинителя и наступившим вредом.

Среди различных общих условий ответственности за причинение вреда следует особо выделить **вину**. Особенности вины во вне договорных обязательствах касаются, прежде всего ее значения при привлечении к ответственности, а также применения самого принципа ответственности за вину. Достаточно отметить, что по некоторым обязательствам из причинения вреда ответственность наступает независимо от вины. Причинивший вред освобождается от его возмещения, если докажет, что вред причинен не по его вине (ст. 1064 ГК РФ).

Лицо, возместившее причиненный другим лицом вред, имеет право обратного требования (регресса) к этому лицу в размере выплаченного возмещения, если иной размер не установлен законом. Например, органы государственного социального страхования и социального обеспечения вправе предъявить регрессные требования к причинителю вреда в случае выплаты этими органами пособия или пенсии потерпевшему.

Лица, совместно причинившие вред, несут солидарную ответственность перед потерпевшим (ст. 1080 ГК РФ). Для возложения солидарной ответственности необходимо наличие условий, предусмотренных законом. Важно иметь в виду, что совместное причинение вреда налицо в тех случаях, когда не представляется возможным дифференцировать вред, в причинении которого участвовали несколько лиц.

Ответственность за вред, причиненный государственными организациями, органами местного самоуправления, а также должностными лицами

Вред причиненный в результате издания государственным органом или органом местного самоуправления акта, не соответствующего закону или иному правовому акту, подлежит возмещению в полном объеме на основании решения суда независимо от вины органа, издавшего акт, и его должностных лиц. Вред возмещается за счет соответственно казны Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в зависимости от того, кем издан акт.

Статья 1069 ГК РФ устанавливает ответственность за вред, причиненный незаконными действиями (бездействием) должностных лиц государственного органа или органа местного самоуправления в области административного управления. Он возмещается на общих основаниях за счет денежных средств, находящихся в распоряжении соответствующего органа. И только при их недостаточности вред возмещается субсидиарно за счет соответственно казны Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования.

Статья 1070 ГК РФ предусматривает особый случай ответственности. Она установлена за вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ. Указанный вред возмещается за счет казны Российской Федерации, а в случаях, предусмотренных законом, - субъекта Российской Федерации или муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законом.

Иное правило установлено для случая причинения вреда при осуществлении правосудия по гражданским делам. Такой вред возмещается только, если вина судьи установлена приговором суда, вступившим в законную силу.

Ответственность за вред, причиненный недееспособными или несовершеннолетними

К числу недееспособных относятся несовершеннолетние, не достигшие 14 лет, и граждане, признанные недееспособными в судебном порядке. Для возложения ответственности за вред требуется вина причинителя, которая предполагает наличие у него сознательной воли. Воля - необходимая предпосылка для понимания смысла и значения своих действий и возможностей руководить ими. Этими качествами не обладают недееспособные лица. Поэтому на них не может быть возложена гражданско-правовая ответственность за причинение вреда.

За вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим 14 лет, отвечают его родители или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 1073 ГК РФ).

Статья 1078 ГК РФ предусматривает ответственность за вред, причиненный гражданином, не способным понимать значение своих действий.

Освобождается от ответственности дееспособный гражданин, а также несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет, причинивший вред в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими.

Однако, если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, суд может с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя, а также других обстоятельств возложить обязанность возмещения вреда полностью или частично на причинителя.

Не подлежит освобождению от ответственности причинитель, который сам привел себя в состояние, когда не мог понимать значение своих действий или руководить ими, употреблением спиртных напитков, наркотических средств или иным способом.

На гражданина, признанного судом недееспособным, не может быть возложена ответственность за причинение вреда. Причиненный им вред подлежит возмещению его опекуном или организацией, обязанной осуществлять за ним надзор. Однако, если они докажут, что вред возник не по их вине, ответственность с них снимается.

Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности

Законом (ст. 1079 ГК РФ) устанавливается, что юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п.; осуществление строительной и иной, связанной с ней деятельностью и др.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

Чтобы разобраться в особенностях данного вида внедоговорной ответственности, необходимо рассмотреть, во-первых, понятие источника повышенной опасности и, во-вторых, условия для возложения ответственности.

Примерный перечень источников повышенной опасности дан в ст. 1079 ГК РФ. Однако их число можно намного увеличить. Поэтому дать исчерпывающий перечень, практически невозможно хотя бы потому, что в процессе развития современной науки и техники появляются новые виды деятельности, многие из которых связаны с объектами, являющимися источниками повышенной опасности. Речь идет не о любом виде техники, а лишь о таком, эксплуатация которого не поддается всеобъемлющему контролю со стороны человека. Таким образом, в данной области, несмотря на применение самых современных мер техники безопасности, случайное причинение вреда не может быть полностью исключено.

Исходя из рассмотренных критериев, судебная практика признает источниками повышенной опасности не только объекты, перечисленные в ст. 1079 ГК РФ, но и различные механические двигатели, энергетические устройства, сельскохозяйственные и другие машины, взрывчатые, отравляющие или радиоактивные вещества, станки, а также деятельность, последствием которой явился выброс в окружающую среду вредных веществ с превышением допустимых пределов, содержание в зоопарках и использование цирками диких животных и т.п.

Для возложения ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности, достаточно наличия двух условий - наступления вреда и причинной связи между этим действием и наступившим результатом. Следовательно, причинитель вреда будет нести ответственность и при отсутствии вины, например за случайное причинение вреда.

Одной из особенностей наступления вреда и причинной связи как обязательных условий возложения ответственности является требование каждый раз при причинении ущерба источником повышенной опасности установить причинную связь между проявлением тех свойств, которые характерны для источника повышенной опасности, и вредом. Поэтому не является следствием проявления свойств источника повышенной опасности получение травмы в результате драки в железнодорожном вагоне. В этом случае вопрос о возмещении причиненного вреда решается на общих основаниях.

Итак, ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, будучи безвиной, является более широкой, повышенной по сравнению с ответственностью за причинение вреда обычной

деятельностью по правилам ст. 1064 ГК РФ. Несмотря на это, закон ограничивает ответственность и владельца источника повышенной опасности. Данное ограничение касается случаев причинения вреда вследствие непреодолимой силы или умысла самого потерпевшего. При этом бремя доказывания указанных обстоятельств возлагается на владельца источника повышенной опасности.

Под непреодолимой силой понимаются чрезвычайное и непреодолимое при данных условиях событие. Им может быть стихийное бедствие (землетрясение, наводнение, ураган, внезапный туман и т.п.). Судебная практика относит к таким явлениям и военные действия, блокаду и т.п.

Для возложения ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности, не требуется доказывать наличие противоправности действий его владельца. И это понятно, так как использование источников повышенной опасности относится к области необходимой и общественно полезной деятельности.

За причинение вреда источником повышенной опасности ответственность возлагается на его владельца. Обязанность возмещения вреда возлагается на то юридическое лицо или гражданина, который владеет источником повышенной опасности на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и т.п.).

Судебная практика не признает владельцем источника повышенной опасности и не возлагает ответственность за вред, причиненный потерпевшему, на лицо, непосредственно управляющее источником повышенной опасности в силу трудовых отношений с владельцем этого источника (водитель, машинист, рабочий-станочник и т.п.). Это лицо отвечает не перед потерпевшим, а перед владельцем источника повышенной опасности, который, возместив причиненный вред, имеет право обратного требования (регресса) к непосредственно виновному лицу (водителю, машинисту и т.п.).

Владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный действием этого источника, если докажет, что последний вышел из обладания владельца не по его вине, а в результате противоправных действий третьих лиц.

В случаях причинения вреда одним источником повышенной опасности другому этот вред возмещается по принципу вины. При виновности обеих или нескольких сторон ответственность распределяется между ними, исходя из степени вины каждой стороны. Однако не исключено, что причинение вреда имело место при отсутствии вины каждой стороны. Тогда убытки будет нести потерпевшая сторона (ст. 1064 ГК РФ).

Владельцы источников повышенной опасности солидарно несут ответственность за вред, причиненный в результате взаимодействия этих источников (например, столкновение транспортных средств) третьим лицам, по правилам без виновной ответственности (ст. 1079 ГК РФ).

Следует иметь в виду, что Гражданский кодекс допускает возможность освобождения владельца источника повышенной опасности от ответственности полностью или частично в случаях: 1) если грубая неосторожность самого потерпевшего содействовала возникновению или увеличению вреда, в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда; в таком случае размер возмещения убытков должен быть уменьшен; 2) при грубой неосторожности потерпевшего и отсутствии вины причинителя вреда тогда, когда его ответственность наступает независимо от вины и др. (ст. 1083 ГК РФ).

Объем и характер ответственности

Закон (ст. 1064 ГК РФ) закрепляет принцип полного возмещения, согласно которому причиненный вред подлежит компенсации в полном объеме.

Присуждая возмещение вреда, суд в соответствии с обстоятельствами дела обязывает лицо, ответственное за вред, возместить его в натуре (предоставить вещь того же рода и качества, исправить поврежденную вещь и т.п.) или же полностью возместить причиненные убытки.

Таким образом, закон (ст. 1082 ГК РФ) отдает предпочтение не денежной компенсации, а возмещению вреда в натуре. Между тем, как свидетельствует судебная и арбитражная практика, возмещение вреда в виде денежной компенсации является преобладающим способом возмещения.

Согласно ст. 1083 ГК РФ суд может уменьшить размер возмещения вреда, причиненного гражданином, в зависимости от его имущественного положения.

Объем ответственности при вине не только причинителя, но и потерпевшего определяется по правилам ст. 1083 ГК РФ. Так, если грубая неосторожность самого потерпевшего содействовала возникновению или увеличению вреда, то в зависимости от степени вины потерпевшего (а при вине причинителя вреда и в зависимости от его степени) размер возмещения должен быть уменьшен либо в возмещении вреда может быть отказано. Исключения из данного правила могут быть предусмотрены законом.

Таким образом, юридическое значение придается только грубой неосторожности и умыслу потерпевшего. При установлении же в действиях потерпевшего легкой неосторожности размер возмещения определяется по рассмотренным выше общим правилам. Закон не содержит определения понятия грубой и легкой неосторожности. Степень неосторожности зависит от конкретных обстоятельств дела и в каждом отдельном случае определяется судом.

Вина причинителя вреда презюмируется (предполагается). Вина же потерпевшего должна быть доказана ответчиком, что является одной из существенных особенностей вины потерпевшего.

Суд может уменьшить размер возмещения вреда, причиненного гражданином, с учетом его имущественного положения. Однако уменьшение размера возмещения не допускается, когда вред причинен действиями, совершенными умышленно.

Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина

Вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, обязанностей военной службы, службы в милиции и т.п., возмещается по правилам ГК РФ, если законом или договором не предусмотрена повышенная ответственность.

Объем и характер возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья, определены законом (ст. 1085 ГК РФ). Так, при причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещению подлежит утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья (на лечение, дополнительное питание, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии и др.), если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение.

Пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие пенсии, пособия и иные подобные выплаты, назначенные как до, так и после причинения вреда, при определении утраченного заработка (дохода) не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера возмещения вреда (не засчитываются в счет возмещения). В счет возмещения вреда не засчитывается также заработок, полученный потерпевшим после повреждения здоровья.

Законом или договором объем и размер возмещения вреда, причитающегося потерпевшему, могут быть увеличены.

Гражданский кодекс (ст. 1086 ГК РФ) устанавливает порядок определения заработка (дохода), утраченного в результате повреждения здоровья. В частности, размер подлежащего возмещению утраченного потерпевшим заработка (дохода) определяется в процентах к его среднему месячному заработку (доходу) до увечья или иного повреждения здоровья либо утраты им трудоспособности, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии ее - степени утраты общей трудоспособности.

В состав утраченного заработка (дохода) включаются все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам. Не учитываются только выплаты единовременного характера (выходное пособие при увольнении, компенсация за неиспользованный отпуск и т.п.).

Подсчет среднемесячного заработка (дохода) осуществляется путем деления общей суммы его заработка (дохода) за 12 месяцев работы, предшествовавших повреждению здоровья, на 12 (ст. 1086 ГК РФ).

Право на возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти, имеют нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания: родители, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими четырнадцати лет, и некоторые другие лица.

Размер возмещения вреда, понесенного в случае смерти кормильца, составляет ту долю заработка (дохода) умершего, которую понесли лица, имеющие право на возмещение вреда, и которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни.

Возмещение морального вреда.

Возмещение морального вреда теперь регламентируется законодательно. Основания и размер компенсации гражданину морального вреда определяются ст. 151 и ст. 1099 - 1101 ГК РФ. Моральный вред, причиненный действиями (бездействиями), нарушающими имущественные права гражданина, подлежит компенсации в случаях, предусмотренных законом. При этом компенсация морального вреда осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

При решении судом вопроса о компенсации морального вреда вина причинителя не принимается во внимание, если: 1) вред причинен жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности; 2) вред причинен гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности и в некоторых иных случаях.

Компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме. А размер компенсации определяется судом в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, а также степени вины причинителя в случаях, когда вина является основанием возмещения.

Закон требует, чтобы при определении размера компенсации вреда учитывались требования разумности и справедливости.

Оценка судом характера физических и нравственных страданий должна производиться с учетом фактических обстоятельств, при которых причинен моральный вред, и индивидуальных особенностей потерпевшего.

Контрольные вопросы к § 5.21

1. Назовите виды вреда, подлежащего возмещению.
2. Каковы общие условия возмещения вреда?
3. Подлежит ли возмещению вред, причиненный действиями государственных органов?
4. Каковы правила возмещения вреда, причиненного несовершеннолетним?
5. В чем заключаются особенности возмещения вреда, причиненного источником повышенной опасности?
6. Что подлежит возмещению при причинении вреда жизни или здоровью гражданина?
7. Каковы правила определения размера утраченного заработка при причинении вреда здоровью?
8. Что понимается под моральным вредом?

ГЛАВА 6

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВЫХ ФОРМ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

6.1. Предмет и структура предпринимательского права

Переход к рыночным отношениям, коренные изменения в их государственном регулировании потребовали создания правовой базы предпринимательской деятельности. При этом в регулировании товарно-денежных (имущественных) отношений большое значение приобрело гражданское право. Так, гражданско-правовое регулирование деятельности предпринимателя на рынке обеспечивается путем признания равенства участников регулируемых гражданским законодательством отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, беспрепятственного осуществления гражданских прав, восстановления, а также судебной защиты нарушенных прав.

Предприниматель - основное действующее лицо рынка и стержень экономической системы, построенной на конкурентных началах. Он производит товары и доводит их до потребителя, организуя

движение товара на различных стадиях его оборота, оказывает услуги гражданам и другим предпринимателям, приводит в движение финансовые и фондовые рынки, мобилизует интеллектуальные ресурсы общества, содержит государство, уплачивая ему основную массу налогов.

Государство в свою очередь должно создавать все условия для того, чтобы граждане могли свободно заниматься частным предпринимательством к своей и общей пользе.

Основой правового регулирования предпринимательской деятельности является Конституция РФ, которая провозглашает равенство форм собственности (ст. 8 и 9), право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности, а также запрещает экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (ст. 34). Вместе с тем Конституция РФ как закон прямого действия создает правовые гарантии интересов участников предпринимательских отношений, которые никем не могут быть ограничены: право на собственность, право на информацию, право на защиту. Так, ст. 35 устанавливает, что никто не может быть лишен своего имущества иначе, как по решению суда.

Конституция регламентирует разграничение компетенции между Российской Федерацией и ее субъектами, в частности, в области правового регулирования предпринимательской деятельности. Конституционные нормы гарантируют единство такого регулирования. В соответствии со ст. 71 установлены правовые основы единого рынка: финансовое, валютное, кредитное регулирование, денежная эмиссия отнесены к компетенции Российской Федерации. Поэтому акты субъектов Российской Федерации, принятые по этим вопросам, недействительны.

Правовое регулирование предпринимательской деятельности осуществляется частноправовыми нормами гражданского права, а также публично-правовыми нормами административного, финансового, земельного, уголовного, гражданско-процессуального и других отраслей права.

Гражданское право содержит нормы, непосредственно относящиеся к предпринимательской деятельности и регулирующие взаимоотношения предпринимателей. К таким частноправовым нормам относятся правила о правовом статусе предпринимателя, коммерческом представительстве, особенностях возникновения и исполнения ряда обязательств при осуществлении предпринимательской деятельности (договоров коммерческой концессии, простого товарищества, поставки, банковских договоров и др.).

Вместе с тем участие в рыночных отношениях профессиональных участников (предпринимателей) не исключает применения к этим отношениям общих положений гражданского права о юридических лицах, вещных правах, сделках и т.д.

Рыночное хозяйство рассчитано на юридически равных и имущественно самостоятельных участников, которые реализуют свои частные интересы. При этом государство не может произвольно вмешиваться в частные дела предпринимателей, но обязано обеспечивать условия для ее осуществления, а также контролировать, ограничивать и в определенной мере подавлять частные инициативы. Этому служат специальные нормы о регистрации субъектов предпринимательской деятельности, об уголовной ответственности за воспрепятствование предпринимательской деятельности, о лицензировании, об ограничении монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции и т.д.

Подобное регулирование предпринимательской деятельности реально обеспечивает свободу рыночной конкуренции, устойчивость рыночных отношений, доверие к участникам этих отношений, позволяет не допускать к участию в предпринимательских отношениях тех, кто пытается нажиться противозаконным, нечестным путем.

Правовой контроль за деятельностью участников предпринимательских отношений позволяет обеспечить нормальное функционирование рынка как связующего звена между производством и потреблением, что в свою очередь способствует развитию таких нематериальных ценностей, как деловая репутация и этика деловых отношений.

Таким образом, в структуру предпринимательского права включаются нормы, которые регламентируют правовое положение субъектов предпринимательской деятельности, имущественные права индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, предпринимательские сделки, несостоятельность (банкротство) предпринимателей, юридическую ответственность при осуществлении предпринимательской деятельности. Кроме того, предпринимательское право содержит нормы, регламентирующие монополистическую деятельность, цены и тарифы, внешнеэкономическую деятельность, финансирование, инвестиционную деятельность, правовое обеспечение качества продукции, работ, услуг.

6.2. Предпринимательская деятельность

Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

В ГК РФ выделены отличительные признаки предпринимательской деятельности:

1) направленность на получение прибыли, что вместе с тем не исключает получение отрицательного результата (убытков);

2) видовая дифференциация, которая фактически соответствует основной классификации гражданско-правовых договорных обязательств, выделяющей договоры о передаче имущества в собственность, в пользование, договоры о производстве работ и об оказании услуг;

3) осуществление предпринимателем деятельности на свой риск, что предполагает не только оценку возможных неблагоприятных последствий своего поведения на рынке, но и возможность выбора вариантов этого поведения с позиций собственных интересов и соответствия действующему законодательству;

4) осуществление деятельности между или с участием индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, правовое положение которых определяется выступлением в рыночных отношениях от своего имени, что не исключает использование чужого наемного труда (рабочей силы), в том числе в форме трудового договора;

5) осуществление предпринимательской деятельности на профессиональной постоянной основе, что ограничивает эту деятельность от разовых, эпизодических сделок;

6) самостоятельная деятельность, т.е. требующая принятия инициативных решений с учетом риска, с одной стороны, и исключающая прямое вмешательство органов власти и управления в деятельность предпринимателя, с другой.

ГК РФ установил предпосылки для участия граждан в предпринимательской деятельности. Так, в соответствии со ст. 18 ГК РФ граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной, не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые, не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретения и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Законодательство, регулирующее предпринимательскую деятельность, принципиально отличается от законодательства прошлых лет тем, что ориентировано на регулирование отношений между свободными производителями, подрядчиками, посредниками и потребителями. Так, будучи определенным экономическим фактором, границы правомерного участия граждан в имущественных и личных неимущественных правоотношениях (содержание правоспособности) претерпели существенные изменения:

- расширились права собственности граждан на объекты, ранее находившиеся в исключительной собственности государства, а именно земельные участки, предприятия, акции и т.д.;

- отпало требование ст. 93 ГК РСФСР о потребительском характере собственности граждан;

- были отменены ограничения количества и стоимости имущества, приобретенного гражданином в соответствии с законом или договором.

Расширение круга объектов права собственности позволило законодательно признать возможность занятия предпринимательской деятельностью.

Возрастные пределы и объем дееспособности граждан также претерпели значительные изменения. В отличие от ранее действующих норм в ГК РФ названы основания, когда гражданин может быть наделен полной дееспособностью до достижения совершеннолетия. А именно, в соответствии со ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен дееспособным, в частности, если он с согласия родителей, усыновителей, попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Гражданско-правовое регулирование предпринимательской деятельности содержит еще одну существенную деталь. Гражданское право допускает при осуществлении предпринимательской деятельности объективную ответственность, т.е. ответственность, наступающую независимо от вины правонарушителя-предпринимателя.

Так, в п. 3 ст. 401 ГК РФ специально указывается, что, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или не надлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Таким образом, индивидуальные предприниматели и коммерческие организации в обязательствах, возникающих при осуществлении предпринимательской деятельности, за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей несут гражданско-правовую ответственность перед контрагентом не только при наличии своей вины в возникновении убытков, но и за случайное неисполнение договорных обязательств. Этими случайными обстоятельствами являются отсутствие на рынке товаров, сырья, материалов, необходимых предпринимателю-нарушителю для исполнения своих обязанностей, отсутствие денежных средств для возврата долга, неисполнение контрагентами предпринимателя-нарушителя своих обязательств.

Вместе с тем предприниматель-нарушитель может быть освобожден от ответственности или размер ответственности может быть снижен в следующих случаях:

- если нарушение обязательств предпринимателем вызвано непреодолимой силой, неожиданными (чрезвычайными) и непредотвратимыми в конкретной ситуации обстоятельствами;
- если будет доказано, что предприниматель действовал со всей заботливостью и осмотрительностью, которая от него требовалась по существу данного обязательства;
- если в договоре с предпринимателем заранее была предусмотрена его виновная ответственность.

Так, например, в договоре подряда может быть установлено: «Подрядчик по настоящему договору несет *виновную* ответственность за нарушение своих обязательств». Вместе с тем следует подчеркнуть, что, заключая договор, каждый партнер в первую очередь должен обеспечивать собственные законные интересы. Поэтому такое условие, очевидно, будет устраивать только одну сторону (в данном случае - подрядчика). Другая сторона (заказчик), напротив, заинтересована в максимально возможной ответственности своего партнера и, следовательно, в договоре будет настаивать на общей формулировке: «Стороны настоящего договора несут ответственность в порядке и размерах, предусмотренных действующим законодательством», т.е. независимо от вины.

6.3. Субъекты предпринимательской деятельности

Субъектами предпринимательской деятельности являются физические лица (граждане, лица без гражданства, иностранные лица), юридические лица (российские, иностранные, совместные), а также государство (Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования).

Государство участвует в предпринимательской деятельности не как властная политическая организация, а как равноправный партнер. Так, государственные (муниципальные) органы власти или управления в качестве собственников могут создавать государственные (муниципальные) унитарные предприятия, закрепляя за ними имущество. Учредителями унитарного предприятия на праве хозяйственного ведения выступают органы исполнительной власти по согласованию с комитетами по управлению государственным или муниципальным имуществом. Учредителем унитарного предприятия на праве оперативного управления (казенного предприятия) в соответствии со ст. 115 ГК РФ должно выступать Правительство РФ, однако на практике оно передает свои полномочия федеральным органам исполнительной власти. Органы исполнительной власти (министерства и ведомства по согласованию с комитетами по управлению имуществом) выступают учредителями государственных учреждений, закрепляя за ними имущество на праве оперативного управления.

Государственные и муниципальные образования за счет своего имущества или совместно с другими субъектами гражданского права могут создавать хозяйственные общества и товарищества. Представители государства участвуют в деятельности этих организаций от имени государства в общих собраниях и в органах управления (исполнительных органах).

Государственные (муниципальные) образования участвуют и в обязательственных отношениях в качестве государственных (муниципальных) заказчиков в договорах поставки или подряда, а также

роли заемщиков и заимодавцев в кредитных договорах. В последнем случае от имени государственного (муниципального) образования выступает финансовый орган. Такие отношения оформляются выпуском облигаций, иных государственных (муниципальных) бумаг, в том числе в без документарной форме, которые выполняют функции облигаций (казначейские обязательства, золотые сертификаты и т.д.).

Физические лица (далее граждане) могут заниматься предпринимательской деятельностью индивидуально, без образования юридического лица, а также в установленных законом случаях (ч. 1 ст. 66 ГК РФ) самостоятельно создать юридическое лицо. Приобретение статуса индивидуального предпринимателя связано с наличием у гражданина следующих юридических признаков: 1) гражданин должен обладать правоспособностью, т.е. способностью иметь гражданские права и нести обязанности; 2) гражданской дееспособностью, т.е. способностью своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их; 3) иметь имя, т.е. фамилию, имя, отчество (если иное не вытекает из закона или обычая); 4) иметь место жительства.

Особое значение для статуса индивидуального предпринимателя имеет дееспособность, так как наличие именно этого признака позволяет оценить гражданина как способного здраво судить, адекватно воспринимать информацию, разумно действовать, не нарушая права партнеров и не ущемляя свои права.

Юридические лица занимаются предпринимательской деятельностью, если обладают признаками, предусмотренными ст. 48 ГК РФ. К таким признакам относятся: наличие у организации обособленного имущества на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления;

возможность от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, а также нести обязанности; возможность самостоятельно отвечать по своим обязательствам; возможность от своего имени выступать истцом и ответчиком в суде.

Юридические лица обладают неодинаковыми возможностями участия в предпринимательской деятельности, что определяется соответствующей организационно-правовой формой: хозяйственного общества (общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, закрытого или открытого акционерного общества); хозяйственного товарищества (полного товарищества, товарищества на вере); производственного кооператива; унитарного предприятия; некоммерческой организации.

Государство, государственные и муниципальные образования участвуют в предпринимательских отношениях на равных началах с другими субъектами - гражданами и юридическими лицами. В этих отношениях государство не может использовать свои властные полномочия по отношению к другим участникам и может привлекаться к ответственности за нарушение гражданских прав и неисполнение обязанностей: в судебном порядке к государству могут быть применены обычные меры имущественной ответственности.

Государственные образования обладают гражданской правоспособностью и дееспособностью, хотя в отличие от юридических лиц они созданы не для участия в предпринимательской деятельности, которая носит для них вынужденный характер. Отсюда правоспособность государственных образований является специальной, т.е. они могут иметь только те права и обязанности, которые соответствуют их публичным интересам. Реализация дееспособности государственных образований осуществляется через органы государственной власти и органы местного самоуправления, действующие в пределах своей компетенции.

Государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности.

Предпринимательская деятельность может осуществляться гражданами без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя (ст. 23 ГК РФ), а также юридическими лицами, которые считаются созданными (правоспособными) с момента государственной регистрации (ст. 51 ГК РФ). Регистрация субъектов предпринимательской деятельности обеспечивает устойчивость экономического оборота, достоверность информации при выборе партнеров и ведении хозяйственных операций.

Однако граждане и организации не всегда соблюдают правила государственной регистрации. В ст. 23 ГК РФ специально предусмотрено, что такие лица не вправе ссылаться в отношении заключенных ими сделок на то, что они не являются предпринимателями, а суд в свою очередь может в отношении таких сделок применять правила об обязательствах, относящихся к предпринимателям, в частности, п. 3 ст. 401 ГК РФ об ответственности предпринимателя без вины за неисполнение или ненадлежащее

исполнение своих обязательств, п. 2 ст. 400 ГК РФ о недопущении ограничения ответственности перед потребителем и ряд других норм, регламентирующих деятельность предпринимателей. Кроме того, на основании ст. 171 УК РФ может наступить уголовная ответственность лица (лиц), осуществляющего предпринимательскую деятельность без регистрации.

Государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности производится органами юстиции (ст. 51 ГК РФ). Однако до принятия специального Закона о государственной регистрации продолжают действовать ст. 34 и 35 Закона РСФСР от 25 декабря 1990 г. «О предприятиях и предпринимательской деятельности» (Ведомости РСФСР. 1990. № 30. Ст. 418) и Положение о государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденное Указом Президента Российской Федерации от 8 июля 1994 г. № 1482 «Об упорядочении государственной регистрации предприятий и предпринимателей на территории Российской Федерации».

Фактически государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности осуществляется органами местного самоуправления или органами исполнительной власти субъектов Федерации. Так, например, в Москве совместным решением Президиума Московского городского Совета народных депутатов и Правительства Москвы от 25 июля 1991 г. № 134-2 было утверждено Положение о Московской регистрационной палате, которая является органом исполнительной Власти, регистрирующим коммерческие организации, создаваемые на территории Москвы. Непосредственно регистрацией коммерческих организаций занимаются центральная Московская регистрационная палата и около двадцати ее филиалов, созданных в административных округах Москвы.

В компетенцию Московской регистрационной палаты входит:

- регистрация новых и перерегистрация действующих организаций, в том числе коммерческих и некоммерческих республиканского, областного, городского значения независимо от ведомственной подчиненности, учредителей или форм собственности, имеющих местонахождение или ведущих хозяйственную деятельность на территории Москвы;
- регистрация филиалов, представительств иногородних организаций;
- контроль за соблюдением законодательства о регистрации и перерегистрации;
- определение порядка взимания регистрационных сборов.

6.4. Регистрация предпринимателей без образования юридического лица

Регистрация осуществляется органами юстиции при городской (районной) администрации по месту постоянного жительства гражданина-предпринимателя. Для этого гражданин должен обратиться с заявлением в эти органы и приложить к нему документ об уплате регистрационного сбора.

Размер ставки регистрационного сбора и категории плательщиков, которым предоставляются льготы по сбору, устанавливаются органами местной власти, однако предельный размер ставки сбора не может превышать установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда.

Положением запрещается требовать иные документы, совершать иные действия при регистрации предпринимателя.

Государственная регистрация заявителя осуществляется регистрирующим органом в день представления документов либо в течение трех дней с момента получения регистрирующим органом документов по почте. В этом случае необходимо приложить конверт с обратным адресом и знаками оплаты почтового перевода.

В тот же срок заявителю выдается или высылается по почте бессрочное свидетельство о регистрации в качестве предпринимателя. В свидетельстве указываются виды деятельности, которыми вправе заниматься предприниматель, и в дальнейшем он обязан предъявлять это свидетельство по требованию должностных лиц налоговых и иных компетентных органов.

В случае утери свидетельства при наличии уважительных причин может быть выдан дубликат, за который предприниматель должен уплатить 20% от суммы ранее уплаченного сбора.

Если уважительные причины отсутствуют, то по заявлению предпринимателя проводится новая регистрация.

Регистрирующие органы вправе отказать заявителю в регистрации в следующих случаях: несоответствие представленных документов требованиям Положения; несоответствие содержащихся в заявлении сведений требованиям Положения; недееспособности заявителя.

Уведомление об отказе в государственной регистрации направляется заявителю в трехдневный срок со дня предоставления документов на регистрацию, по указанному им адресу, в письменной форме, за подписью должностного лица, ответственного за регистрацию.

Отказ в регистрации или уклонение местной администрации от регистрации в установленный срок могут быть обжалованы заявителем в судебном порядке. Споры об обжаловании отказа в государственной регистрации либо уклонения от государственной регистрации в установленный срок организации или предпринимательской деятельности граждан подлежат рассмотрению в арбитражном суде. Если арбитражный суд признает отказ в регистрации неправомерным, то в решении указывается дата, с которой предпринимательская деятельность считается зарегистрированной, а соответствующие органы обязываются в определенный срок выдать предпринимателю свидетельство о регистрации.

Судебно-арбитражная практика исходит из того, что гражданин-предприниматель должен быть признан зарегистрированным с момента истечения срока для принятия решения о регистрации.

Следует иметь в виду, что не подлежат рассмотрению в порядке арбитражного судопроизводства требования граждан-предпринимателей о признании неправомерными действий должностных лиц, связанных с отказом в регистрации либо уклонением от регистрации, если обжалуемые действия не были оформлены распорядительным или иным документом.

Данные требования подведомственны судам общей юрисдикции (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18 августа 1992 г. № 12/12 «О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам»).

Кроме того, за неправомерный отказ или уклонение от регистрации предпринимателя либо коммерческой организации может наступить уголовная ответственность должностного лица, признанного судом виновным по ст. 169 УК РФ «Воспрепятствование предпринимательской деятельности».

Государственная регистрация индивидуального предпринимателя утрачивает силу:

- по заявлению предпринимателя об аннулировании государственной регистрации в качестве предпринимателя и выданного ему ранее свидетельства о регистрации - со дня получения такого заявления регистрирующим органом;
- по решению суда о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) - с момента вынесения решения;
- в связи со смертью предпринимателя;
- в связи с признанием по решению суда предпринимателя недееспособным;
- в связи с признанием по решению суда предпринимателя безвестно отсутствующим или объявлением его умершим;
- в связи с переездом предпринимателя на другое постоянное место жительства.

6.5. Регистрация юридического лица

Предпринимательская деятельность юридических лиц осуществляется, как правило, в форме коммерческих организаций, которые в качестве основной цели своей деятельности имеют получение прибыли. К таким организациям относятся:

- хозяйственные общества (в том числе общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, закрытые и открытые акционерные общества);
- хозяйственные товарищества (в том числе полные товарищества и товарищества на вере);
- производственные кооперативы;
- государственные (муниципальные) унитарные предприятия. Некоммерческие организации (потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации, учреждения, фонды и др.) также вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, т.е. получать прибыль от своей деятельности непосредственно или создав коммерческое предприятие при некоммерческой организации. Вместе с тем законодательством существенно ограничены направления использования прибыли такими организациями, в частности:
- полученная некоммерческой организацией прибыль не может распределяться между ее участниками (учредителями);
- прибыль направляется исключительно на цели деятельности некоммерческой организации.

Регистрация юридических лиц как субъектов предпринимательской деятельности (коммерческих и некоммерческих организаций, имеющих право ведения предпринимательской деятельности) происходит в несколько этапов.

Первый этап - *временная регистрация*. Учредители юридического лица, например, в форме хозяйственного общества должны представить следующие документы:

- заявление учредителей;
- устав, утвержденный на собрании учредителей;
- протокол учредительного собрания, учредительный договор;
- нотариально заверенные копии свидетельств (решений) о регистрации юридических лиц, выступающих в качестве учредителей;
- копию платежного поручения об уплате регистрационной пошлины;
- регистрационные карточки;
- эскиз оттиска печати;
- справку на не повторяемость наименования;
- копию справки о согласовании с антимонопольными органами (ГКАП РФ), если уставный капитал превышает размер, установленный антимонопольным законодательством;
- справку о согласовании с соответствующим органом по управлению имуществом, если в уставном капитале присутствует государственная или муниципальная собственность;
- документ, подтверждающий оплату не менее 50% уставного капитала. Вторая половина уставного капитала подлежит внесению в течение первого года деятельности юридического лица. В противном случае уставный капитал должен быть уменьшен либо юридическое лицо ликвидируется (ст. 20 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

Согласно п. 6 ст. 66 ГК РФ вкладом в имущество общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права, а также иные права, имеющие денежную оценку. Денежная оценка не денежных вкладов в уставный капитал общества утверждается решением общего собрания учредителей (участников) юридического лица. Если номинальная стоимость доли, оплачиваемая не денежным вкладом, составляет более 200 минимальных размеров оплаты труда, то такой вклад оценивается независимым оценщиком.

Если вклад в уставный фонд осуществляется деньгами, то до регистрации необходимо открыть специальный накопительный счет в коммерческом банке, на который необходимо внести не менее 50% уставного капитала.

Необходимо согласовать место нахождения регистрируемого юридического лица. По общему правилу (ст. 54 ГК РФ) место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом или учредительными документами юридического лица не установлено иное, например место постоянного нахождения органа управления юридического лица или основное место его деятельности. С местом нахождения юридического лица законодатель связывает осуществление его прав и обязанностей. Так, ст. 316 ГК РФ связывает место исполнения денежного обязательства с местом нахождения юридического лица-кредитора в момент возникновения обязательства. Иск предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения ответчика.

При регистрации юридических лиц в Москве также необходимо проверить наименование вновь создаваемой коммерческой или некоммерческой организации на индивидуальность (не повторяемость). Такая проверка осуществляется специальными фирмами, с которыми Московская регистрационная палата заключила договор на выполнение данного вида работ. Фирма резервирует наименование вновь создаваемой организации и выдает справку о проверке наименования на не повторяемость, в которой записано: «Проверка в московском реестре наименований предприятий проведена. Указанное наименование зарезервировано до ____ включительно».

Организация вправе использовать любое наименование, не повторяющее полностью существующие наименования зарегистрированных в установленном порядке иных организаций. В соответствии со ст. 138 ГК РФ такой организации принадлежит исключительное право на свое наименование, т.е. использование третьими лицами данного средства индивидуализации юридического лица возможно только с согласия правообладателя.

Органы юстиции в течение трех дней с момента подачи документов (но не более 30 дней с даты почтового отправления) проверяют представленные документы и выдают Временное свидетельство о регистрации юридического лица, которое действует в течение 45 дней. Одновременно с выдачей Временного свидетельства регистрируется наименование организации в реестре наименований

юридических лиц. Кроме того, выдается Декларация об изготовлении печати, что означает регистрацию печати в регистрационных органах.

Второй этап - постоянная регистрация. Временное свидетельство и Устав представляются в органы статистики, которые включают зарегистрированное юридическое лицо в Единый государственный реестр предприятий и организаций (ЕГРПО) и присваивают ему коды общероссийских классификаторов:

ОКП - общероссийский классификатор предприятий и организаций (индивидуальный номер предприятия);

СООГУ - система обозначения органов государственного управления;

ОКОНХ - общероссийский классификатор, отраслей народного хозяйства;

СОАТО - система обозначения объектов административно-территориального деления (адрес предприятия);

КФС - классификатор форм собственности (государственная, частная, смешанная);

КОПФ - классификатор организационно-правовых форм хозяйствующих субъектов.

Далее необходимо изготовить печать, так как на всех документах необходим ее оттиск.

После временной регистрации необходимо встать на учет в налоговых органах в течение 10 дней по месту нахождения организации. Налоговая инспекция должна проверить представленные документы (заявление, нотариально заверенные копии Устава, кодов ОКПО, свидетельства о временной регистрации, договора аренды помещения или гарантийное письмо о предоставлении юридического адреса) на полноту и достоверность, поставить юридическое лицо на налоговый учет, присвоив номер в Госреестре и выдав Свидетельство о постановке на учет с ИНН (идентификационный номер налогоплательщика). В дальнейшем ИНН указывается во всех документах (договорах) зарегистрированной организации.

Затем необходимо встать на учет во внебюджетные фонды (пенсионный, обязательного медицинского страхования, социального страхования, занятости) и открыть расчетный счет в коммерческом банке. Как правило, расчетный счет открывается там же, где был открыт накопительный счет. Банк посылает извещения во все фонды об открытии расчетного счета.

Для получения постоянного свидетельства в регистрационную палату необходимо сдать временное свидетельство о регистрации, заверенную копию свидетельства из налоговой инспекции о постановке на налоговый учет, коды Госкомстата, справку из банка об открытии расчетного счета, декларацию об изготовлении печати.

С момента выдачи постоянного свидетельства в соответствии с п. 2 ст. 51 и п. 3 ст. 49 ГК РФ юридическое лицо считается созданным как новый субъект права.

6.6. Правовой режим имущества в предпринимательской деятельности

Одним из необходимых условий нормального функционирования рынка является детальная регламентация отношений присвоенности, принадлежности имущества тем или иным участникам рыночных отношений.

Устанавливая гражданско-правовой режим имущества, законодатель определяет границы возможного поведения субъектов рыночных отношений по поводу тех или иных материальных и нематериальных благ.

Правовое регулирование отношений собственности необходимо по ряду обстоятельств. В сфере производства собственник самостоятельно определяет направления использования принадлежащего ему имущества, в сфере потребления - решает, использовать ли имущество или отложить его в ожидании наиболее выгодных условий.

По реакции собственника можно оценить эффективность тех или иных экономических программ. С другой стороны, собственник сам непосредственно ощущает степень эффективности принятого им рискованного решения.

Отсюда правовое регулирование отношений собственности должно обеспечивать сочетание свободы собственника в использовании его имущества и интересов общества, т.е. законодательно закрепляется полнота прав собственника и вместе с тем устанавливаются отдельные ограничения, призванные согласовывать интересы собственника и интересы общества.

Так, например, ограничения свободы собственника связаны с нормами антимонопольного законодательства: собственник может быть лишен возможности создать новое предприятие, если это нарушит соответствующую норму антимонопольного законодательства.

Значительные ограничения свободы собственника в распоряжении своим имуществом связаны с требованиями экологического законодательства: если использование имущества причиняет вред окружающей среде, то от собственника может быть потребовано изменение характера деятельности либо ее прекращение.

Существенно ограничивает свободу собственника лицензирование производства многих видов продукции в интересах охраны здоровья и жизни потребителей.

Право предпринимателя распоряжаться принадлежащим ему имуществом во многом зависит от организационно-правовых форм предпринимательской деятельности, от форм собственности на имущество, от видов имущества.

В состав имущества, принадлежащего предпринимателю, входят вещи и имущественные права. Вещи в гражданском праве - это материальные объекты, как правило, имеющие экономическую форму товара, т.е. являющиеся результатом труда. Имущественные права включают, например, право требовать возврата денег, данных взаймы, право требовать получения дивидендов по акциям.

Состав и стоимость принадлежащего предпринимателю имущества определяют пределы его ответственности перед кредиторами, что в свою очередь гарантирует его участие в рыночном обороте, поскольку отношения на рынке предполагают состоятельность партнеров.

Вместе с тем размер имущества конкретных субъектов рынка, степень обремененности этого имущества долгами могут быть различными. Поэтому субъекты предпринимательской деятельности несут кроме того риск невозможности удовлетворения своих потенциальных требований к должнику, даже если этот партнер обладал наличным имуществом в момент заключения сделки.

Предприниматели без образования юридического лица (индивидуальные предприниматели) вправе иметь в собственности здания, сооружения, оборудование, машины, земельные участки, иные вещи, используемые в производственном процессе и в коммерческой деятельности, деньги, ценные бумаги, нематериальные объекты (промышленные образцы, товарные знаки, «ноу-хау», коммерческие секреты, фирменные наименования и др.).

Индивидуальный предприниматель по всем своим обязательствам (в том числе и перед наемными работниками) несет ответственность всем имуществом, принадлежащим ему на праве собственности, на которое по действующему законодательству может быть обращено взыскание, в том числе используемое и не используемое им в предпринимательской деятельности. Исключение составляет имущество, указанное в Приложении № 1 к ГПК РСФСР, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам.

В состав имущества индивидуального предпринимателя, который является участником хозяйственного товарищества, включается также его доля в складочном капитале такого товарищества.

Юридические лица являются собственниками обособленного на балансе имущества, в том числе имущества, переданного в качестве вкладов (взносов) участников (членов), за исключением имущества унитарных предприятий и учреждений, которое принадлежит на праве собственности учредителям (государственным или муниципальным органам власти или управления).

В зависимости от прав учредителей (участников) юридического лица на его имущество все юридические лица разделяются на три группы.

Первая группа. Учредители (участники) на имущество созданного ими юридического лица имеют лишь обязательственные права, т.е. права требования выдела денежной доли (в том числе при выходе из состава учредителей - выдел в натуре возможен только, если это прямо предусмотрено учредительными документами, при ликвидации - ликвидационная квота). К первой группе относятся юридические лица - собственники имущества, закрепленного за ними учредителями (участниками): хозяйственные общества, хозяйственные товарищества, производственные и потребительские кооперативы.

Вторая группа. Учредители (государственные или муниципальные органы власти или управления) сохраняют право собственности на имущество, закрепленное за созданным ими юридическим лицом.

Сами юридические лица - унитарные предприятия и учреждения, не обладают правом собственности на закрепленное имущество. Их имущественные права являются ограниченными и отражают переходный характер российской экономики. Так, право хозяйственного ведения, принадлежащее унитарному предприятию, позволяет юридическому лицу самостоятельно распоряжаться доходами от своей деятельности. Распоряжение имуществом, закрепленным учредителем за унитарным

предприятием, допускается только с согласия учредителя. При ликвидации юридического лица его собственник получает весь остаток имущества либо остается собственником при его реорганизации.

Третья группа. Учредители (участники) не имеют никаких прав на имущество созданного ими юридического лица - ни обязательственных, ни вещных. Не получают они никаких прав ни при выходе из организации, ни при ее ликвидации. К третьей группе относятся некоммерческие организации, за исключением потребительских кооперативов.

Юридическое лицо создается с целью снизить риск и ответственность его учредителей (участников). Самостоятельное участие юридического лица в рыночном обороте обеспечивается закреплением за ним обособленного имущества, которое является материальной гарантией удовлетворения требований кредиторов юридического лица.

Целям обеспечения имущественных интересов кредиторов юридических лиц служит модель субсидиарной ответственности, позволяющая вовлечь в процесс компенсации имущество дополнительных должников.

При возложении ответственности, в частности, на хозяйственные товарищества субсидиарную ответственность по долгам полного товарищества или товарищества на вере несут полные товарищи (коммандитисты) всем своим имуществом (ст. 69, 82 ГК РФ).

При возложении ответственности на общества с дополнительной ответственностью субсидиарную ответственность по долгам общества несут своим имуществом его участники в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вклада.

Субсидиарная ответственность по обязательствам юридического лица может быть возложена также при его несостоятельности (банкротстве) на учредителей (участников), собственников имущества юридического лица (унитарные предприятия) или на других лиц, которые вправе давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия (п. 3 ст. 56 ГК РФ).

Органы юридического лица по требованию учредителей (участников) юридического лица, если иное не предусмотрено законом или договором, обязаны возместить убытки, причиненные ими юридическому лицу (п. 3 ст. 53 ГК РФ).

6.7. Несостоятельность (банкротство) при осуществлении предпринимательской деятельности

Одним из признаков предпринимательской деятельности является риск. Действие на удачу, как определял риск В. Даль, означает, что становится равновозможным получение выгоды и разорение. В свою очередь, неспособность платить по долгам, в том числе по обязательным платежам, а также своим кредиторам означает несостоятельность, которая при определенных условиях может привести к банкротству.

Федеральный закон от 8 января 1998 г. «О несостоятельности (банкротстве)» под несостоятельностью (банкротством) понимает признанную арбитражным судом или объявленную должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом. Для того чтобы арбитражный суд возбудил дело о банкротстве, необходимо наличие следующих условий:

- обязательства не исполнены в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения;
- сумма обязательств превышает стоимость принадлежащего должнику имущества;
- размер требований составляет не менее 100 минимальных размеров оплаты труда (500 - при несостоятельности юридического лица).

Признание банкротом кредитной организации (коммерческого банка) возможно в арбитражном порядке, если имеет место еще одно условие - отзыв лицензии Центральным банком РФ (Банком России). Отзыв лицензии возможен исключительно по основаниям, предусмотренным ст. 20 Закона РФ «О банках и банковской деятельности в РФ»: в случаях установления недостоверности сведений, на основании которых выдана лицензия; задержки начала осуществления банковских операций, предусмотренных лицензией, более чем на год со дня ее выдачи; установление фактов недостоверности отчетных данных; осуществление банковских операций, не предусмотренных лицензией Банка России; неисполнения требований федеральных законов, регулирующих банковскую деятельность, а также нормативных актов Банка России, если в течение года к кредитной организации неоднократно применялись меры, предусмотренные Федеральным законом «О Центральном банке РФ (Банке

России)»; неудовлетворительного финансового положения кредитной организации, неисполнения ею своих обязательств перед вкладчиками и кредиторами, являющегося основанием для подачи заявления о возбуждении в арбитражном суде производства по делу о несостоятельности (банкротстве) кредитной организации.

Индивидуальный предприниматель, зарегистрированный в установленном порядке, может быть признан несостоятельным (банкротом), если по своему имущественному положению он не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности.

Признание предпринимателя банкротом может быть произведено как в судебном порядке, так и путем объявления им самим о своем банкротстве.

Заявление в арбитражный суд может быть подано самим должником (в этом случае оно не может быть им же отозвано), кредитором (возможен отзыв заявления), прокурором, налоговыми и иными уполномоченными органами.

С момента принятия арбитражным судом решения о признании предпринимателя банкротом утрачивает силу его регистрация, а также аннулируются лицензии на осуществление отдельных видов предпринимательской деятельности.

При осуществлении процедуры признания банкротом к гражданину должны быть предъявлены все требования по обязательствам, связанным с его предпринимательской деятельностью. Одновременно могут быть заявлены и требования по обязательствам, не связанным с его предпринимательской деятельностью.

Заявленные кредиторами требования в случае признания индивидуального предпринимателя банкротом удовлетворяются в соответствии с п. 3 ст. 25 ГК РФ за счет принадлежащего гражданину-предпринимателю имущества, на которое может быть обращено взыскание, в установленной очередности:

- **в первую очередь** удовлетворяются: требования граждан, перед которыми предприниматель несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей (аналогичное положение установлено ст. 64 ГК РФ применительно к банкротству юридических лиц); требования о взыскании алиментов;

- **во вторую очередь** производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам (аналогично юридическим лицам);

- **в третью очередь** удовлетворяются требования кредиторов, обеспеченные залогом принадлежащего индивидуальному предпринимателю имущества (это положение отличается от соответствующего правила, применяемого к юридическим лицам, поскольку имеется в виду залог обособленного имущества юридического лица);

- **в четвертую очередь** погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды (аналогично юридическим лицам);

- **в пятую очередь** производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом (аналогично юридическим лицам).

После завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, и иных требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом (п. 4 ст. 25 ГК РФ).

При этом сохраняют силу требования граждан, перед которыми лицо, объявленное банкротом, несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, а также иные требования личного характера.

В отличие от банкротства индивидуального предпринимателя несостоятельность (банкротство) юридических лиц означает их полную ликвидацию (п. 1 ст. 65 ГК РФ).

Кроме того, при удовлетворении требований кредиторов юридического лица применяется ряд дополнительных правил, предусмотренных ст. 64 ГК РФ:

- 1) требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди;

- 2) при недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

Регламентированы также процедура и сроки заявления требований кредиторами. Так, в случае отказа (уклонения) ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора он вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии.

По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица.

Требования кредитора, заявленные после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией для их предъявления, удовлетворяются из имущества ликвидируемого юридического лица, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок.

Существенным отличием процедуры банкротства юридического лица (по сравнению с банкротством индивидуального предпринимателя) является то, что законодательно устанавливаются условия, при которых требования кредиторов считаются погашенными. Во-первых, это касается требований, неудовлетворенных из-за недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица. Во-вторых, погашенными считаются требования, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд. В-третьих, это требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору было отказано.

Контрольные вопросы к главе 6

1. Понятие и предмет предпринимательского права.
2. Правовое регулирование предпринимательской деятельности.
3. Банкротство (несостоятельность).
4. Защита имущественных прав и интересов предпринимателей.

ГЛАВА 7

ТРУДОВОЕ ПРАВО

7.1. Общие положения

Место и назначение трудового права как одной из отраслей права определяются кругом общественных отношений, им регулируемых.

Предметом трудового права являются отношения работников, возникающие в процессе их непосредственного участия в труде. Содержание и характер этих отношений зависят от типа и формы собственности на средства и предметы труда.

Предметом регулирования трудового права могут быть и отношения работников колхозов и других кооперативных организаций, однако это касается только тех работников, которые работают там по трудовым договорам. Труд членов колхозов регулируется их уставами.

В настоящее время допускается, в частности, в кооперативах торговли и питания смешанная форма кооперации труда, при которой средства производства могут относиться как к государственной, частной, так и к кооперативной собственности.

Кроме трудовых отношений работников с работодателями всех форм собственности трудовое право регулирует и некоторые другие общественные отношения, неразрывно связанные с трудовыми. Эти отношения между трудовыми и профессиональными коллективами по вопросам производственной деятельности, условий труда и быта работников, заключения коллективных договоров, трудоустройства граждан по специальности и личным способностям; профессиональной подготовки и повышения квалификации кадров непосредственно на предприятии; надзора и контроля за охраной труда и соблюдения трудового законодательства, социального страхования, рассмотрения трудовых споров и др.

Методом трудового права является закрепление равенства сторон трудового договора (контракта) и властных полномочий администрации, указанных в правилах внутреннего трудового распорядка.

Таким образом, трудовое право можно определить как совокупность правовых норм, регулирующих трудовые отношения работников и некоторые другие, тесно с ними связанные, при равенстве сторон и наличии властных полномочий администрации, установленных правилами внутреннего трудового распорядка.

При определении понятия трудового правоотношения необходимо иметь в виду три его компонента: характер прав и обязанностей его участников, их правовое положение и основание возникновения - договор. Следовательно, *трудовое правоотношение* можно определить как общественное отношение, урегулированное нормами трудового права, складывающееся между работником и работодателем, в силу которого одна сторона (работник) обязана выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему трудовому распорядку, а работодатель обязуется выплачивать работнику заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством, коллективным договором и соглашением сторон.

По общему правилу в качестве **субъектов** трудового правоотношения выступают с одной стороны работники, с другой - предприятия и организации, предприниматели. Трудовые правоотношения могут возникать непосредственно между физическими лицами.

Трудовая дееспособность граждан возникает с 15 лет (как исключение с 14 лет). С этого момента они могут самостоятельно вступать в трудовые правоотношения. В качестве работодателей могут выступать различные субъекты права.

Объектом трудового правоотношения является выполнение работ определенной специальности либо квалификации.

Содержание трудового правоотношения составляет совокупность прав и обязанностей его участников. Так, каждый работник имеет право: на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены; на равное вознаграждение за равный труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного законом минимального размера вознаграждения; на отдых, обеспечиваемый установлением предельной продолжительности рабочего времени, и оплачиваемые ежегодные отпуска; на социальное обеспечение по возрасту, при утрате трудоспособности и в иных, установленных законом случаях на возмещение ущерба, причиненного повреждением здоровья в связи с работой; на судебную защиту своих трудовых прав и др.

К обязанностям работника относятся: добросовестное выполнение трудовых обязанностей; соблюдение трудовой дисциплины; бережное отношение к имуществу предприятия, учреждения, организации; выполнение установленных норм труда и пр.

Основанием возникновения трудовых правоотношений являются трудовые договоры (контракты).

Общественные отношения, регулируемые трудовым правом, в некоторых случаях сходны с общественными отношениями, регулируемые другими отраслями права, в частности гражданским, административным и др. Несмотря на это, они существенно отличаются от отношений, регулируемых указанными отраслями права. Так, предмет гражданского права составляют имущественные отношения в их стоимостной форме, например договор аренды; в трудовом праве предметом являются общественные отношения, составляющие сам процесс труда.

Ответственность в гражданско-правовых договорах носит имущественный характер, в трудовых, как правило, наступает дисциплинарная ответственность.

Защита гражданских прав осуществляется в исковом порядке судом, арбитражным или третейским судом, в исключительных случаях - в административном порядке; защиту трудовых прав работников осуществляют комиссии по трудовым спорам, а в отдельных случаях - суды.

Основные принципы трудового права.

Основные принципы трудового права установлены Конституцией РФ. К их числу относится право на труд, реализуемое путем заключения трудового договора или контракта.

Контрольные вопросы к § 7.1

1. Какие общественные отношения составляют предмет трудового права?
2. Каковы особенности метода трудового права?
3. Кто может выступать в качестве субъекта трудового правоотношения?
4. Что понимается под содержанием трудового правоотношения?

7.2. Коллективный договор

Общие положения

Закон Российской Федерации «О коллективных договорах и соглашениях» от 11 марта 1992 г., КЗоТ (ст. 7) и Федеральный закон РФ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О коллективных договорах и соглашениях» (ст. 2) от 26 октября 1995 г. установили, что *коллективный договор* - это правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения между работодателем и работниками организации. *Соглашение* - это правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения между работниками и работодателями и заключаемый на уровне Российской Федерации, ее субъекта, территории, отрасли, профессии (ст. 2 Федерального закона).

Условия коллективных договоров и соглашений, заключенных в соответствии с законодательством, являются обязательными для организаций, на которые они распространяются. Условия коллективных договоров или соглашений, ухудшающие по сравнению с законодательством положение работников, недействительны.

Сторонами коллективного договора являются работники организации в лице их представителей и работодатель непосредственно или уполномоченные им представители.

Содержание и порядок заключения коллективного договора

Содержание коллективного договора состоит из взаимных обязательств работодателя и работников. В коллективный договор могут быть включены: форма, система и размер оплаты труда, денежные вознаграждения, пособия, компенсации, доплаты; механизм регулирования оплаты труда исходя из роста цен, уровня инфляции, выполнения показателей, определенных коллективным договором; занятость, переобучение, условия высвобождения работников; продолжительность рабочего времени и времени отдыха, отпусков; улучшение условий и охраны труда работников, в том числе женщин и молодежи (подростков); добровольное и обязательное медицинское и социальное страхование; соблюдение интересов работников при приватизации предприятия, ведомственного жилья; экологическая безопасность и охрана здоровья работников на производстве; льготы для работников, совмещающих работу с обучением; контроль за выполнением коллективного договора, ответственность сторон, социальное партнерство, обеспечение нормальных условий функционирования профсоюзов, иных уполномоченных работниками представительных органов; отказ от забастовок по условиям, включенным в данный договор, при своевременном и полном их выполнении.

Проект коллективного договора подлежит обязательному обсуждению работниками в подразделениях предприятия и дорабатывается с учетом поступивших замечаний, предложений, дополнений. Доработанный единый проект утверждается общим собранием (конференцией) трудового коллектива и подписывается со стороны работников всеми участниками объединенного представительного органа и работодателем.

Коллективный договор заключается на срок от одного года до трех лет. Он вступает в силу с момента подписания его сторонами либо со дня, установленного в коллективном договоре, и действует в течение всего срока.

За нарушение и невыполнение коллективного договора согласно ст. 26 Закона виновные лица, представляющие работодателя, подвергаются штрафу в размере до пятидесяти минимальных размеров оплаты труда, налагаемому в судебном порядке.

За непредставление информации, необходимой для коллективных переговоров и осуществления контроля, виновные лица, представляющие работодателя, несут дисциплинарную ответственность или подвергаются штрафу в размере до пятидесяти минимальных размеров оплаты труда, налагаемому в судебном порядке (ст. 27 Закона).

Контрольные вопросы к § 7.2

1. Каковы роль и значение коллективного договора в современных условиях?
2. Укажите правовые акты, регулирующие социально-трудовые отношения.
3. Каковы содержание коллективного договора и порядок его заключения?
4. Основания прекращения коллективного договора.

7.3. Трудовой договор (контракт)

Общие положения

Трудовое законодательство закрепило положение, согласно которому рабочие, служащие, специалисты реализуют право на труд путем заключения трудового договора (контракта) о работе на предприятии, в учреждении, организации. *Трудовой договор (контракт) - это соглашение между работодателем и работником, по которому работник обязуется выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему распорядку, а работодатель обязуется выплачивать работнику заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством о труде, коллективным договором и соглашением сторон.*

Сторонами трудового договора (контракта) являются работник и работодатель.

При заключении трудового договора (контракта) к сторонам предъявляются определенные требования. Так, правоспособность заключать трудовой договор у граждан возникает по общему правилу с 16 лет, и только в исключительных случаях могут быть приняты на работу лица 15-летнего возраста. Для подготовки молодежи к производственному труду допускается прием на работу обучающихся в общеобразовательных учреждениях для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда здоровью, в свободное от учебы время по достижении ими 14 лет.

Содержание трудового договора (контракта) состоит из совокупности условий, определяющих взаимные права и обязанности сторон (работника и работодателя).

Основная (большая) часть прав и обязанностей регулируется трудовым законодательством (КЗоТ).

Другая (меньшая) часть условий трудового договора определяется соглашением сторон (лично работником и предприятием, т.е. децентрализовано). Например, место работы (предприятие, цех, отдел и т.д.), трудовая функция, которую будет выполнять работник, т.е. специальность, квалификация; должность, размер заработной платы работника и др. Эту группу условий принято называть необходимыми, поскольку при их отсутствии не может возникнуть конкретное трудовое правоотношение. Другую группу условий, определяемых соглашением сторон, принято называть дополнительными, так как они не влияют на сам факт заключения договора, т.е. и при их отсутствии трудовой договор считается заключенным, если достигнута договоренность по необходимым условиям. Например, условие о предоставлении работнику места в детском саду для его ребенка, о совмещении профессий, обучении другой специальности, предоставлении работнику жилплощади, испытании при приеме на работу и др.

Законодательство (ст. 16 КЗоТ) закрепило гарантии российских граждан при приеме на работу. В частности, какое бы то ни было прямое или косвенное ограничение прав или установление прямых или косвенных преимуществ при приеме на работу в зависимости от пола, расы, национальной принадлежности и отношения к религии не допускается.

Вместе с тем запрещение необоснованного отказа в приеме на работу не исключает возможности отказа вообще. Например, ст. 175 КЗоТ запрещает применение труда лиц моложе 18 лет на тяжелых работах и на работе с вредными или опасными условиями труда, а также на подземных работах. Указом Президиума Верховного Совета РСФСР от 16 мая 1985 г. запрещено принимать несовершеннолетних лиц на работу, связанную с производством, хранением и торговлей спиртными напитками.

По сроку действия трудовые договоры (контракты) согласно ст. 17 КЗоТ классифицируются так: 1) договоры (контракты) с неопределенным сроком; 2) срочные договоры (контракты), заключаемые на срок не более пяти лет; 3) договоры (контракты) на время выполнения определенной работы.

Договор (контракт), заключенный на неопределенный срок, на практике означает, что рабочие и служащие поступают на так называемую постоянную работу.

Срочный трудовой договор (контракт) может быть заключен на любой срок, но не более пяти лет в следующих случаях:

1) по организованному набору; 2) по общественному призыву; 3) для работы в районах Крайнего Севера или приравненных к ним местностях; 4) на время длительности отпуска постоянного работника, связанного с рождением ребенка (и до достижения им двухлетнего возраста).

Разновидностью срочных трудовых договоров в юридической литературе признают временные, сезонные трудовые договоры, а также трудовой договор на время выполнения определенной работы.

Временными признаются работники, принятые на работу на срок до двух месяцев, а также для замещения отсутствующего постоянного работника - на срок до четырех месяцев.

Сезонными работниками считаются те, которые с учетом климатических условий заключили трудовой договор на весь сезон, срок которого не должен превышать шести месяцев. Перечень сезонных работ по ряду отраслей народного хозяйства утвержден органами государственного управления.

Трудовой договор (контракт) на время выполнения определенной работы заключается только тогда, когда время завершения работы может быть определено лишь приблизительно (например, для проведения переплетных работ; с бухгалтером может быть заключен трудовой договор (контракт) на время составления годового баланса универмага и т.п.). Такой трудовой договор (контракт), однако, не должен превышать пяти лет. В этом он имеет сходство со срочным трудовым договором (контрактом).

Заключение трудового договора (контракта)

Трудовые договоры (контракты) заключаются, как правило, в письменной форме (ст. 18 КЗоТ).

Надлежащее оформление трудового договора (контракта) означает последовательность таких действий: 1) будущий работник (гражданин) составляет в письменной форме заявление на имя директора предприятия о приеме на работу, например в качестве продавца (повара, экономиста, товароведа, кассира и т.д.), ставит дату и подписывает заявление. Директор пишет на заявлении гражданина «В приказ», ставит дату и подписывается; 2) затем издается приказ о приеме на работу гражданина, который объявляется работнику под расписку; 3) завершается прием гражданина на работу путем оформления трудовой книжки. Она является основным документом работника, и в нее вносятся все последующие записи, например о переводах, увольнениях, поощрениях.

Надлежащее оформление трудового договора (контракта), т.е. последовательное оформление необходимых документов, представляет собой разновидность письменной формы заключения трудового договора (контракта).

При приеме на работу запрещается требовать от поступающего документы помимо предусмотренных законодательством (ст. 19 КЗоТ). Например, руководствуясь п. 6 Типовых правил внутреннего трудового распорядка, администрация предприятия (объединения) обязана потребовать от поступающего трудовую книжку и паспорт. А если гражданин поступает на работу впервые, то он обязан предъявить справку о последнем занятии, выданную по месту жительства жилищно-эксплуатационной конторой, дирекцией эксплуатации зданий.

При приеме на работу, требующую специальных знаний, работодатель имеет право потребовать, а гражданин обязан предъявить диплом или иной документ о полученном образовании или профессиональной подготовке. Например, в соответствии с Квалификационным справочником должностей руководителей, специалистов и служащих экономист по бухгалтерскому учету и анализу хозяйственной деятельности, товаровед и др. должны иметь высшее или среднее специальное образование, удостоверенное дипломом.

Наряду с вышеперечисленными документами при поступлении на работу в продовольственные магазины, рестораны, кафе и т.п., в магазины по продаже детских вещей (одежды, обуви, игрушек) работники (продавцы, повара и др.) обязаны предъявить медицинскую справку о состоянии здоровья. Причем такой документ должен быть выдан только тем медицинским учреждением, которое обслуживает (проводит медицинское освидетельствование) работников данного магазина, ресторана и т.д. Такое требование обусловлено интересами охраны здоровья населения (покупателей).

В некоторых случаях от поступающих могут потребовать и такие документы, как трудовая рекомендация ВТЭК (при приеме на работу инвалидов).

При заключении трудового договора (контракта) может быть обусловлено соглашением сторон испытание с целью проверки соответствия рабочего или служащего поручаемой ему работе. Условие об испытании должно быть указано в приказе (распоряжении) о приеме на работу.

В период испытания на работников полностью распространяется законодательство о труде.

Испытание не устанавливается при приеме на работу лиц, не достигших 18 лет; молодых рабочих по окончании профессионально-технических учебных заведений; молодых специалистов по окончании высших и средних специальных учебных заведений; инвалидов Великой Отечественной войны,

направленных на работу в счет брони. Испытание не устанавливается также при приеме на работу в другую местность и при переводе на работу на другое предприятие, в учреждение, организацию (ст. 21 КЗоТ).

Наряду с указанными в ст. 21 КЗоТ случаями испытание не устанавливается при приеме на работу временных и сезонных работников. В испытательный срок не засчитывается период временной нетрудоспособности и другие периоды, когда работник отсутствовал на работе по уважительным причинам. Статья 23 КЗоТ установила, что, если срок испытания истек, а работник продолжает работу, он считается выдержавшим испытание и последующее расторжение трудового договора допускается только на общих основаниях.

При неудовлетворительном результате испытания освобождение работника производится администрацией предприятия без согласования соответствующего выборного профсоюзного органа и без выплаты выходного пособия. Такое освобождение от работы рабочий или служащий вправе обжаловать в районный (городской) народный суд.

Переводы на другую работу

Трудовое законодательство (ст. 24 КЗоТ), как правило, запрещает администрации предприятия требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором. Однако в процессе трудовой деятельности у администрации предприятия может возникнуть необходимость поручить работнику выполнить работу, не обусловленную трудовым договором. Такое поручение обычно связано с переводом на другую работу. Порядок перевода регулируется ст. 25 - 28 КЗоТ.

Перевод на другую работу на том же предприятии, а также перевод на работу на другое предприятие либо в другую местность, хотя и вместе с предприятием, допускается только с согласия работника, за исключением случаев, предусмотренных ст. 26, 27 и 135 КЗоТ.

Не считается переводом на другую работу и не требуется согласие работника перемещение его на том же предприятии, в учреждении, организации на другое рабочее место, в другое структурное подразделение в той же местности, поручение работы на другом механизме или агрегате в пределах специальности, квалификации или должности, обусловленной трудовым договором. Например, бухгалтер материального отдела бухгалтерии районного торгового объединения может быть перемещен в расчетный отдел бухгалтерии этого же предприятия. Другой пример. Водитель легкового автомобиля может быть перемещен на грузовой автомобиль, полная масса которого не превышает 3,5 т, так как они относятся к одной категории транспортных средств. Однако в этом случае он должен иметь водительское удостоверение на право вождения транспортных средств категории «С» и «Д». Если таких условий нет, то водитель не может быть перемещен на другое транспортное средство (грузовой автомобиль).

Трудовое законодательство допускает временные переводы работников без их согласия на другую работу в двух случаях.

Первый. Администрация предприятия (объединения) имеет право при производственной необходимости переводить работника на срок до одного месяца на другую работу, не обусловленную трудовым договором, с оплатой не ниже среднего заработка по прежней работе (ст. 26 КЗоТ). Такой перевод допускается: для предотвращения или ликвидации стихийного бедствия, производственной аварии или немедленного устранения их последствий; для предотвращения несчастных случаев, гибели или порчи государственного или общественного имущества и в других исключительных случаях; для замещения отсутствующего рабочего или служащего.

Данная правовая норма не указывает характер работы, на которую возможен перевод работника в случае производственной необходимости. Поэтому работник может быть переведен на любую работу без учета специальности, квалификации, должности, но обязательно с учетом состояния его здоровья.

Однако при переводе по производственной необходимости для замещения временно отсутствующего работника не допускается перевод квалифицированных рабочих и служащих на неквалифицированную работу.

Второй. В случае простоя (ст. 27 КЗоТ) работники переводятся с учетом их специальности и квалификации на другую работу на том же предприятии на все время простоя либо на другое предприятие, но в той же местности - на срок до одного месяца. Такой перевод допускается, если простой длится более пяти дней. Следовательно, простой - это период времени, когда работник (группа

работников) не имеет (не имеют) работы по своей специальности, должности (например, из-за отсутствия сырья, материалов и т.п.).

При переводе на нижеоплачиваемую работу вследствие простоя за работником, выполняющим нормы выработки, сохраняется средний заработок по прежней работе, а за работниками, не выполняющими нормы или переведенными на повременно оплачиваемую работу, сохраняется их тарифная ставка (оклад).

Прекращение трудового договора

Трудовое законодательство закрепило юридические гарантии трудящихся при определении оснований прекращения трудового договора. Так, согласно ст. 29 КЗоТ основаниями прекращения трудового договора являются: 1) соглашение сторон; 2) истечение срока трудового договора; 3) призыв или поступление рабочего или служащего на военную службу; 4) расторжение трудового договора по инициативе работника (ст. 31 КЗоТ), по инициативе администрации (ст. 33 КЗоТ) либо по требованию профсоюзного органа (ст. 37 КЗоТ); 5) перевод работника с его согласия на другое предприятие или переход на выборную должность; 6) отказ рабочего или служащего от перевода на работу в другую местность вместе с предприятием, а также отказ от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда; 7) вступление в законную силу приговора суда, которым рабочий или служащий осужден (кроме случаев условного осуждения и отсрочки исполнения приговора) к лишению свободы, исправительным работам не по месту работы либо к иному наказанию, исключающему возможность продолжения данной работы.

Как свидетельствует практика, наиболее часто прекращают трудовой договор по таким основаниям, как расторжение трудового договора по инициативе работника и инициативе администрации предприятия.

Расторжение трудового договора по **инициативе** работника имеет некоторую особенность. Так, в соответствии со ст. 31 КЗоТ работник имеет право расторгнуть трудовой договор (контракт), заключенный на неопределенный срок, но обязан предупредить об этом администрацию предприятия письменно за две недели.

В случае, когда заявление работника об увольнении по собственному желанию обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в учебное заведение, уход на пенсию и другие случаи), администрация расторгает трудовой договор (контракт) в срок, о котором просит работник.

По договоренности между работником и администрацией трудовой договор (контракт) может быть расторгнут и до истечения срока предупреждения об увольнении.

Цель предупреждения администрации предприятия об увольнении состоит в том, чтобы дать возможность ей подобрать нового работника на место увольняющегося по собственному желанию.

Другая особенность расторжения трудового договора (контракта) по инициативе работника проявляется при расторжении срочного трудового договора. Она состоит в том, что работник обязан предупредить администрацию об увольнении по собственному желанию за три дня до увольнения. Например, такой срок установлен для временных и сезонных работников, поскольку трудовой договор (контракт) этих групп работников относится к разновидности срочного трудового договора. Кроме того, закон содержит лишь примерный перечень уважительных причин, наличие которых является основанием для расторжения срочного трудового договора. Так, согласно ст. 32 КЗоТ срочный трудовой договор (контракт) подлежит расторжению досрочно по требованию работника в случае его болезни или инвалидности, препятствующей выполнению работы по договору, нарушения администрацией законодательства о труде, коллективного или трудового договора и по другим уважительным причинам. На практике к числу других уважительных причин относят желание беременной женщины перейти на другую работу по месту жительства, а также до достижения ребенком возраста одного года, тяжелую болезнь ребенка, уход на пенсию по возрасту и др.

Расторжение трудового договора (контракта) по **инициативе администрации** предприятия допускается только по основаниям, предусмотренным законом. Так, согласно ст. 33 КЗоТ трудовой договор (контракт), заключенный на неопределенный срок, а также срочный трудовой договор до истечения срока его действия могут быть расторгнуты администрацией предприятия, учреждения, организации лишь в следующих случаях:

1) ликвидации предприятия, учреждения, организации, сокращения численности или штата работников;

2) выявленного несоответствия рабочего или служащего занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации либо состояния здоровья, препятствующих продолжению данной работы;

3) систематического неисполнения работником без уважительных причин обязанностей, возложенных на него трудовым договором или правилами внутреннего трудового распорядка, если к рабочему или служащему ранее применялись меры дисциплинарного или общественного взыскания;

4) прогула (в том числе отсутствия на работе более трех часов в течение рабочего дня) без уважительных причин;

5) неявки на работу в течение более четырех месяцев подряд вследствие временной нетрудоспособности, не считая отпуска по беременности и родам. За работниками, утратившими трудоспособность в связи с трудовым увечьем или профессиональным заболеванием, место работы (должность) сохраняется до восстановления трудоспособности или установления инвалидности;

6) восстановления на работе работника, ранее выполнявшего эту работу;

7) появления на работе в нетрезвом состоянии, в состоянии наркотического или токсического опьянения;

8) совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) государственного или общественного имущества, установленного вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, в компетенцию которого входит наложение административного взыскания или применение мер общественного воздействия.

Помимо оснований, предусмотренных в ст. 29 и 33 КЗоТ, трудовой договор некоторых категорий работников в соответствии со ст. 254 КЗоТ может быть прекращен в случаях: 1) однократного грубого нарушения трудовых обязанностей руководителем предприятия, учреждения, организации (филиала, представительства, отделения и другого обособленного подразделения) и его заместителями; 2) совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны администрации; 3) совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального поступка, несовместимого с продолжением данной работы; 4) предусмотренных контрактом, заключаемым с руководителем предприятия.

В соответствии со ст. 37 КЗоТ допускается расторжение трудового договора по требованию профсоюзного органа.

Для того чтобы расторгнуть трудовой договор, необходимо наличие следующих обстоятельств. Во-первых, требование должно исходить от районного профсоюзного органа или выше, во-вторых, речь должна вестись только в отношении руководителей всех рангов конкретного предприятия, например директора, главного бухгалтера объединения, начальника цеха, их заместителей и др.

Расторжение трудового договора по инициативе администрации предприятия, учреждения, организации согласно ст. 35 КЗоТ производится с предварительного согласия выборного профсоюзного органа, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

Администрация вправе расторгнуть трудовой договор не позднее одного месяца со дня получения согласия выборного профсоюзного органа, а при увольнении по основаниям, указанным в пп. 3, 4 и 7 ст. 33 КЗоТ, - в пределах одного месяца со дня обнаружения проступка, в п. 8 ст. 33 КЗоТ - в пределах одного месяца со дня вступления в законную силу приговора суда или вынесения постановления органа, в компетенцию которого входит наложение административного взыскания или применение мер общественного воздействия.

При прекращении трудового договора (контракта) по основаниям, указанным в пп. 3 и 5 ст. 29 и пп. 2 и 6 ст. 33 КЗоТ, либо вследствие нарушения администрацией законодательства о труде, коллективного договора или трудового договора (ст. 32 КЗоТ) рабочим и служащим выплачивается выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка (ст. 36 КЗоТ).

Выходное пособие выплачивается при прекращении трудового договора (контракта) в случае: призыва или поступления работника на военную службу; отказа работника от перевода на другую работу в другую местность вместе с предприятием; ликвидации предприятия, сокращения численности или штата работников; обнаружившегося несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации либо состояния здоровья; восстановления на работе рабочего или служащего, ранее выполнявшего эту работу.

Расторжение трудового договора (контракта) оформляется изданием приказа. В нем и в трудовой книжке работника указывается основание прекращения трудового договора (контракта) и делается

ссылка на пункт и статью КЗоТ, например «Уволен по согласованию сторон в соответствии с п. 1 ст. 29 КЗоТ РСФСР».

По общему правилу расчеты должны производиться в день увольнения работника. Согласно п. 10 Типовых правил внутреннего трудового распорядка днем увольнения считается последний день работы.

При задержке выдачи трудовой книжки по вине администрации работнику выплачивается средний заработок за все время вынужденного прогула (ст. 99 КЗоТ).

Контрольные вопросы к § 7.3

1. Понятие трудового договора (контракта).
2. Порядок заключения трудового договора.
3. Правовое значение испытательного срока.
4. Перевод на другую постоянную работу.
5. Перевод на другую временную работу.
6. Отличие перевода от перемещения на работу в том же предприятии.
7. Прекращение трудового договора по: а) инициативе работника; б) объективным обстоятельствам; в) инициативе администрации.
8. Трудовая книжка, ее значение.

7.4. Рабочее время и время отдыха

Рабочее время

Рабочим временем называется установленное законом или на его основе время, в течение которого работники в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка должны выполнять порученную им работу или иные трудовые обязанности.

Нормальная продолжительность рабочего времени работников на предприятиях, в учреждениях, организациях не может превышать 40 ч в неделю. Эта норма распространяется на работников всех предприятий независимо от формы собственности, кроме тех, для которых в целях охраны их здоровья предусмотрена сокращенная продолжительность рабочего времени.

Для работников установлена пятидневная рабочая неделя с двумя выходными днями. Продолжительность ежедневной работы определяется Правилами внутреннего распорядка или графиками сменности предприятия. Однако если по характеру производства и условиям работы введение пятидневной рабочей недели нецелесообразно, устанавливается шестидневная рабочая неделя с одним выходным днем.

Накануне праздничных дней продолжительность работы работников, кроме тех, для которых установлена сокращенная продолжительность рабочего времени, сокращается на один час, как при пятидневной, так и при шестидневной рабочей неделе.

Накануне выходных дней продолжительность работы при шестидневной рабочей неделе не может превышать 6 ч.

Сокращенная продолжительность рабочего времени устанавливается для некоторых категорий работников и обусловлена, как правило, условиями труда, возрастом, физиологическими особенностями и рядом других факторов. Так, для работников в возрасте от 16 до 18 лет продолжительность рабочего времени установлена не более 36 ч в неделю; в возрасте от 15 до 16 лет - не более 24 ч в неделю; для учащихся в возрасте от 14 до 15 лет, работающих в период каникул, - не более 24 ч в неделю; для работников, занятых на работах с вредными условиями труда, - не более 36 ч в неделю.

Сокращенная продолжительность рабочего времени (не более 36 ч в неделю) устанавливается также для ряда категорий работников, предусмотренных в списке производств, цехов, профессий и должностей с вредными условиями труда, например для поваров, работающих у плиты, кондитеров, непосредственно занятых у кондитерских печей; для лиц, совмещающих работу с обучением в учебных заведениях, и некоторых других.

Кроме того, сокращенное рабочее время установлено для отдельных категорий работников, работа которых связана с повышенным интеллектуальным и нервным напряжением (учителя, преподаватели, воспитатели и иные педагогические работники - 18 - 36 ч в неделю); для женщин, работающих в

сельской местности (36-часовая неделя) для инвалидов I и II групп независимо от того, на каких предприятиях они работают, установлена 36-часовая рабочая неделя.

Под неполным рабочим днем понимается рабочее время, которое не менее чем на 1 ч короче установленной продолжительности смены, а под неполной рабочей неделей - рабочее время, которое не менее чем на 1 день короче установленной продолжительности рабочей недели.

Как неполный рабочий день, так и неполная рабочая неделя устанавливаются соглашением между работниками и администрацией при приеме на работу, а также во время работы.

Оплата производится пропорционально отработанному времени или в зависимости от выработки (выручки).

Однако если инициатива об установлении неполного рабочего времени либо его отмены исходит от работодателя, он обязан предупредить об этом работника за два месяца, поскольку существенно изменяются условия труда.

Следует иметь в виду, что неполное рабочее время отличается от сокращенного. Основное отличие заключается в оплате труда. Так, если при неполном рабочем времени труд оплачивается, как было уже сказано, пропорционально отработанному времени или при сдельной оплате труда в зависимости от выработки, то при сокращенном рабочем времени оплата труда производится в полной мере, установленной законом для определенных условий работы или категорий работников.

В условиях перехода к рынку значительная часть предприятий испытывает определенные экономические затруднения, не имеет возможности обеспечивать трудовой процесс в течение нормального рабочего времени и как следствие переводит работников на режим неполного рабочего времени. В этой связи остро встал вопрос о социальной защите работников, оказавшихся в условиях частичной безработицы. Поэтому в целях предотвращения массовых высвобождений, сохранения кадрового потенциала предприятий, учреждений и организаций Федеральная служба занятости России приказом от 26 мая 1993 г. утвердила положение «О предоставлении компенсационных выплат работникам, вынужденно работающим неполный рабочий день или неполную рабочую неделю».

Компенсационные выплаты предоставляются за счет средств Государственного фонда занятости населения Российской Федерации работникам предприятий, организаций и иных хозяйствующих субъектов независимо от формы собственности, не прервавшим трудовых отношений с работодателем. Финансовые средства на эти цели выделяются на безвозвратной основе органами службы занятости по месту нахождения предприятия, исходя из наличия резервов после осуществления обязательных выплат в соответствии с законодательством о занятости.

Компенсационные выплаты не предоставляются работникам, занятым на сезонных и временных работах, совместителям, а также лицам, работающим у граждан по договору (контракту). Компенсации выплачиваются в размере минимальной оплаты труда, установленной действующим законодательством. Органы службы занятости вправе увеличивать размер компенсационных выплат до трехкратной величины минимального размера оплаты труда, установленного законодательством, при условии их участия в работах, организуемых предприятиями или исполнительными органами государственной власти данной территории.

Размер компенсационных выплат для работников, находящихся в вынужденных отпусках, не должен превышать шестикратной величины минимального размера оплаты труда, установленного действующим законодательством. Выплата компенсаций работникам производится администрацией предприятия в том же порядке, что и заработная плата.

Для руководящего, административно-управленческого, хозяйственного персонала, а также для лиц, рабочее время которых в связи с особенностями условий труда не поддается точному учету, может устанавливаться ненормированный рабочий день. К их числу относятся руководители предприятий, их заместители и т.д.

На работников с ненормированным рабочим днем распространяются основные положения нормального режима рабочего времени. Они могут привлекаться к работе сверх установленной продолжительности рабочего времени только в отдельных случаях, когда этого требует выполняемая работа, без дополнительной оплаты. Порядок компенсации переработки для работников с ненормированным рабочим днем может устанавливаться в коллективных договорах либо в локальных актах руководителя предприятия.

Сверхурочными считаются работы сверх установленной продолжительности рабочего времени, и они, как правило, не допускаются, кроме исключительных случаев, предусмотренных законодательством (ст. 55 КЗоТ). Работа признается сверхурочной независимо от того, входила ли она в

круг обычных обязанностей работника или работник выполнял другое, порученное ему администрацией задание.

Сверхурочные работы могут применяться лишь с разрешения соответствующего выборного профсоюзного органа предприятия и не должны превышать для каждого работника 4 ч в

течение двух дней подряд и 120 ч в год. Отказ от сверхурочной работы является нарушением трудовой дисциплины, и работники в этих случаях могут привлекаться к дисциплинарной ответственности.

При работе в ночное время (с 10 ч вечера до 6 ч утра) установленная продолжительность работы (смены) сокращается на один час. У работников с сокращенным рабочим днем при работе в ночное время дальнейшее сокращение рабочего времени не производится.

К работе в ночное время не допускаются: беременные женщины и женщины, имеющие детей в возрасте до трех лет; рабочие и служащие моложе 18 лет и некоторые другие категории работников (ст. 48 КЗоТ).

Время отдыха

Перерыв для отдыха и питания продолжительностью не более 2 ч предоставляется всем работникам. Он не включается в рабочее время и оплате не подлежит. Работники используют перерыв по своему усмотрению и имеют право отлучаться с места выполнения работы. Перерыв для отдыха и питания должен предоставляться, как правило, через 4 ч после начала работы. Конкретное время начала и окончания перерыва устанавливается Правилами внутреннего трудового распорядка и графиком работы.

На работах, где по условиям производства перерыв установить нельзя, работникам должна быть предоставлена возможность приема пищи в течение рабочего времени. Например, на предприятиях торговли и общественного питания, работающих без закрытия на перерыв, работникам предоставляются перерывы для отдыха и приема пищи по графику.

Наряду с этим существуют перерывы, которые включаются в рабочее время и подлежат оплате. Так, матерям, имеющим детей в возрасте до полутора лет, предоставляются (помимо перерыва для отдыха и питания) дополнительные перерывы для кормления ребенка продолжительностью не менее 30 мин каждый, а если у женщины двое и более детей в возрасте до полутора лет, перерыв должен быть не менее 1 ч.

Предоставляется оплачиваемый перерыв (не более 10 мин) и на производственную гимнастику.

Работникам предприятий, учреждений и организаций, работающих в холодное время на открытом воздухе или в закрытых не обогреваемых помещениях, грузчикам, занятым на погрузочно-разгрузочных работах, а также другим категориям работников в случаях, предусмотренных законодательством, предоставляются специальные перерывы для обогрева и отдыха, которые включаются в рабочее время.

При пятидневной рабочей неделе работникам предоставляются два выходных дня в неделю, а при шестидневной ~ один выходной день. Продолжительность еженедельного непрерывного отдыха должна быть не менее 42 ч.

Выходные дни на предприятиях и в организациях, связанных с необходимостью обслуживания населения (магазины, рестораны, кафе; предприятия бытового обслуживания и др.), устанавливаются местной администрацией и предоставляются в различные дни недели поочередно каждой группе работников согласно графикам сменности, утвержденным администрацией по согласованию с выборным профсоюзным органом.

Привлечение работников к работе в выходные дни производится по письменному приказу (распоряжению) администрации предприятия с соблюдением ограничений, установленных ст. 157, 162 и 177 КЗоТ (ст. 63 КЗоТ). Работа в выходной день может компенсироваться по согласованию сторон предоставлением другого дня отдыха или в денежной форме, но не менее чем в двойном размере.

К работе в выходные дни не привлекаются работники моложе 18 лет, беременные женщины, а также женщины, имеющие детей в возрасте до трех лет. Привлечение инвалидов к работе в выходные дни допускается только с их согласия и при условии, если такая работа не запрещена им медицинскими рекомендациями. Не привлекаются к работе в выходные дни лица, которые по рекомендации врачебно-консультативной комиссии не должны к ней допускаться.

Общим выходным днем является воскресенье. Вторым выходным днем устанавливается графиком работы.

Работы в праздничные дни, как правило, не производятся. В праздничные дни допускаются работы, приостановка которых невозможна (производственно-технические условия, обслуживание населения и т.п.). При совпадении выходного и праздничного дней выходной день переносится на следующий после праздничного день.

Всем работникам предоставляются ежегодные отпуска с сохранением места работы (должности) и среднего заработка, в том числе и работающим по совместительству. Действующее трудовое законодательство предусматривает ежегодные (основные) и дополнительные отпуска, дополнительные могут быть оплачиваемыми и без сохранения заработной платы.

Ежегодный основной отпуск составляет не менее 24 рабочих дней (из расчета на шестидневную рабочую неделю). Продолжительность отпуска в отдельных отраслях зависит от длительности общего трудового стажа. Так, при стаже свыше 5 лет отпуск увеличивается на 3 календарных дня, а 10 и более лет - на 7 календарных дней.

Ежегодный основной отпуск за первый рабочий год может быть предоставлен по истечении 11 месяцев со дня заключения трудового договора с предприятием либо организацией.

Право работника на ежегодный отпуск возникает только при наличии стажа работы на предприятии или в организации любой организационно-правовой формы. В соответствии со ст. 72 КЗоТ в стаж работы, дающий право на отпуск, включается: 1) фактически проработанное время; 2) время, когда работник фактически не работал, но за ним сохранилось место работы, должность и заработная плата полностью или частично (в том числе время оплаченного вынужденного прогула при неправильном увольнении или переводе на другую работу с последующим восстановлением на работе); 3) время, когда работник фактически не работал, но сохранял за собой место работы и получал пособие по государственному социальному страхованию, за исключением частично оплачиваемого отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста полутора лет.

Наряду с этим в стаж работы могут быть включены и другие периоды времени, дающие право на отпуск, в частности время работы на другом предприятии изобретателей, рационализаторов; время производственной практики на оплачиваемых должностях студентов и учащихся, высших и средних специальных учебных заведений; время отпусков без сохранения заработной платы продолжительностью до двух недель и т.п. Эти периоды времени предусмотрены отдельными нормативными актами.

Запрещается не предоставление ежегодного отпуска в течение двух лет подряд, а также не предоставление отпуска работникам моложе 18 лет и работникам, имеющим право на дополнительный отпуск.

Отзыв из отпуска возможен только с согласия работника.

Работникам моложе 18 лет ежегодно отпуск предоставляется продолжительностью не менее 31 дня. В случаях заболевания во время отпуска (в том числе и бытовые травмы; администрация обязана продлить отпуск на неиспользованное по этой причине число дней или перенести неиспользованную часть отпуска на другой срок.

Работающие женщины, имеющие двух и более детей в возрасте до 12 лет, имеют преимущественное право на получение очередного отпуска в летнее или другое удобное для них время.

Учащимся всех видов обучения, студентам и учащимся заочно, на вечерних отделениях и т.п. отпуск в период летних каникул может предоставляться в случаях, если это предусмотрено в коллективных договорах предприятий и не ущемляет интересов других работников.

Замена отпуска денежной компенсацией не допускается, кроме случаев увольнения работника, не использовавшего отпуск.

Дополнительные оплачиваемые отпуска предоставляются ежегодно работникам, занятым на работах с вредными условиями труда, согласно Списку производств, цехов, профессий и должностей с вредными условиями труда, работа в которых дает право на дополнительный отпуск и сокращенный рабочий день. Порядок применения этого Списка установлен Инструкцией, утвержденной постановлением Госкомтруда СССР и Президиума ВЦСПС от 21 ноября 1975 г. Независимо от организационно-правовой формы предприятия, организации, учреждения Список подлежит применению при наличии вредных условий труда. В Списке также установлена и продолжительность отпуска по каждой работе, профессии, должности - от 6 до 36 рабочих дней. Дополнительный отпуск за работу во вредных условиях труда предоставляется одновременно с основным отпуском работникам, занятым в отдельных отраслях народного хозяйства и имеющим продолжительный стаж работы на одном предприятии, работникам с ненормированным рабочим днем; рабочим и служащим, работающим

в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях; в других случаях, предусмотренных законом, коллективными договорами или иными локальными нормативными актами.

Дополнительный отпуск за работу во вредных условиях предоставляется одновременно с ежегодным отпуском.

Дополнительный отпуск работникам с ненормированным рабочим днем предоставляется в качестве компенсации за специфические условия работы. Продолжительность его составляет от 6 до 12 дней и устанавливается администрацией по согласованию с профсоюзным органом в соответствии с перечнем должностей с ненормированным рабочим днем для работников предприятий, учреждений и организаций.

Дополнительный отпуск за ненормированный рабочий день женщинам, имеющим детей и работающим неполное рабочее время, может быть предоставлен, если трудовым договором предусмотрена работа на условиях неполной рабочей недели, но с полным рабочим днем.

Кроме того, женщинам, имеющим двух и более детей в возрасте до 12 лет, предоставляется дополнительный трехдневный оплачиваемый отпуск при условии, если общая продолжительность отпуска не превышает 28 календарных дней, включая выходные дни, приходящиеся на период отпуска.

В соответствии с Законом РФ «О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях» от 19 февраля 1993 г. кроме установленных законодательством дополнительных отпусков, предоставляемых на общих основаниях лицам, работающим в северных районах России, устанавливается также в качестве компенсации ежегодный дополнительный отпуск продолжительностью: в районах Крайнего Севера - 21 рабочий день; в приравненных к ним местностях - 14 рабочих дней; в остальных районах Севера, где установлены районный коэффициент и процентная надбавка к заработной плате, - 7 рабочих дней.

При увольнении работнику, не использовавшему ежегодный отпуск, по его желанию предоставляется отпуск с последующим увольнением, за исключением случаев расторжения трудового договора (контракта) в связи с совершением виновных действий.

По согласованию с выборным профсоюзным органом администрация вправе изменить время предоставления отпуска работникам, нарушающим трудовую дисциплину. Перенос отпуска допускается в пределах одного рабочего года. Как исключение эта мера не применяется к участникам Великой Отечественной войны, подросткам, работающим женщинам и одиноким мужчинам, имеющим двух и более детей в возрасте до 12 лет.

Дополнительные отпуска без сохранения заработной платы предоставляются по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам работнику по его заявлению с разрешения руководителя предприятия, учреждения, организации либо руководителя производственной единицы. Такой отпуск оформляется приказом (распоряжением). В некоторых случаях по соглашению сторон этот отпуск может быть отработан в последующий период исходя из условий и возможностей производства (ст. 76 КЗоТ).

Трудности финансово-экономического положения предприятий, развал экономики и иные факторы вызвали к жизни такое оригинальное явление, как предоставление вынужденного отпуска без сохранения заработной платы по инициативе работодателя. Однако ни продолжительность этого отпуска, ни порядок его оформления действующим трудовым законодательством не предусмотрены. Перед работником стоит дилемма: либо увольняться по ч. 1 ст. 33 КЗоТ, либо уходить в неоплачиваемый отпуск.

Отпуск без сохранения заработной платы предоставляется по заявлению работника. Следовательно, необходимо согласие работника. Поэтому предоставляется целесообразным, прежде чем отправить работников в неоплачиваемые отпуска, получить от них заявления с просьбой о предоставлении такого отпуска.

Для совершенствования механизма материальной поддержки работников предприятий, учреждений и организаций, испытывающих по объективным причинам временные финансовые затруднения. Федеральная служба занятости России приказом от 20 апреля 1994 г. № 51 утвердила положение о порядке и условиях предоставления компенсационных выплат работникам предприятий, учреждений, организаций, находящимся в вынужденных отпусках без сохранения заработной платы. Компенсационные выплаты за счет средств Государственного фонда занятости населения РФ применяются как чрезвычайная мера материальной поддержки работников, находящихся в вынужденных отпусках без сохранения заработной платы и не прервавших трудовых отношений с работодателями.

Компенсации выплачиваются работникам, состоящим в штате предприятия и не получающим пенсию по старости (возрасту), включая льготные пенсии, установленные законодательством. Компенсационные выплаты могут предоставляться с первого дня нахождения работника в вынужденном отпуске без сохранения заработной платы. Период выплаты компенсаций каждому работнику определяется администрацией в зависимости от суммы выделенных из Фонда занятости средств, но этот период не должен превышать 4 месяцев (подряд либо в сумме календарных месяцев) в течение календарного года.

На дополнительный отпуск без сохранения заработной платы сроком до двух недель имеют право участники Великой Отечественной войны. По желанию работника этот отпуск может присоединяться к основному отпуску либо предоставляться в другое время года независимо от стажа.

Администрация обязана предоставить отпуск без сохранения заработной платы работникам, допущенным к экзаменам в высшие учебные заведения (ст. 195 КЗоТ). Сроки этих отпусков зависят от вида учебного заведения: в высшие учебные заведения - 15 календарных дней, в средние специальные учебные заведения - 10 календарных дней, не считая времени проезда к месту нахождения учебного заведения и обратно.

Отпуск без сохранения заработной платы предоставляется также работнику, направленному на санаторно-курортное лечение, если ему выдана путевка за счет средств социального страхования с оплатой определенных процентов ее стоимости, а полагающийся работнику отпуск уже использован.

Администрация может предоставлять отдельным категориям работников по их просьбе отпуск без сохранения заработной платы продолжительностью до трех месяцев, например работнику вагона-ресторана, купе-буфета, судового ресторана, буфета, бара на судах морского и речного флота и др. Отпуск без сохранения заработной платы предоставляется и в ряде других случаев, предусмотренных законодательством.

Работодатель вправе уменьшить ежегодно оплачиваемый отпуск за нарушение трудовой дисциплины. Так, в разъяснении Министерства труда РФ от 8 февраля 1993 г. № 3 «О порядке уменьшения ежегодно оплачиваемого отпуска за прогул» указывается, что работникам, совершившим прогул без уважительных причин (в том числе отсутствие на работе без уважительной причины более трех часов в течение рабочего дня непрерывно или суммарно), ежегодный оплачиваемый отпуск уменьшается на число дней прогула. Продолжительность отпуска не может быть менее 24 рабочих дней.

Отпуск уменьшается за тот рабочий год, в котором допущен прогул, независимо от времени использования отпуска.

Контрольные вопросы к § 7.4

1. Дайте понятие рабочего времени как правовой категории.
2. Какие существуют виды, и нормативы рабочего времени?
3. Что представляют собой режим и учет рабочего времени?
4. В чем различие сокращенного и неполного рабочего времени?
5. Каковы условия и порядок введения сверхурочных работ?
6. Дайте понятие времени отдыха как правовой категории.
7. Какие виды времени отдыха предусмотрены действующим трудовым законодательством?
8. Какие виды отпуска предусматривает трудовое законодательство?
9. Что представляет собой ежегодный основной отпуск, и каков порядок его предоставления?
10. Кто имеет право на дополнительные отпуска, каков порядок их предоставления?
11. Дайте характеристику отпуска без сохранения заработной платы.

7.5. Заработная плата. Гарантийные и компенсационные выплаты

Общие положения

Общие положения заработной платы закреплены в законодательных актах. В частности, в соответствии с Конституцией РФ труд рабочих и служащих оплачивается по его количеству и качеству. Запрещается какое бы то ни было снижение размера оплаты труда в зависимости от пола, возраста, расы и национальной принадлежности. Месячная заработная плата работника не может быть ниже установленного государством минимального размера оплаты труда.

Законодательство, регулирующее заработную плату, включает тарифные ставки, оклады, а также бестарифную систему, если предприятия сочтут такую систему целесообразной.

Введение, замена и пересмотр норм труда производятся администрацией предприятия, организации по согласованию с профорганом (ст. 103 КЗоТ) либо самостоятельно, когда на предприятии нет профоргана.

Единый тарифно-квалификационный справочник работ и профессий рабочих содержит квалификационные характеристики работ и требования, предъявляемые к рабочим различных профессий и разрядов, причем эти требования тем выше, чем выше разряд рабочего.

Квалификационные разряды повышаются в первую очередь рабочим, успешно выполняющим нормы труда и добросовестно относящимся к своим трудовым обязанностям. Право на повышение разряда имеют рабочие, успешно выполняющие работы более высокого разряда не менее трех месяцев и сдавшие квалификационный экзамен.

В нашей стране система оплаты труда включает две формы заработной платы: *повременную* и *сдельную*, которые в свою очередь подразделяются на *повременно-премиальную* и *сдельно-премиальную* системы.

В дополнение к системам оплаты труда может устанавливаться вознаграждение работникам предприятий и организаций по итогам работы за год из фонда, образуемого за счет прибыли, полученной предприятием, организацией. Размер вознаграждения определяется с учетом результатов труда рабочего или служащего и продолжительности его непрерывного стажа работы на предприятии, в организации.

Законодательством установлено, что нормы труда (нормы времени), нормы обслуживания, и нормативы численности работников устанавливаются администрацией предприятия (объединения), организации по согласованию с выборным профсоюзным органом с учетом достигнутого уровня техники, технологии, организации производства и труда. О введении новых норм выработки (норм времени) и норм обслуживания рабочие и служащие должны быть извещены не позднее, чем за две недели.

Гарантийные и компенсационные выплаты

Сущность *гарантийных выплат* состоит в том, что государство гарантирует выплату заработной платы работнику в случае наступления условия, не связанных с выполнением им трудовых обязанностей по трудовому договору по уважительной причине. Например, согласно ст. 111 КЗоТ за работниками сохраняется средний заработок в случае выполнения следующих государственных или общественных обязанностей в рабочее время: осуществление избирательного права, а в случаях, установленных законодательством, и при выполнении ими других обязанностей; явка по вызову в органы дознания, предварительного следствия к прокурору и в суд в качестве свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста, переводчика, понятого, а также участие в судебных заседаниях в качестве народных заседателей, общественных обвинителей и общественных защитников, представителей общественных организаций и трудовых коллективов; участие в работе комиссии по назначению пенсий и врачебно-трудовых экспертных комиссий (ВТЭК) в качестве выделенных профсоюзными организациями членов этих комиссий; явка по вызову в комиссии по назначению пенсий в качестве свидетелей для дачи показаний о трудовом стаже; выполнение других государственных и общественных обязанностей в случаях, предусмотренных законодательством.

Что касается других государственных и общественных обязанностей, то в качестве примера можно привести ту же ст. 111 КЗоТ, в которой записано, что администрация предприятий, учреждений, организаций обязана беспрепятственно отпускать работников в учреждения здравоохранения в день обследования и в день сдачи крови для переливания и сохранять за ними средний заработок за эти дни.

Компенсационные выплаты - это закрепленные законом возмещения работникам расходов, понесенных ими в связи с выполнением своих трудовых обязанностей. К таким расходам законодательство относит: выплаты при командировках, при переводах, приеме и направлении на работу в другую местность, за использование инструмента, принадлежащего работнику, за спецодежду и спец обувь при приобретении их самим работником и др.

В соответствии со ст. 116 КЗоТ и инструкцией «О служебных командировках» работникам, направленным в служебные командировки, кроме среднего заработка оплачиваются расходы по найму жилого помещения. Командированному выплачиваются также суточные.

Работникам при переводе на другую работу, когда это связано с переездом в другую местность (другой населенный пункт по существующему административно-территориальному делению), выплачиваются: стоимость проезда работника и членов его семьи (кроме случаев, когда администрация предоставляет соответствующие средства передвижения); расходы по провозу имущества; суточные за каждый день нахождения в пути; единовременное пособие на самого работника и на каждого переезжающего члена семьи; заработная плата за дни сбора в дорогу и устройства на новом месте жительства, но не более шести дней, а также за время нахождения в пути.

Спецодежда и спец обувь выдаются работникам бесплатно. в исключительных случаях при невыдаче в срок по нормам спецодежды и спец обуви и приобретении их в связи с этим самими работниками администрация предприятия обязана возместить работнику затраты по государственным розничным ценам.

Контрольные вопросы к § 7.5

1. Укажите формы заработной платы и их особенности.
2. Определите сущность гарантийных выплат.
3. Определите компенсационные выплаты.

7.6. Трудовая дисциплина

Общие положения.

Под трудовой дисциплиной понимается совокупность норм и правил поведения работников в процессе коллективного труда.

Трудовая дисциплина на предприятиях, в учреждениях и организациях обеспечивается созданием необходимых организационных и экономических условий для нормальной высокопроизводительной работы, сознательным отношением к труду, методами убеждения, воспитания, а также поощрением за добросовестный труд. По отношению к отдельным недобросовестным работникам применяются в необходимых случаях меры дисциплинарного и общественного воздействия.

Правила внутреннего трудового распорядка каждого данного трудового коллектива утверждаются им по представлению администрации и профсоюзного органа.

Предусмотрен комплекс мер, направленных на укрепление трудовой дисциплины. Это, в частности, вопросы улучшения организаторской и воспитательной работы, направленной на устранение потерь рабочего времени на производстве; формирование стабильных трудовых коллективов; обеспечение четкой регламентации прав и обязанностей каждого работника;

применение материального и морального поощрения за самоотверженный труд; вопросы применения взысканий и воздействия на нарушителей трудовой дисциплины и повышение ответственности руководителей предприятий и их подразделений за состояние трудовой дисциплины и текучесть кадров.

Важнейшими направлениями в работе по воспитанию и укреплению дисциплины труда должно быть повышение роли трудовых коллективов и эффективное использование предоставленных им прав.

Трудовой распорядок на предприятиях определяется правилами внутреннего трудового распорядка, утвержденными общим собранием (конференцией) работников предприятий по представлению администрации. В некоторых отраслях народного хозяйства для отдельных категорий работников действуют уставы и положения о дисциплине.

Наряду с названными правилами, носящими нормативный характер и регулируемыми общие для предприятий вопросы трудовой дисциплины, важное значение имеют тарифно-квалификационные справочники, технические инструкции, должностные характеристики и пр.

Меры поощрения за успехи в работе

Трудовое законодательство предусматривает меры поощрения, которые можно подразделить на моральные и материальные. Работнику за образцовое выполнение трудовых обязанностей, повышение производительности труда, улучшение качества продукции, продолжительную и безупречную работу, новаторство в труде и за другие достижения на работе применяются следующие поощрения: объявление благодарности; выдача премий; награждение ценным подарком. Этот перечень может быть расширен отраслевыми правилами внутреннего распорядка либо уставом дисциплины труда.

Все поощрения применяются администрацией совместно или по согласованию с профсоюзным органом предприятия, организации, учреждения.

За особые трудовые заслуги работников награждают орденами, медалями, нагрудными значками и присваивают почетные звания и звания лучшего работника по данной профессии.

Широкое распространение наряду с индивидуальными формами поощрения получили коллективные. Трудовые коллективы применяют за успехи в труде меры общественного поощрения, выдвигают работника для морального и материального поощрения; высказывают мнение по кандидатурам, представляемым к государственным наградам.

Взыскания за нарушение трудовой дисциплины

Наряду с мерами поощрения трудовое законодательство устанавливает и меры дисциплинарных взысканий, применяемых к нарушителям трудовой дисциплины. Под *нарушением трудовой дисциплины* понимается неисполнение или ненадлежащее исполнение по вине работника возложенных на него трудовых обязанностей. Оно влечет за собой применение мер дисциплинарного или общественного воздействия, а также иных (уголовных) мер, предусмотренных законодательством.

Нарушение трудовой дисциплины предполагает наличие вины в действиях работника. В противном случае к нему не могут быть применены меры дисциплинарного взыскания.

Другим обязательным условием ответственности работника является неисполнение или ненадлежащее исполнение трудовых обязанностей, т.е. обязанностей, возложенных на него трудовым договором и правилами внутреннего трудового распорядка (нарушил распорядок рабочего дня, небрежно исполнил свои трудовые обязанности, появился на работе в нетрезвом виде и пр.). Отсутствие хотя бы одного из этих условий служит основанием освобождения работника от дисциплинарной ответственности.

Трудовое законодательство предусматривает общую и специальную дисциплинарную ответственность.

Общая дисциплинарная ответственность наступает за невыполнение правил внутреннего трудового распорядка и применяется ко всем работникам, кроме тех, для которых предусмотрена специальная дисциплинарная ответственность. К общим дисциплинарным взысканиям относятся: замечание, выговор, строгий выговор.

Увольнение может быть применено за систематическое неисполнение работником без уважительных причин обязанностей, возложенных на него трудовым договором или правилами внутреннего трудового распорядка, если к работнику ранее применялись меры дисциплинарного или общественного воздействия (ст. 33, п. 3 КЗоТ).

При наложении дисциплинарного взыскания должны учитываться: тяжесть совершенного проступка, обстоятельства, при которых он совершен, предшествующее поведение работника, отношение к труду до применения дисциплинарного взыскания. От работника должно быть затребовано письменное объяснение совершенного проступка.

Дисциплинарное взыскание применяется непосредственно вслед за обнаружением проступка, но не позднее одного месяца со дня его обнаружения, не считая времени болезни работника или пребывания его в отпуске.

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

Дисциплинарное взыскание применяется органом, которому предоставлено право приема (избрание, утверждение и назначение на должность) данного работника. На предприятиях, обладающих правами юридического лица, таким правом обладают их руководители.

Специальные дисциплинарные взыскания на работников, несущих дисциплинарную ответственность по уставу и положениям о дисциплине, могут налагаться также органами, вышестоящими по отношению к органам, которым предоставлено право приема (избрания, утверждения и назначения на должность) данного работника. Так, в отношении федеральных госслужащих могут применяться следующие виды дисциплинарных взысканий: замечание, выговор, предупреждение о неполном служебном соответствии.

Федеральный государственный служащий, допустивший должностной проступок, может быть временно, до решения вопроса об ответственности отстранен назначившим его руководителем от исполнения должностных обязанностей.

На основе специальных положений дисциплинарную ответственность несут судьи, прокуроры и следователи. Указом Президента РФ от 7 августа 1992 г. утверждено Положение о дисциплинарной ответственности глав администраций (Российская газета. 1992. 19 августа).

За каждый проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание. Оно объявляется в приказе (распоряжении) или в постановлении о применении дисциплинарного взыскания с указанием мотивов его применения и сообщается работнику, подвергнутому взысканию, под расписку. В необходимых случаях приказ доводится до сведения всего коллектива предприятия. Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано в порядке, установленном законом.

Трудовое законодательство предусматривает соответственно и порядок снятия дисциплинарных взысканий. Так, если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то он считается не подвергавшимся дисциплинарному

взысканию. Органом, применившим взыскание, оно может быть снято и до истечения года по собственной инициативе, по ходатайству непосредственного руководителя или трудового коллектива, если подвергнутый взысканию не совершил нового проступка и проявил себя как добросовестный работник.

В течение срока действия дисциплинарного взыскания меры поощрения к работнику не применяются.

Учитывая большую роль соблюдения трудовой дисциплины, трудовое законодательство предусматривает, и ряд других мер правового воздействия, которые не относятся к числу дисциплинарных.

В положениях о премировании и положениях, о премировании по итогам годовой работы, действующих на предприятиях, предусмотрено сокращение или лишение полностью премий или вознаграждений по итогам годовой работы за нарушение трудовой дисциплины.

Работникам, уволенным за систематическое невыполнение трудовых обязанностей, прогулы без уважительных причин или появление на работе в нетрезвом состоянии, премии по новому месту работы в течение шести месяцев выплачиваются в половинном размере.

Рассматривая вопрос о нарушении трудовой дисциплины, трудовые коллективы могут ограничиться обсуждением проступка работника без применения определенного взыскания; принять меры общественного взыскания (замечание, выговор, ходатайствование перед администрацией о привлечении нарушителей трудовой дисциплины к дисциплинарной ответственности и др.).

Контрольные вопросы к § 7.6

1. Какими признаками характеризуется трудовая дисциплина и каковы методы ее обеспечения?
2. Какими нормативными актами регулируется внутренний трудовой распорядок?
3. Какие виды дисциплинарной ответственности предусматривает трудовое право?
4. Что собой представляет дисциплинарный проступок?
5. Какие меры дисциплинарного взыскания установлены за нарушение трудовых обязанностей и каков порядок применения и снятия дисциплинарных взысканий?
6. Какие меры общественного воздействия применяются к нарушителям трудовой дисциплины?

7.7. Охрана труда

Общие положения

Под *охраной труда* понимается система обеспечения безопасности жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающая правовые, социально-экономические, организационно-технические, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия.

Право граждан на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, и охрану здоровья закреплено в ст. 37, 41 Конституции РФ и является конституционной обязанностью государства. Гарантии охраны и защиты этих конституционных прав работников конкретизируются в различных нормативных актах, таких, например, как Кодекс законов о труде РФ, Основы законодательства о здравоохранении и др.

Главенствующее положение среди перечисленных и иных правовых актов занимает Федеральный закон «Об основах охраны труда в Российской Федерации» от 17 июля 1999 г.*, законодательно

установивший гарантии права работника на охрану труда. Среди них можно назвать такие субъективные права работника, как право на рабочее место, защищенное от воздействия вредных или опасных производственных факторов, которые могут вызвать производственную травму, профессиональное заболевание или снижение работоспособности; на возмещение вреда, причиненного ему увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением им трудовых обязанностей; на получение достоверной информации от работодателя или государственных общественных органов о состоянии условий и охраны труда на рабочем месте работника.

**См.: СЗ РФ. 1999. № 29. Ст. 3702. В дальнейшем - Закон об основах.*

Наряду с правами Закон об основах закрепил и обязанности работника в области охраны труда. Так, работник обязан соблюдать нормы, правила и инструкции по охране труда;

правильно применять коллективные и индивидуальные средства защиты; немедленно сообщать своему непосредственному руководителю о любом несчастном случае, происшедшем на производстве, о признаках профессионального заболевания, а также о ситуации, которая создает угрозу здоровью людей.

Определенные обязанности по обеспечению охраны труда на предприятии налагаются и на работодателя. В частности, работодатель обязан обеспечить безопасность при эксплуатации производственных зданий, сооружений, оборудования, безопасность технологических процессов и применяемых в производстве сырья и материалов, а также эффективную эксплуатацию средств коллективной и индивидуальной защиты.

Организация работы по охране и технике безопасности на предприятиях.

Практическую работу по вопросам труда и технике безопасности осуществляют отделы, группы, старшие инженеры (инженеры) по охране труда и технике безопасности. Так, инженер по охране труда и технике безопасности предприятия (организации) обязан, в частности, систематически проводить проверки по вопросам охраны труда и техники безопасности, выявлять нарушения правил безопасности ведения работ.

Наряду с обязанностями инженеры по охране труда и технике безопасности имеют и соответствующие права. Это, в частности, право, обследовать структурные подразделения предприятий, знакомиться с отчетами, статистическими и другими документами по вопросам охраны труда; давать руководству этих предприятий обязательные к исполнению предписания об устранении нарушений законодательства по охране труда; запрещать эксплуатацию оборудования, машин и механизмов и производство работ на отдельных участках при наличии нарушений правил и норм охраны труда и др.

Инструктаж по технике безопасности проводится в соответствии со специальным Положением на всех предприятиях и в организациях. Существует несколько видов инструктажа.

Вводный инструктаж проводит инженер по технике безопасности или лицо, на которое приказом руководителя возложена работа по охране труда и технике безопасности. Инструктаж проводят со всеми принимаемыми на работу независимо от их образования, стажа работы по данной профессии или должности, а также с командированными, учащимися и студентами, прибывшими на практику.

Первичный инструктаж на рабочем месте проводит руководитель того подразделения, в котором предстоит работать данному работнику. Такой инструктаж проводят с каждым работником индивидуально с практическим показом безопасных приемов и методов труда. Допуск к самостоятельной работе фиксируется датой и подписью инструктирующего в специальном журнале.

Повторный инструктаж проводится с целью проверки и повышения уровня знаний правил и инструкций по охране труда и технике безопасности. Работники должны проходить повторный инструктаж не реже одного раза в течение шести месяцев.

Внеплановый инструктаж проводят при изменении правил по охране труда, изменении и обновлении технологического процесса, нарушении работниками правил и инструкций по технике безопасности, которые могут привести или привели к травме, аварии, а также других факторов. При регистрации внепланового инструктажа в журнале необходимо указать причину, вызвавшую его проведение.

Целевой инструктаж проводят при выполнении разовых работ, не связанных с прямыми обязанностями по специальности (например, погрузке); ликвидации последствий аварий, стихийных

бедствий и катастроф; производстве работ, на которые оформляется наряд-допуск, разрешение и другие документы; проведении экскурсии на предприятии; организации массовых мероприятий (например, поход) и др.

Первичный инструктаж на рабочем месте, повторный, внеплановый и целевой проводит непосредственный руководитель работ (мастер, преподаватель). Лица, показавшие неудовлетворительные знания, к самостоятельной работе не допускаются и обязаны вновь пройти инструктаж.

Инструктаж по производственной санитарии проводится с работниками для ознакомления их с основными санитарно-гигиеническими факторами производственной среды, в том числе с производственными вредностями, и средствами защиты от них и при необходимости с правилами санитарно-гигиенического режима.

Действующее трудовое законодательство предусматривает для лиц, поступающих на производство с вредными условиями труда, где требуется профессиональный отбор, предварительное обучение по охране труда со сдачей экзаменов и последующей периодической аттестацией. Все работники предприятий, включая руководителей, обязаны проходить обучение, инструктаж, проверку знаний правил, норм и инструкций по охране труда в порядке и в сроки, которые установлены для определенных видов работ.

Положение о порядке разработки и утверждения правил и инструкций по охране труда утверждено постановлением Министерства труда РФ от 1 июля 1993 г. (в дальнейшем - Положение).

Инструкции по охране труда подразделяются на типовые (отраслевые) и для работников предприятий, участков и конкретного места работы. Действие типовых инструкций устанавливается с учетом действия соответствующих правил по охране труда. Инструкции по охране труда должны разрабатываться на основе межотраслевых и отраслевых правил по охране труда и не противоречить им.

Инструкции для работников разрабатываются руководителями цехов, отделов и других подразделений предприятия и утверждаются руководителем предприятия после проведения консультаций с другими заинтересованными службами и должностными лицами по усмотрению службы охраны труда. Изучение инструкций для работников обеспечивается руководителем предприятия. Требования инструкций являются обязательными для работников. Невыполнение этих требований должно рассматриваться как нарушение трудовой дисциплины.

Надзор и контроль за соблюдением правил и инструкций по охране труда осуществляют федеральные органы надзора, общественный - профессиональные союзы.

Для оказания помощи работодателям, профессиональным союзам и иным уполномоченным работникам, представительным органам по планированию мероприятий по охране труда на предприятии, в учреждении, организации, направленных на предупреждение несчастных случаев на производстве, профессиональных заболеваний, улучшение условий и охраны труда, санитарно-бытовое обеспечение работников, Министерство труда РФ своим постановлением от 27 февраля 1995 г. № 11 утвердило Рекомендации по планированию мероприятий по охране труда.

Расследование и учет несчастных случаев

Под несчастным случаем понимается стечение обстоятельств, приведшее к травме при отсутствии умысла со стороны пострадавшего в причинении вреда своему здоровью. Повреждение здоровья в результате несчастного случая обычно называют травмой либо увечьем. Причиной этому может быть воздействие механических, электрических, термических, химических и других факторов.

Для выявления нарушений норм по охране труда и предотвращения травматизма важное значение имеют регистрация и учет несчастных случаев, связанных с производством. Поэтому администрация предприятий, учреждений, организаций с участием представителей соответствующего выборного профсоюзного органа, а в установленных законодательством случаях и с участием представителей и других органов обязана своевременно и правильно проводить расследование и учет несчастных случаев на производстве.

Важнейшей правовой нормой, регулирующей расследование и учет несчастных случаев, является Положение о порядке расследования и учета несчастных случаев на производстве, утвержденное постановлением Правительства РФ от 11 марта 1999 г. № 278 и введенное в действие с 1 января 1999 г.

Настоящее Положение устанавливает единый порядок расследования и учета несчастных случаев на производстве, обязательный для предприятий всех форм собственности, а также для лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица и использующих наемный труд (индивидуальные предприниматели). Вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, подлежит возмещению. Расследованию и учету подлежат несчастные случаи (травма, в том числе полученная в результате нанесения телесных повреждений другим лицом), острое отравление, тепловой удар, ожог, обморожение, утопление, поражение электрическим током, молнией и ионизирующим излучением, укусы насекомых и пресмыкающихся, телесные повреждения, нанесенные животными, повреждения, полученные в результате взрывов, аварий, разрушения зданий, сооружений и конструкций, стихийных бедствий и других чрезвычайных ситуаций, повлекшие за собой необходимость перевода работника на другую работу, временную или стойкую утрату им трудоспособности либо его смерть и происшедшие при выполнении работником своих трудовых обязанностей (работ) на территории организации или вне ее, а также во время следования к месту работы или с работы на транспорте, предоставленном организацией, либо на личном транспорте при соответствующем договоре или распоряжении работодателя о его использовании в производственных целях, при следовании к месту командировки и обратно и др.

Работодатель или лицо, им уполномоченное (далее именуется работодатель), обязан обеспечить незамедлительное оказание пострадавшему первой помощи, а при необходимости доставку его в учреждение скорой медицинской помощи или любое иное лечебно-профилактическое учреждение.

Расследование несчастных случаев производится комиссией, образуемой из представителей работодателя, а также профсоюзного органа или иного уполномоченного работниками представительного органа.

Специальный порядок расследования и учета установлен для групповых несчастных случаев (два и более пострадавших), тяжелого несчастного случая или случая со смертельным исходом. О каждом групповом несчастном случае работодатель обязан сообщить в течение суток: в государственную инспекцию труда по субъекту РФ; прокурору по месту, где произошел несчастный случай; органу исполнительной власти субъекта РФ; соответствующему федеральному органу исполнительной власти; органу государственного надзора, если несчастный случай произошел в организации (на объекте), подконтрольной этому органу; в организацию, направившую работника, с которым произошел несчастный случай, и соответствующий профсоюзный орган.

Расследование обстоятельств и причин несчастного случая на производстве (который не является групповым и не относится к категории тяжелых или со смертельным исходом) проводится комиссией в течение 3-х дней, а расследование группового несчастного случая на производстве, тяжелого несчастного случая на производстве и несчастного случая на производстве со смертельным исходом - в течение 15 дней.

По требованию комиссии работодатель за счет своей организации обязан обеспечить выполнение технических расчетов, фотографирование места несчастного случая и поврежденных объектов, предоставление транспорта, средств связи, помещения и т.п.

Вся система расследования несчастных случаев и их учета служит задачам предотвращения травматизма, его профилактике. Поэтому Положение предусматривает порядок отчетности по травматизму, обязанности работодателей анализировать причины производственного травматизма и пр.

В случае смерти пострадавшего право на возмещение вреда имеют нетрудоспособные лица, состоящие на иждивении умершего или имевшие ко дню смерти право на получение от него содержания, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти.

Порядок, размер и условия возмещения пострадавшему ущерба, наступившего по вине предприятия, определяются решением администрации предприятия в соответствии с Правилами возмещения работодателями вреда, причиненного увечьем, профессиональным заболеванием либо повреждением здоровья, связанными с исполнением им трудовых обязанностей.

Охрана труда женщин, молодежи и лиц с пониженной трудоспособностью

Учитывая физиологические особенности женского организма, Конституция РФ и законодательство о труде предоставляют им дополнительные гарантии в области охраны труда.

Запрещается применение труда женщин на тяжелых работах и на работах с вредными условиями труда, а также на подземных работах, кроме некоторых подземных работ (не физические работы или работы по санитарному и бытовому обслуживанию).

Женщинам предоставляются отпуска по беременности и родам продолжительностью 70 календарных дней до родов и 70 (в случае осложнения родов - 86, а при рождении двух и более детей - 110) календарных дней после родов.

В целях обеспечения здоровых и безопасных условий труда женщин, работающих на предприятиях с любой организационно-правовой формой и видом собственности, Правительство РФ утвердило новые нормы предельно допустимых нагрузок для женщин при подъеме и перемещении тяжестей вручную согласно приложению (постановление от 6 февраля 1994 г. № 105). Предельно допустимая масса груза при чередовании с другой работой (до двух раз в час) составляет 10 кг. Подъем и перемещение тяжестей постоянно в течение рабочей смены - 7 кг. Величина динамической работы, совершаемой в течение каждого часа рабочей смены, не должна превышать: с рабочей поверхности - 1750 кгс-м, а с пола - 875 кгс-м. В массу поднимаемого и перемещаемого груза включается масса тары и упаковки. При перемещении грузов на тележках или в контейнерах прилагаемое усилие не должно превышать 10 кг.

Запрещается отказывать женщинам в приеме на работу и снижать им заработную плату по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей. Увольнение беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, по инициативе администрации не разрешается, кроме случаев полной ликвидации предприятия, когда допускается увольнение с обязательным трудоустройством. На период трудоустройства за такими женщинами сохраняется средняя заработная плата, но не свыше трех месяцев со дня окончания срочного трудового договора (контракта).

По просьбе беременных женщин, женщин, имеющих детей в возрасте до 14 лет или осуществляющих уход за больными членами семьи, работодатель обязан предоставить им работу с неполным рабочим днем или неполной рабочей неделей.

Работодатель по согласованию с выборным профсоюзным органом может выдавать беременным женщинам путевки в санатории и дома отдыха на льготных условиях или бесплатно, а также оказывать им материальную помощь (ст. 171 КЗоТ). Конкретные мероприятия по обслуживанию женщин включаются в коллективные договоры и соглашения.

Не допускается прием на работу лиц моложе 15 лет. В исключительных случаях по согласованию с выборным профсоюзным органом работодатель может принимать на работу лиц, достигших 14 лет.

Несовершеннолетние (лица, не достигшие 18 лет) в трудовых правоотношениях приравниваются в правах к совершеннолетним, а в области охраны труда, рабочего времени, отпусков и некоторых других условий труда пользуются льготами, установленными трудовым законодательством.

Запрещается применение труда лиц моложе 18 лет на тяжелых работах и на работах с вредными и опасными условиями труда, а также на подземных работах.

Запрещается принимать несовершеннолетних на работы, связанные с продажей и хранением спиртных напитков.

Одной из льгот для несовершеннолетних в области охраны труда является запрещение переноски и перемещения тяжестей, превышающих установленные для них предельные нормы. Так, предельные нормы переноски тяжестей для юношей от 16 до 18 лет составляют 16,4 кг, для девушек - 10,25 кг при условии, что перемещения груза связаны с основной профессией или специальностью несовершеннолетнего и занимают не более 1/3 его рабочего времени. Работать грузчиками подростки не имеют права. К передвижению тяжестей на одноколесных тачках и двухколесных тележках девушки до 18 лет не допускаются вообще. Подростки в возрасте от 16 до 18 лет не могут привлекаться к работам, заключающимся только в переноске и передвижении тяжестей массой более 4,1 кг. Для 15-летних эта норма снижена до 2 кг.

Все лица моложе 18 лет принимаются на работу лишь после предварительного медицинского осмотра и в дальнейшем до достижения 18 лет ежегодно подлежат обязательному медицинскому осмотру.

Нормы выработки для работников моложе 18 лет устанавливаются исходя из норм выработки для взрослых работников пропорционально продолжительности рабочего времени для лиц, не достигших 18 лет.

В случаях, предусмотренных законодательством, работодатели обязаны принимать на работу в порядке трудоустройства инвалидов и устанавливать им в соответствии с определенными медицинскими документами неполное рабочее время и другие льготные условия труда. Привлечение

инвалидов к сверхурочной работе, работе в выходные дни и ночное время допускается только с их согласия и при условии, если такая работа не запрещена утвержденными медицинскими рекомендациями.

Для более широкого привлечения трудоспособных пенсионеров по старости и инвалидов для работы на предприятиях, где они работали ранее, на предприятиях, связанных с производством товаров народного потребления, а также в торговле руководители предприятий и организаций по согласованию с профсоюзными органами имеют право: уменьшать инвалидам III группы и пенсионерам по старости, работающим на предприятиях (в производственных объединениях) в цехах и на участках, предназначенных для использования труда этих лиц, в связи с их пониженной трудоспособностью нормы выработки не более чем на 10 %, а инвалидам I и II групп - на 20 %.

Надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде

Федеральный закон об основах охраны труда определил магистральное направление в области надзора и контроля за соблюдением законодательства об охране труда и ответственности работодателей, должностных лиц и работников за нарушение законодательных и иных **актов** об охране труда.

Надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде и охране труда осуществляют: 1) государственный надзор и контроль на предприятиях, в учреждениях, организациях независимо от формы собственности и подчиненности, специально уполномоченные на то государственные органы инспекции в соответствии с федеральными законами; 2) профессиональные союзы, а также состоящие в их ведении техническая и правовая инспекция труда согласно положениям об этих инспекциях.

Специально уполномоченными федеральными органами, осуществляющими контроль за охраной труда и независимыми в своей деятельности от администрации предприятий и их вышестоящих органов управления, являются: Рострудинспекция, Госгортехнадзор, Госатомнадзор России, Госэнергонадзор, Госсанэпиднадзор России и Госпож надзор.

Государственные инспекции труда также наделены большими полномочиями. Они, в частности, анализируют состояние и причины производственного травматизма, принимают участие в расследовании несчастных случаев на производстве, информируют общественность о выявленных на предприятиях нарушениях правовых актов о труде и охране труда, ведут разъяснительную работу о трудовых правах работников, организуют обучение работодателей и работников по вопросам нормативно-правовых актов о труде и охране труда, ведут прием и рассматривают заявления, письма, жалобы и иные обращения работников и их объединений о нарушениях их трудовых, социально-экономических прав на охрану труда, принимают меры по их устранению.

Государственным инспекторам по охране труда предоставлено право: приостанавливать работу отдельных производственных подразделений и оборудования при выявлении нарушений законодательных и иных нормативных актов об охране труда, которые создают угрозу жизни и здоровью работников, до устранения этих нарушений; отстранять от работы лиц, не прошедших в установленном порядке обучение, инструктаж и проверку знаний правил, норм и инструкций по охране труда.

Решение государственных правовых инспекторов труда и государственных инспекторов по охране труда могут быть обжалованы руководителю государственной инспекции труда по подчиненности, главному государственному инспектору труда РФ или в судебном порядке.

Федеральный горный и промышленный надзор России (Госгортехнадзор России) и его органы осуществляют на местах надзор за соблюдением центральными органами федеральной исполнительной власти, предприятиями, объединениями и организациями независимо от их организационно-правовых форм, должностными лицами и гражданами требований по безопасному ведению работ в промышленности, устройству и безопасности эксплуатации оборудования и т.д.

Основной задачей *Государственного энергетического надзора* в Российской Федерации является осуществление контроля за техническим состоянием и безопасным обслуживанием электрических и теплоизолирующих установок потребителей электрической и тепловой энергии, рациональным и эффективным использованием электрической и тепловой энергии на предприятиях, в организациях и учреждениях независимо от их ведомственной принадлежности и форм собственности.

Федеральный надзор России по ядерной и радиационной безопасности (Госатомнадзор России) и его органы осуществляют надзор за безопасностью при производстве и использовании атомной энергии,

ядерных материалов, радиоактивных веществ и изделий на их основе с целью обеспечения безопасности персонала, населения, защиты окружающей среды и интересов безопасности страны.

Федеральный санитарно-эпидемический надзор России (Госсанэпиднадзор России) и его органы на местах осуществляют контроль за соблюдением гигиенических норм и санитарно-противоэпидемических правил, проведением санитарно-противоэпидемических мероприятий и мероприятий по предупреждению и ликвидации профессиональных и инфекционных заболеваний.

Государственный пожарный надзор (Госпожнадзор) контролирует обеспечение предприятий средствами противопожарной защиты, пожарной техники, осуществляет надзор за соблюдением правил, направленных на предотвращение пожаров, обеспечение безопасности людей на случай пожара.

Ответственность за нарушение законодательства о труде предусмотрена ст. 249 КЗоТ РФ. Так, должностные лица, виновные в нарушении законодательства о труде и правил по охране труда, в нарушении обязательств по коллективным договорам и соглашениям по охране труда или в воспрепятствовании деятельности профессиональных союзов, несут ответственность (дисциплинарную, административную, уголовную) в порядке, установленном законодательством России.

К нарушителям законодательства по охране труда трудовые коллективы и иные общественные организации могут применять и **меры общественного воздействия**.

Контрольные вопросы к § 7.7

1. Что понимается под охраной труда по Российскому трудовому праву?
2. Как организуется работа по охране труда и технике безопасности на предприятиях?
3. Расскажите о порядке расследования несчастных случаев, связанных с производством.
4. Какие особые правила установлены для охраны труда молодежи и лиц с пониженной трудоспособностью?
5. В чем состоят особенности охраны труда женщин, беременных женщин, матерей, имеющих малолетних детей?
6. Какова система органов надзора и контроля за соблюдением законодательства о труде и охране труда?

7.8. Материальная ответственность работников

Общие положения

В Конституции Российской Федерации закреплена обязанность граждан России бороться с хищениями и расточительством государственного и общественного имущества, бережно, рационально относиться к народному добру. Эту конституционную обязанность граждан законодательство о труде применительно к работникам конкретизирует в различных нормативных актах. Так, согласно п. 1 ст. 118 КЗоТ работники обязаны бережно относиться к имуществу предприятия, учреждения, организации и принимать меры к предотвращению ущерба. Работники, виновные в порче или уничтожении государственного имущества, несут материальную ответственность в установленном законом порядке.

Законодательством установлено, что материальная ответственность работников наступает только при наличии следующих условий: 1) вины работника в причинении ущерба своим действием или бездействием; 2) прямого действительного ущерба; 3) противоправного поведения работника; 4) причиной связи между действиями (или бездействием) работника и ущербом.

Материальная ответственность за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации при исполнении трудовых обязанностей, возлагается на работника при условии, если **ущерб причинен по его вине**.

Для возложения юридической ответственности на работника за причиненный им материальный ущерб правовое значение имеет любая форма его вины (умысел или неосторожность). Установление же умысла или неосторожности в действиях (или бездействии) работника практически влияет в основном на определение размера причиненного ущерба.

Наличие вины в действиях (бездействии) работника должно доказывать предприятие. Однако материально ответственные лица при обнаружении у них недостачи материальных ценностей предполагаются виновными и для освобождения их от материальной ответственности должны сами доказать отсутствие своей вины.

В соответствии со ст. 2 Положения о материальной ответственности работников за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации, и п. 3 ст. 118 КЗоТ работники несут материальную ответственность только при наличии прямого действительного ущерба; неполученные доходы не учитываются.

Прямой действительный ущерб будет иметь место, например, в случае хищения имущества, его порчи, уплаты неустойки (штрафа, пени и т.д.). Неполученные доходы (например, неполученная запланированная прибыль) в связи с тем, что работник отсутствовал на работе без уважительных причин, не возмещаются. Кроме того, при определении размера прямого действительного ущерба не учитываются фактические потери в пределах установленных норм естественной убыли, а также понижение ценности данного имущества в связи с износом.

Следующим условием наступления материальной ответственности является **противоправность поведения работника**, которая проявляется в том, что работник не выполнил требования правовой нормы бережно относиться к имуществу предприятия и не принял меры к предотвращению ущерба (например, предписание п. 1 ст. 118 КЗоТ).

Не признается противоправным поведением в причинении материального ущерба действие работника, например санитарного врача, уничтожающего пищевые продукты, признанные непригодными для употребления в пищу и для переработки (Положение о государственном санитарном надзоре в РФ)

Важным условием наступления материальной ответственности является **наличие причинной связи между противоправным поведением (действием или бездействием) и ущербом**. Например, руководители предприятий, учреждений, организаций и их заместители несут материальную ответственность за неправильную постановку учета и хранения материальных ценностей и денежных средств. Из требования настоящей статьи вытекает, что материальная ответственность руководящего работника наступает тогда, когда результат непосредственно исходит из совершенного лицом (работником) деяния, в данном случае бездействия соответствующего руководителя предприятия.

Неправильная постановка учета и хранения материальных и денежных ценностей, хотя еще и не причиняет материального ущерба, однако создает условия для его возникновения.

Виды материальной ответственности

Трудовое законодательство закрепило два вида материальной ответственности работников - ограниченную и полную. *Ограниченная материальная ответственность* проявляется в том, что в соответствии со ст. 49 Основ законодательства о труде и ст. 119 КЗоТ за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации при исполнении трудовых обязанностей, работники, по вине которых причинен ущерб, несут материальную ответственность в размере прямого действительного ущерба, **но не более своего среднего месячного заработка**. *Полная материальная ответственность* работников проявляется в том, что согласно ст. 121 КЗоТ они несут материальную ответственность в полном размере ущерба. Например, работник причинил ущерб предприятию в сумме 600 руб., а его средний месячный заработок составляет 400 руб. Таким образом, он будет возмещать ущерб в размере 600 руб.

Полная материальная ответственность наступает в случаях:

- 1) когда ущерб причинен преступными действиями работника, установленными приговором суда;
- 2) когда в соответствии с законодательством на работника возложена полная материальная ответственность за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации при исполнении трудовых обязанностей;
- 3) когда между работником и предприятием, учреждением, организацией в соответствии со ст. 121 КЗоТ заключен письменный договор о принятии на себя работником полной материальной ответственности - за не обеспечение сохранности имущества и других ценностей, переданных ему для хранения или для других целей;
- 4) когда ущерб причинен не при исполнении трудовых обязанностей;
- 5) когда имущество и другие ценности были получены работником под отчет по разовой доверенности или по другим разовым документам;
- 6) когда ущерб причинен недостачей, злоумышленным уничтожением или умышленной порчей материалов, полуфабрикатов, изделий (продукции), в том числе при их изготовлении, а также

инструментов, измерительных приборов, специальной одежды и других предметов, выданных предприятием, учреждением, организацией работнику в пользование;

7) когда ущерб причинен работником, находящимся в нетрезвом состоянии.

Письменные договоры о полной материальной ответственности могут быть заключены предприятием, учреждением, организацией с работниками (достигшими 18 лет), занимающими должность или выполняющими работы, непосредственно связанные с хранением, обработкой, продажей (отпуском), перевозкой или применением в процессе производства переданных им ценностей.

Наряду с письменными договорами об индивидуальной полной материальной ответственности в торговле и массовом питании заключаются и *договоры о коллективной (бригадной) материальной ответственности*. Так, в соответствии со ст. 121 КЗоТ при совместном выполнении работниками отдельных видов работ, связанных с хранением, обработкой, продажей (отпуском), перевозкой или применением в процессе производства переданных им ценностей, когда невозможно разграничить материальную ответственность каждого работника и заключить с ним договор о полной материальной ответственности, на предприятии (в объединении) может быть введена коллективная (бригадная) материальная ответственность.

Коллективная (бригадная) материальная ответственность устанавливается администрацией предприятия, учреждения, организации по согласованию с профсоюзным комитетом предприятия, учреждения, организации. Письменный договор о коллективной (бригадной) материальной ответственности заключается между предприятием, учреждением, организацией и всеми членами коллектива (бригады).

На предприятиях торговли и массового питания состав бригад с материальной ответственностью определяется в зависимости от конкретных условий работы и профиля (типа) предприятия или структурной (торговой) единицы (специализации, количества рабочих мест и смен, объема товарооборота, нагрузки на одного работника и др.).

При коллективной материальной ответственности ограниченного круга лиц бригады могут создаваться из руководителей торговых единиц (заведующего или его заместителей), если они являются материально ответственными лицами, а при необходимости также из отдельных квалифицированных работников. В состав бригад предприятия (торговых единиц) массового питания могут входить: в производственных цехах (кондитерских по производству полуфабрикатов и др.) - мастера и другие работники, непосредственно связанные с приемом, хранением, отпуском (реализацией) ценностей; в торговых залах - старшие администраторы и администраторы залов (метрдотели), официанты; в буфетах - буфетчики.

В состав бригад на базах и складах могут входить: заведующие базами, складами, хранилищами, их заместители, кладовщики, старшие товароведы, товароведы и другие работники баз и складов, непосредственно обслуживающие материальные ценности.

На предприятиях (в торговых единицах), работающих в полторы или две смены, члены бригады, работающие посменно, входят в состав одной бригады. В таких случаях выход на работу членов бригады производится по ленточному (скользящему) графику в пределах установленной продолжительности рабочего дня.

Создание отдельных бригад по сменам не допускается.

Количество членов бригады в зависимости от конкретных условий работы и профиля (типа) предприятия (торговой единицы) устанавливается в каждом конкретном случае администрацией по согласованию с профсоюзным комитетом с целью обеспечить надлежащую работу предприятия и высокую культуру обслуживания, взаимозаменяемость работников, а также возможность взаимного контроля членов бригады за сохранностью вверенных бригаде материальных ценностей и денежных средств. Однако количество членов бригады не должно, как правило, превышать 15 человек.

В состав бригад с коллективной (бригадной) материальной ответственностью не могут входить:

- 1) лица, не достигшие 18 лет;
- 2) практиканты учебных заведений, ученики, обучающиеся непосредственно на предприятиях;
- 3) грузчики, подсобные (транспортные) рабочие, сторожа, младший обслуживающий персонал;
- 4) лица, принятые на работу с неполным рабочим днем и на неполную рабочую неделю, если они совместно с другими работниками не распоряжаются товарными ценностями. Эти лица могут быть направлены на самостоятельные участки работы с полной индивидуальной материальной ответственностью;

- 5) работники вспомогательных профессий (гладильщики, закройщики и т.п.);

6) работники мелкорозничной сети (развозная и разностная торговля, в палатках, киосках и т.д., в том числе обособленно расположенных в торговом зале), а также другие лица, с которыми заключен договор о полной материальной ответственности;

7) лица, не имеющие опыта работы с материальными ценностями, выпускники высших и средних специальных учебных заведений и системы профессионально-технического образования и лица, не прошедшие подготовку на производстве, в течение первых шести месяцев. В этот период работы таким лицам запрещается поручать самостоятельную работу по обслуживанию материальных ценностей вне предприятия.

Руководство бригадой возлагается на бригадира (его заместителя), который является старшим по должности в бригаде и должен иметь соответствующее образование, достаточную квалификацию и опыт работы, пользоваться доверием администрации предприятия и членов бригады.

Порядок определения размера и возмещения материального ущерба

Размер причиненного предприятию организации ущерба определяется по фактическим потерям на звание данных бухгалтерского учета из балансовой стоимости (себестоимости) материальных ценностей за вычетом износа по нормам.

При хищении, недостатке, умышленном уничтожении или умышленной порче материальных ценностей ущерб определяется по ценам, действующим в данной местности на день причинения ущерба.

На предприятиях массового питания (на производстве и в буфете) и в комиссионной торговле размер ущерба, причиненного хищением или недостатками продукции, товаров, определяется по ценам, установленным для продажи (реализации) этой продукции и товаров.

Размер возмещения ущерба, причиненного по вине нескольких работников, определяется для каждого из них с учетом степени вины, вида и предела материальной ответственности.

Законодательством (например, ст. 122 КЗоТ, п. 10 Положения о материальной ответственности работников за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации) установлен различный порядок возмещения материального ущерба: добровольный, по распоряжению администрации предприятия, судебный.

Добровольный порядок возмещения материального ущерба состоит в том, что работник вправе в любое время добровольно возместить причиненный ущерб путем взноса суммы ущерба в кассу предприятия по кассовому ордеру. Добровольным погашением ущерба (недостачи) следует считать также удержание из заработной платы, произведенное на основании письменного заявления материально ответственного лица о таком удержании.

Возмещение ущерба рабочими и служащими в размере, не превышающем среднего месячного заработка, производится **по распоряжению администрации** предприятия, учреждения, организации, а руководителями предприятия и их заместителями - по распоряжению вышестоящего в порядке подчиненности органа путем удержания из заработной платы работника. Распоряжение администрации или вышестоящего в порядке подчиненности органа должно быть сделано не позднее двух недель со дня обнаружения причиненного работником ущерба и обращено к исполнению не ранее семи дней со дня сообщения об этом работнику. Если работник не согласен с вычетом или размером, трудовой спор по заявлению рассматривается в порядке, предусмотренном законодательством (например, комиссией по трудовым спорам).

В остальных случаях возмещение ущерба производится путем предъявления администрацией иска в районный (городской) народный суд. Взыскание с руководителей предприятий, учреждений, организаций и их заместителей материального ущерба в **судебном порядке** производится по иску вышестоящего в порядке подчиненности органа или по заявлению прокурора.

Суд в соответствии со ст. 123 КЗоТ может с учетом степени вины, конкретных обстоятельств и материального положения работника уменьшить размер ущерба, подлежащего возмещению.

Снижение размера ущерба не допускается, если ущерб причинен преступлением.

Контрольные вопросы к § 7.8

1. Дайте определение материальной ответственности работников.
2. Какое законодательство реализует материальную ответственность работников перед работодателем?
3. Назовите условия наступления материальной ответственности работников.

4. Каковы виды материальной ответственности работников?
5. Каков порядок определения размера и возмещения материального ущерба, причиненного работодателю?

7.9. Трудовые споры

Общие положения

В процессе трудовой деятельности рабочие, служащие, специалисты, а также руководители всех категорий осуществляют свои трудовые права и исполняют обязанности, как правило, добросовестно, т.е. в строгом соответствии с требованием законодательства. Однако встречаются случаи, когда некоторые работники нарушают требования законодательства.

Причинами нарушений могут быть:

низкий уровень правовой культуры работника, т.е. незнание или недостаточное знание норм трудового законодательства и как следствие этого неправильное его применение к конкретному трудовому правоотношению;

несовершенство некоторых правовых норм действующего законодательства, которое выражается (проявляется) в нечетких формулировках отдельных положений в трудовом законодательстве, что позволяет различно (т.е. неоднозначно) их понимать (толковать);

нежелание отдельных работников считаться с требованием законодательства и другие причины.

Поэтому, когда между работником и администрацией предприятия возникают разногласия (т.е. несходство во мнениях) по правильному (единообразному) пониманию и применению правовых норм в конкретных трудовых правоотношениях, каждая из сторон имеет право обратиться в компетентный орган для разрешения трудового спора.

Таким образом, *трудовой спор - это закрепленный законом способ защиты трудовых прав работников и работодателей.*

Органы, рассматривающие трудовые споры

Трудовые споры рассматриваются комиссиями по трудовым спорам и районным (городским) народным судом (ст. 201 КЗоТ).

Трудовые споры по вопросам установления условий труда рассматриваются администрацией и соответствующим органом в пределах предоставленных им прав.

Коллективные трудовые споры (конфликты), возникающие между администрацией предприятия, учреждения, организации и трудовым коллективом (коллективом подразделения) или профсоюзом по вопросам установления новых или изменения существующих условий труда и быта, заключения и исполнения коллективного договора и иных соглашений, рассматриваются в соответствии с законодательством о порядке разрешения коллективных трудовых споров (конфликтов).

Порядок рассмотрения трудовых споров регулируется КЗоТ РСФСР и иными законодательными актами, а порядок рассмотрения дел по трудовым спорам в районных (городских) народных судах определяется, кроме того, Гражданско-процессуальным кодексом.

Организация **комиссий по трудовым спорам** на предприятиях, в учреждениях, организациях имеет свои особенности. В частности, комиссия по трудовым спорам в настоящее время избирается общим собранием (конференцией) трудового коллектива предприятия, учреждения, организации с числом работающих не менее 15 человек. Избранными в состав комиссии считаются кандидатуры, получившие большинство голосов и за которых проголосовало более половины присутствующих на общем собрании (конференции).

По решению общего собрания (конференции) трудового коллектива предприятия, учреждения, организации могут быть созданы комиссии по трудовым спорам в подразделениях. Эти комиссии избираются коллективами подразделений и действуют на тех же основаниях, что и комиссии по трудовым спорам предприятий, учреждений, организаций. Такие комиссии рассматривают трудовые споры в пределах полномочий этих подразделений.

Комиссия по трудовым спорам является первичным органом по рассмотрению трудовых споров, за исключением споров, по которым КЗоТ и другими законодательными актами установлен иной порядок их рассмотрения.

Комиссия по трудовым спорам вправе рассматривать споры по многим вопросам, например применения норм выработки и сдельным вопросам расценок, а также условий труда, обеспечивающих выполнение норм выработки, перевода на другую работу и оплаты труда при переводе, прекращения трудового договора по инициативе администрации (за исключением случаев, для которых законодательством Российской Федерации установлен иной порядок рассмотрения трудовых споров); оплаты труда при невыполнении норм выработки, простое и браке; оплаты сверхурочных работ и работ в ночное время, компенсации за работу в выходные и праздничные дни и пр.

Работники согласно ст. 205 КЗоТ имеют право обращаться в комиссию по трудовым спорам в трехмесячный срок со дня, когда они узнали или должны были узнать о нарушении своего права.

В случае пропуска по уважительным причинам установленного срока комиссия по трудовым спорам (КТС) может его восстановить и разрешить спор по существу. Руководствуясь ст. 205 КЗоТ, комиссия по трудовым спорам обязана рассмотреть трудовые споры в десятидневный срок со дня подачи заявления. Заседание комиссии проводится в нерабочее время. Спор рассматривается в присутствии работника, подавшего заявление, и представителя администрации. Рассмотрение спора в отсутствие работника (т.е. заочное рассмотрение) допускается лишь по его письменному заявлению. В случае неявки работника на заседание комиссии рассмотрение заявления откладывается. В случае вторичной неявки работника без уважительных причин комиссия может вынести решение о снятии данного заявления с рассмотрения, что не лишает работника права подать заявление повторно.

Комиссия по трудовым спорам имеет право вызвать на заседание свидетелей, пригласить специалистов, представителей профессиональных союзов, действующих на предприятии, в учреждении, организации. По требованию комиссии администрация обязана представить необходимые расчеты и документы.

По результатам рассмотрения трудового спора комиссия принимает решение большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии по трудовым спорам. Член комиссии, не согласный с решением большинства, обязан подписать протокол заседания комиссии, но вправе изложить в нем свое особое мнение.

Копии решения комиссии вручаются работнику и администрации в трехдневный срок со дня принятия решения.

Исполнение решений комиссии по трудовым спорам. Решение комиссии по трудовым спорам (кроме решений о восстановлении на работе) подлежит исполнению администрацией предприятия, учреждения, организации в трехдневный срок по истечении десяти дней, предусмотренных на обжалование. В случае неисполнения администрацией предприятия, учреждения, организации решения комиссии в установленный срок работнику выдается комиссией по трудовым спорам удостоверение, имеющее силу исполнительного листа. Удостоверение не выдается, если работник или администрация обратились в установленный срок с заявлением о разрешении трудового спора в районный (городской) народный суд.

Рассмотрение трудовых споров в районных (городских) народных судах. Районные (городские) народные суды на основании ст. 210 КЗоТ рассматривают трудовые споры в качестве первой или второй инстанции. Так, в качестве второй инстанции трудовые споры рассматриваются по заявлению работника, администрации или соответствующего профсоюза, защищающего интересы работника, являющегося членом этого профсоюза, когда они не согласны с решением комиссии по трудовым спорам; по заявлению прокурора, если решение комиссии по трудовым спорам противоречит законодательству.

Непосредственно (т.е. в качестве первой инстанции) в районных (городских) народных судах рассматриваются трудовые споры по заявлениям:

- 1) работников предприятий, учреждений, организаций, где комиссии по трудовым спорам не избираются или почему-либо не созданы;
- 2) работников о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора (контракта), об изменении даты и формулировки причины увольнения, об оплате за время вынужденного прогула или выполнения нижеоплачиваемой работы;
- 3) администрации о возмещении работником материального ущерба, причиненного предприятию, учреждению.

Кроме этого, непосредственно в районных (городских) народных судах рассматриваются также споры об отказе в приеме на работу: лиц, приглашенных в порядке перевода с другого предприятия, из учреждения, организации; молодых специалистов, окончивших высшее или среднее специальное

учебное заведение и направленных в установленном порядке на работу на данное предприятие, в учреждение, организацию; других лиц, с которыми администрация предприятия, учреждения, организации в соответствии с законодательством была обязана заключить трудовой договор.

Заявление о разрешении трудового спора подается в районный (городской) народный суд в трехмесячный срок со дня, когда работник узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а по делам об увольнении - в месячный срок со дня вручения копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки.

Для обращения администрации в суд по вопросам взысканий с работника материального ущерба, причиненного предприятию, учреждению, организации, устанавливается срок в один год со дня обнаружения причиненного работником ущерба.

В случае пропуска по уважительным причинам сроков, установленных ст. 211 КЗоТ, они могут быть восстановлены судом.

Работники, обратившиеся в районный (городской) народный суд за разрешением трудового спора, освобождаются от уплаты судебных расходов.

Контрольные вопросы к § 7.9

1. Дайте определение трудового спора.
2. Назовите причины возникновения трудовых споров.
3. Какие органы рассматривают трудовые споры?
4. Что понимается под коллективным трудовым спором?

ГЛАВА 8

ГРАЖДАНСКО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО

8.1. Общие положения

Гражданско-процессуальное право является самостоятельной отраслью права. Нормы этой отрасли права регулируют общественные отношения, которые складываются в процессе рассмотрения и разрешения судом общей юрисдикции гражданских споров.

При возникновении спора о гражданском праве он подлежит разрешению компетентными органами, обязанностью которых является защита прав и интересов участников гражданских правоотношений. Следовательно, эти органы осуществляют правоохранительную деятельность.

Государственными правоохранительными органами являются: суды общей юрисдикции; арбитражные суды; некоторые административные органы, например прокуратура.

Предметом гражданско-процессуального права являются те общественные отношения, которые складываются в ходе установления фактов гражданских правонарушений и применения к правонарушителю предусмотренных санкций судом общей юрисдикции.

Метод гражданско-процессуального права составляет предусмотренная законом процедура рассмотрения и разрешения гражданских дел. Будучи специально предусмотренной законом процедурой, она связана с властными предписаниями, содержащимися в судебном решении.

Законодательство о гражданском судопроизводстве общей юрисдикции устанавливает порядок рассмотрения дел по спорам, возникающим не только из гражданских, но и семейных, трудовых и колхозных правонарушений, дел, возникающих из административно-правовых отношений, и дел особого производства, т.е. неисковых дел, где нет споров о праве.

Важнейшим источником гражданско-процессуального права является Конституция Российской Федерации, которая содержит, в частности, основные принципы гражданского судопроизводства.

Порядок судопроизводства по гражданским делам определяется Гражданско-процессуальным кодексом (ГПК). Гражданско-процессуальный кодекс РСФСР принят 11 июня 1964 г. с изменениями и дополнениями на 15 апреля 1996 г. (СЗ РФ, 1995, №18). Источниками процессуального права являются другие законы и подзаконные акты.

Важнейшей чертой правосудия, формально закрепленной в законодательстве, является его демократизм.

Законодательство закрепляет следующие основные принципы гражданского процесса: осуществление правосудия только судом и равенство граждан перед законом; участие народных заседателей в осуществлении правосудия и коллегиальность разрешения дел; выборность судей и народных заседателей; независимость судей и подчинение их только закону; национальный язык судопроизводства; гласность; установление объективной истины; диспозитивность и состязательность; устность, непосредственность и непрерывность судебного разбирательства.

Содержание каждого из названных принципов должно состоять в следующем.

Осуществление правосудия только судом и равенство граждан перед законом означает, что кроме суда никто в стране не вправе осуществлять правосудие. Перед законом и судом все граждане равны независимо от их происхождения, социального, имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношений к религии, рода и характера занятий, места жительства и других обстоятельств.

В судах первой инстанции гражданские дела подлежат рассмотрению в составе судьи и двух народных заседателей. Наиболее простые дела при согласии сторон рассматриваются судьей единолично. Рассмотрение дел в кассационном порядке в судах общей юрисдикции осуществляется в составе трех членов суда, а в порядке судебного надзора - в составе не менее трех членов суда.

Независимость судей и подчинение их только закону означает, что судьи и народные заседатели разрешают гражданские дела только на основе закона. Никто не вправе оказывать влияние на судей и народных заседателей при рассмотрении ими конкретных гражданских дел.

Судопроизводство по гражданским делам ведется на языке соответствующей автономии или на языке большинства населения данной местности. Лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, обеспечивается право делать заявления, давать объяснения и показания, выступать на суде и заявлять ходатайства на родном языке, а также пользоваться услугами переводчика.

Судебные документы вручаются лицам, участвующим в деле, в переводе на их родной язык или на другой язык, которым они владеют (ст. 8 ГПК).

Гласность судебного разбирательства означает, что гражданско-правовые споры рассматриваются во всех судах открыто, за исключением случаев, когда это противоречит интересам охраны государственной тайны.

В отдельных случаях, но обязательно по мотивированному определению суда для предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц допускается закрытое судебное разбирательство. Однако во всех случаях решения судов провозглашаются публично.

Принцип объективной истины закреплен в ст. 14 ГПК, которая обязывает суд, не ограничиваясь представленными материалами и объяснениями, принимать все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного выяснения действительных обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон.

Суд приступает к рассмотрению гражданского дела, как правило, по заявлению лица, обращающегося за защитой своего права или охраняемого законом интереса. Возбуждение гражданского дела в суде допускается также по заявлению прокурора и по заявлению органов государственного управления, профсоюзов, государственных и коммерческих предприятий, учреждений, организаций, кооперативных организаций, их объединений, других общественных организаций или отдельных граждан в случаях, когда по закону они могут обращаться в суд за защитой своего права или охраняемых законом интересов других лиц.

Такое сочетание инициативы участников процесса в возбуждении гражданского дела с их возможностью определять предмет спора, право ответчика признать иск, осуществления судом контроля за распорядительными действиями сторон, а также активности прокурора при осуществлении надзора за законностью в гражданском процессе и составляют важнейшие элементы принципа диспозитивности.

Принцип состязательности проявляется, в частности, в том, что каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений.

Устность гражданского процесса означает, что разбирательство дела происходит в устной форме. Участники процесса устно, на словах, излагают свои показания и объяснения. Имеющиеся в деле письменные документы оглашаются судом.

Непосредственность процесса состоит в том, что суд при разрешении дела должен непосредственно заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключение экспертов, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства.

Непрерывность судебного разбирательства означает, что судебное заседание по каждому делу происходит без перерывов, кроме времени, назначенного для отдыха. При этом разбирательство дела должно происходить с неизменным составом суда. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его слушания суд не вправе рассматривать другие дела (ст. 146 ГПК).

8.2. Подведомственность и подсудность

В гражданско-процессуальном праве *подведомственность понимается как разграничение компетенции между различными органами в разрешении гражданских дел.*

Гражданское законодательство предусматривает, что защита гражданских прав осуществляется различными органами: судом общей юрисдикции, арбитражным или третейским судом.

Общие правила подведомственности гражданских дел судам определены в ст. 25, 28 ГПК.

Подсудность гражданских дел представляет собой разграничение компетенции между различными звеньями судебной системы в разрешении определенных категорий гражданско-правовых споров. Подсудность - это ответ на вопрос, какое звено судебной системы (районный (городской) суд, областной или краевой суд и т.д.) компетентен, рассматривать определенные гражданские дела. В настоящее время, подавляющее большинство гражданских дел разрешается районными (городскими) судами.

По общему правилу иски предъявляются в суде по месту нахождения (жительства) ответчика (ст. 117 ГПК). Иски к юридическому лицу должны предъявляться по месту нахождения органа или имущества юридического лица.

В гражданском процессе участвуют лица, которые в соответствии с законом обладают определенными правами и несут соответствующие обязанности. К таким лицам относятся: стороны, третьи лица, прокурор, органы государственного управления, профсоюзы, учреждения, предприятия, колхозы, иные кооперативные организации, их объединения, другие общественные организации и отдельные граждане, защищающие права других лиц.

Сторонами гражданского процесса являются истец и ответчик. **Истцом** именуется лицо (гражданин, юридическое лицо), обращающееся с иском к суду по поводу защиты своего субъективного гражданского права. **Ответчиком** является лицо, к которому предъявляется через суд исковое требование.

Сторонами в гражданском процессе могут быть граждане, а также государственные учреждения, предприятия, частные коммерческие структуры, кооперативные и общественные организации, пользующиеся правами юридического лица.

Статья 33 ГПК закрепляет важное правило, согласно которому стороны, т.е. истец и ответчик, пользуются равными процессуальными правами.

Истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований или отказаться от иска. Ответчик же вправе признать иск. По желанию сторон дело может закончиться мировым соглашением, в силу которого спор заканчивается по обоюдному согласию.

В гражданском процессе могут также участвовать и другие заинтересованные лица, так называемые **третьи лица**. Среди них различают: третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, и третьих лиц, такого требования не заявляющих.

Надзор за точным и единообразным исполнением законов в гражданском судопроизводстве осуществляется Генеральным прокурором Российской Федерации и нижестоящими прокурорами (ст. 12 ГПК).

На прокурора возлагается обязанность на всех стадиях гражданского судопроизводства своевременно принимать предусмотренные законом меры к устранению всяких нарушений, закона, от ко-го бы эти нарушения не исходили.

В случаях, предусмотренных законом, органы государственного управления, профсоюзы, государственные предприятия, частные коммерческие структуры, учреждения, организации, кооперативные организации, их объединения, другие общественные организации или отдельные граждане могут обращаться в суд с заявлением в защиту прав и охраняемых законом интересов других лиц.

Стороны гражданского процесса, третьи лица и некоторые другие участники процесса могут вести свои дела в суде самостоятельно, т.е. лично, либо через своих представителей. Институт судебного

представительства является одной из форм реализации права участников гражданского процесса на защиту.

Под **судебным представительством** понимается процессуальная деятельность, совершаемая одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу данных ему полномочий и создающая права и обязанности для представляемого (стороны, третьей лица). Представители не являются участниками гражданского процесса, так как они выступают в суде не от своего имени.

Представительство в суде может быть связано с разнообразными обстоятельствами. Например, граждане иногда не могут принять личного участия в деле из-за болезни, длительной командировки, юридической неосведомленности и т.п. Что же касается органов юридических лиц, то обычно они физически не в состоянии лично участвовать во всех разбираемых в суде делах либо из-за занятости, либо из-за отсутствия специальных юридических знаний и т.п. Выступление в суде представителя не лишает права представляемого самому участвовать в судебном заседании.

Как правило, основанием возникновения полномочий представителя является **доверенность**. Такое представительство именуется **добровольным**.

Добровольное представительство оформляется путем заключения договора поручения (например, с юридической консультацией). С добровольным представительством мы встречаемся и во всех тех случаях, когда в его основе лежит трудовой договор. Например, выступление в суде юрисконсульта, бухгалтера, начальника отдела снабжения и т.д. по делам своего предприятия. Круг прав и обязанностей добровольного представителя обычно очерчен выданной ему доверенностью.

От добровольного следует отличать так называемое **законное представительство**, т.е. основанное не на соглашении, а на законе. Законными представителями в гражданском процессе являются лица, защищающие права недееспособных, ограниченно дееспособных граждан, - родители, усыновители, опекуны.

Дела юридических лиц могут вести либо их органы, либо их представители.

В суде по делам рабочих и служащих, а также лиц, защита прав и интересов которых осуществляется профессиональными союзами, могут выступать уполномоченные профсоюзов.

Любые фактические данные, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, именуется доказательствами.

Источниками доказательств в гражданском процессе служат: объяснения сторон и третьих лиц; показания свидетелей;

письменные доказательства; вещественные доказательства; заключения экспертов.

Судья вправе в порядке подготовки дела к судебному разбирательству назначить экспертизу, когда необходимость в этом возникает для разъяснения вопросов, требующих специальных знаний. Экспертиза может быть произведена в суде или вне суда, если это необходимо по характеру исследования либо в силу невозможности или затруднительности доставить предмет исследования в суд.

Гражданско-процессуальное законодательство предоставляет эксперту права, необходимые для выполнения порученной ему работы. Законом предусмотрена ответственность эксперта. Если он необоснованно откажется от дачи заключения или даст заведомо ложное заключение, то к нему применяются меры уголовной ответственности.

Особые правила установлены в отношении формы и содержания заключения эксперта. Что касается формы, то эксперт дает свое заключение письменно. В нем должны содержаться подробное описание произведенных исследований, а также сделанные в результате их выводы и обоснованные ответы на поставленные судом вопросы.

Заключение эксперта является одним из доказательств, которое для суда необязательно, ибо никакие обязательства не имеют для него заранее обусловленной силы (ст. 56 ГПК). Заключение эксперта, как и любое другое доказательство, оценивается судом наряду с иными обстоятельствами в совокупности.

Однако если суд будет не согласен с заключением эксперта, он должен составить мотивированное объяснение в своем решении или в определении.

8.3. Судебные расходы

Судебные расходы состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела.

К издержкам, связанным с рассмотрением дела, относятся: суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам; расходы, связанные с проведением осмотра на месте; расходы по розыску ответчика; расходы, связанные с исполнением решения суда.

При этом вызов свидетелей и экспертов, а также проведение осмотра на месте оплачиваются вперед той стороной, которая возбудила ходатайство. Свидетелям, экспертам и переводчикам возмещаются понесенные ими в связи с явкой в суд расходы по проезду и по найму помещения и выплачиваются суточные. Экспертам и переводчикам выплачивается вознаграждение за работу, выполненную ими по поручению суда, при условии, что эта работа не входит в круг их служебных обязанностей.

За рабочими и служащими, вызываемыми в суд в качестве свидетелей, сохраняется за время их отсутствия в связи с явкой в суд средний заработок по месту работы.

8.4. Производство в суде первой инстанции

Заявление, обращенное к суду с содержащимися в нем требованиями о защите спорного права или охраняемого законом интереса, называется иском. Иск обычно состоит из трех составных частей: предмет, основание и содержание.

Под **предметом иска** понимается требование, выдвигаемое истцом в своем заявлении и в отношении которого суд должен высказать суждение в форме судебного решения.

Основанием иска являются факты, свидетельствующие о наличии у истца субъективных прав.

Под **содержанием иска** понимается выраженная в иске просьба о подтверждении судебным решением существования или отсутствия правоотношения либо об обязанности ответчика к совершению или к воздержанию от совершения действия.

Иск может быть предъявлен заинтересованным лицом или прокурором.

Исковое заявление подается в письменной форме. Оно должно содержать: наименование суда, куда подается заявление; точное наименование истца и ответчика, их место жительства или нахождения, а также наименование представителя истца, если исковое заявление подается представителем; содержание исковых требований; изложение обстоятельств, которыми истец обосновывает свои требования; указание доказательств, подтверждающих иск; цену иска; подпись истца или его представителя с указанием времени подачи заявления.

В качестве приложения к исковому заявлению подаются письменные доказательства. Как правило, истец обязан подать исковое заявление с копиями по числу ответчиков.

Вопрос о принятии искового заявления разрешается судьей единолично.

Истец, обращающийся за судебной защитой, заинтересован в реальном исполнении ответчиком лежащей на нем обязанности, уплатить долг, возратить имущество и т.д. Поэтому суд или судья по просьбе лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе может принимать меры к обеспечению иска.

Имеются разнообразные способы обеспечения иска: наложение ареста на имущество или денежные суммы, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или у других лиц; запрещение совершать определенные действия; запрещение другим лицам производить платежи или перечислять имущество ответчику и некоторые другие способы, перечисленные в ст. 134 ГПК. При этом обеспечение исков, предъявленных к организациям, допускается только в форме запрещения производить определенные действия.

Принимая исковое заявление к своему производству, суд обязан одновременно защищать права и охраняемые законом интересы и другой стороны - ответчика. Закон предоставляет ответчику право в ответ на предъявленный иск заявлять возражения и встречный иск.

Под **возражением** понимаются все те заявления, требования и объяснения, которые представляет ответчик против иска. **Встречный** иск может быть предъявлен ответчиком до вынесения судом решения. Он в таком случае рассматривается совместно с первоначальным иском.

Закон (ст. 132 ГПК) устанавливает условия принятия судьей встречного иска. Ими являются: встречное требование направлено к зачету первоначального требования; удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска; между встречным и первоначальным иском имеется взаимная связь, и их совместное рассмотрение будет способствовать

более быстрому и правильному рассмотрению споров. Встречный иск должен отвечать тем же требованиям, что и первоначальный, включая и обязанность по оплате госпошлины.

Быстрому и объективному разрешению спора во многом способствует надлежащая **подготовка дела к судебному разбирательству**.

Разбирательство гражданского дела происходит в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле. Как правило, судебное заседание проводится в помещении суда. Однако дела по наиболее актуальным вопросам и дела, имеющие общественный интерес, слушаются непосредственно на предприятиях, стройках, в учреждениях.

Разбирательство конкретного гражданского дела в суде состоит из следующих стадий: подготовительной; исследования обстоятельств дела; прений сторон; постановления и оглашения решения. Все эти стадии судебного заседания подробно регламентируются ГПК.

Статья 226 ГПК обязывает суд первой инстанции составлять **протокол** каждого судебного заседания и каждого отдельного процессуального действия. Протокол подписывают председательствующий и секретарь. Лица, участвующие в деле, и представители вправе ходатайствовать о занесении в протокол обстоятельств, которые они считают существенными для дела. Они вправе знакомиться с протоколом и в течение трех дней со дня его подписания подать письменные замечания на протокол с указанием на допущенные в нем неправильности и неполноту. Все замечания по протоколу должны быть рассмотрены в течение пяти дней со дня их подачи.

ГПК регулирует порядок и основания для отложения разбирательства дела, приостановления и прекращения производства по делу и оставления иска без рассмотрения.

Суд обязан **приостановить производство в таких случаях**:

- 1) смерть гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство, или прекращение существования юридического лица, являющегося стороной в деле;
- 2) утрата стороной дееспособности;
- 3) пребывание ответчика в действующей части Вооруженных Сил или просьба истца, находящегося в действующей части Вооруженных Сил;
- 4) невозможность рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, уголовном или административном порядке.

В предусмотренных ГПК случаях суд **прекращает производство** по делу, т.е. заканчивает его без вынесения решения. Основаниями для этого могут явиться: не подведомственность дела судебным органам; отказ истца от иска, если отказ принят судом, и некоторые другие основания, содержащиеся в ст. 219 ГПК. Последствием прекращения дела является утрата сторонами права обращаться в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям.

В процессе разрешения гражданско-правовых споров суд первой инстанции выносит решение и определение.

Решение суда представляет собой постановление суда, которым разрешается конкретное гражданское дело по существу. Оно является актом правосудия и выносится именем республики.

Решение суда излагается только в письменной форме и должно быть подписано всеми судьями. Статья 208 ГПК устанавливает, что решение суда вступает в законную силу по истечении срока на кассационное обжалование и опротестование, если оно не было обжаловано или опротестовано. В случае принесения кассационной жалобы или кассационного протеста решение, если оно не отменено, вступает в законную силу по рассмотрении дела вышестоящим судом.

Решения Верховного Суда РФ и Верховных судов субъектов Федерации вступают в законную силу немедленно после их провозглашения.

Учитывая специфику некоторых категорий дел, закон допускает немедленное исполнение решений, вынесенных в результате их рассмотрения (ст. 210 ГПК). Сюда относят решения: 1) о присуждении рабочему или служащему заработной платы, но не свыше чем за один месяц; 2) о присуждении колхознику оплаты за труд, но не свыше среднего заработка за один месяц; 3) о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника; 4) о присуждении алиментов.

Если суд первой инстанции своим постановлением решает дело не по существу, а лишь его отдельные вопросы, то он выносит **определение**.

При обнаружении судом в процессе рассмотрения дела нарушений законности отдельными должностными лицами или гражданами либо существенных недостатков в работе организаций, учреждений, предприятий он выносит **частное определение** и направляет его соответствующим предприятиям, учреждениям, организациям, должностным лицам или трудовым коллективам, которые

обязаны сообщить суду о принятых ими мерах. Это сообщение должно быть сделано в месячный срок со дня получения копии частного определения.

Дела, возникающие из административно-правовых отношений, обладают определенной спецификой, что и потребовало установления отдельных специальных правил их рассмотрения в суде. Разумеется, во всем остальном дела, возникающие из административно-правовых отношений, рассматриваются судами по общим правилам ГПК.

Перечень этих дел предусматривает: жалобы на неправильность в списках избирателей; жалобы на действия административных органов в связи с наложением штрафа; в случаях, предусмотренных законом, жалобы на действия должностных лиц, совершенные с нарушением закона, с превышением полномочий, ущемляющие права граждан; взыскание с граждан недоимки по определенному налогу, самообложению сельского населения и обязательному государственному страхованию.

Граждане имеют право обжаловать действия должностных лиц, государственных и общественных органов. Жалобы должны быть рассмотрены в порядке и в сроки, установленные законом.

Что касается действий должностных лиц, совершенных с нарушением закона, с превышением полномочий, ущемляющих права граждан, то они могут быть в установленном законом порядке обжалованы в суд. Согласно действующему законодательству гражданин вправе обратиться в суд с жалобой, если считает, что действиями должностного лица ущемлены его права. Однако в суд могут быть обжалованы не любые действия, а только такие, которые единолично осуществлены должностными лицами от своего имени или от имени представляемого органа.

Законом определены действия должностных лиц, подлежащие судебному обжалованию. К действиям должностных лиц, совершенным с нарушением закона, с превышением полномочий, ущемляющим права граждан, относятся действия, в результате которых: граждане незаконно лишены возможности полностью или частично осуществлять право, предоставленное им законом или другим нормативным актом; на граждан возложена какая-то обязанность.

Жалоба на действия должностного лица может быть подана в суд гражданином, его представителем, а также по просьбе гражданина - надлежащее уполномоченным представителем общественной организации. Жалобы этой категории дел рассматриваются в районном (городском) народном суде по месту работы должностного лица, чьи действия обжалуются.

Для обращения в суд с жалобой необходимо соблюсти установленные сроки. Жалоба может быть подана в суд в месячный срок со дня получения гражданином отказа в удовлетворении его жалобы или со дня истечения установленного законом срока для рассмотрения жалобы. Однако суд имеет право восстановить пропущенный по уважительной причине установленный срок для подачи жалобы.

Рассмотрение жалобы судом и исполнение решения суда осуществляются по правилам гражданского судопроизводства с теми изъятиями и дополнениями, которые установлены указанным законом.

Срок рассмотрения судом жалобы установлен в 10 дней. Дело разрешается, как правило, в открытом заседании с участием гражданина, подавшего жалобу, и должностного лица, действия которого обжалуются.

Среди различных дел, подведомственных судам общей юрисдикции, выделяются своей спецификой дела **особого производства**.

В порядке особого гражданского производства судом рассматриваются дела: об установлении фактов, имеющих юридическое значение; о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим; о признании гражданина ограниченно дееспособным и недееспособным; о признании имущества бесхозным; об установлении неправильности записей в книгах актов гражданского состояния;

по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении; о восстановлении прав по утраченным документам на предъявителя.

8.5. Производство в кассационной инстанции судов общей юрисдикции

Если стороны и другие лица, участвующие в деле, не согласны с решением суда общей юрисдикции, то они вправе обжаловать его полностью или частично в **кассационном** порядке. В том же порядке прокурор приносит протест на незаконное или необоснованное решение суда независимо от того, участвовал ли он в данном деле.

Кассационная жалоба может быть подана сторонами и другими лицами, участвующими в деле, через суд, вынесший решение. Кассационная жалоба или протест могут быть поданы в течение 10 дней после

вынесения судом решения в окончательной форме. Пропуск этого срока влечет за собой оставление жалобы или протеста без рассмотрения и возврат их лицу, подавшему жалобу или протест.

Вышестоящий суд - кассационная инстанция суда общей юрисдикции - должен рассмотреть поступившее по кассационной жалобе или протесту дело не позднее 10 дней со дня его поступления.

Кассационная жалоба или протест представляется в суд с копиями по числу лиц, участвующих в деле.

В результате рассмотрения кассационной жалобы или протеста суд выносит определение, которым может: оставить решение без изменения, а кассационную жалобу или протест без удовлетворения; отменить решение полностью или частично - дело на новое рассмотрение в тот же суд в ином составе судей или в том же составе судей; отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения; изменить решение или вынести новое решение (ст. 305 ГПК).

Определение суда кассационной инстанции обжалованию не подлежит и вступает в законную силу с момента его вынесения (ст. 312 ГПК).

Даже вошедшие в законную силу решения, определения и постановления суда могут иногда содержать судебные ошибки. Для исправления таких неправильно вынесенных решений, определений и постановлений суда установлен специальный порядок их пересмотра, именуемый **надзором**.

В порядке надзора могут быть пересмотрены решения, определения и постановления судов, вошедшие в законную силу, на основе протестов, которые приносятся лишь должностными лицами, указанными в законе (ст. 320 ГПК).

Законодательство помимо кассационного и надзорного порядка пересмотра решений, определений и постановлений суда предусматривает и пересмотр их по вновь открывшимся обстоятельствам.

Статья 333 ГПК предусматривает следующие основания пересмотра решений, определений и постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам:

- 1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;
- 2) установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта либо вещественные доказательства, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного решения;
- 3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей или преступные деяния судей, совершенные при рассмотрении данного дела;
- 4) отмена решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления иного органа, послужившего основанием к вынесению данного обжалованного решения, определения или постановления.

Пересмотр решений суда по вновь открывшимся обстоятельствам допускается по заявлению сторон.

27 октября 1995 г. Государственной Думой принят, а 30 ноября 1995 г. подписан Президентом России Федеральный закон «О внесении изменений и дополнений в Гражданско-процессуальный кодекс РСФСР» (Российская газета. 1995. 9 декабря). Изменения и дополнения внесены в раздел о доказательствах, о расходах по оплате помощи представителя (ст. 91), введено вознаграждение за потерю времени (ст. 91 ГПК), изменена подсудность Верховного Суда РФ (ст. 116 ГПК).

Введена гл. 11 «Судебный приказ». Судебный приказ представляет собой постановление судьи, вынесенное по заявлению кредитора о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника.

Ужесточены меры, применяемые к нарушителям порядка в судебном заседании, расширен круг действий суда. Введена гл. 16 «Заочное решение». Дополнены правила о проверке законности и обоснованности судебного решения в кассационном и надзорном порядке.

В настоящее время продолжается работа над проектом нового ГПК.

В то же время принимаются новые законы.

Федеральным законом от 31 декабря 1996 г. определяется судебная система Российской Федерации. Обеспечивается единство судебной системы применением единых законов, судопроизводства, обязательность исполнения законов, единообразного статуса судей, равенства всех перед законом, финансирования из федерального бюджета и др.

21 июля 1997 г. принят Федеральный закон об исполнительном судопроизводстве (Российская газета. 1997. 5 августа). Введены судебные приставы по обеспечению порядка деятельности суда, а также судебные приставы - исполнители.

1. Понятие, предмет и метод гражданско-процессуального права.
2. Гражданско-процессуальный кодекс РСФСР.
3. Принципы гражданско-процессуального права.
4. Подведомственность и подсудность судов общей юрисдикции.
5. Участники гражданского процесса.
6. Судебное представительство.
7. Доказательства в гражданском процессе.
8. Судебные расходы.
9. Производство в суде первой инстанции. Порядок обжалования.

ГЛАВА 9

АРБИТРАЖНОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО

9.1. Общие положения

Арбитражный процессуальный суд призван рассматривать споры между организациями, расположенными в одних или различных регионах России, а также споры с участием иностранных фирм, коммерческих российских фирм, предпринимателей - юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, зарегистрированных в установленном законом порядке. Арбитражный суд осуществляет правосудие путем разрешения экономических споров и иных дел, отнесенных к его компетенции Арбитражным процессуальным кодексом и другими федеральными законами.

Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации вступил в действие с 1 июля 1995 г. Порядок судопроизводства в арбитражных судах определяется Конституцией РФ, Федеральным конституционным законом об арбитражных судах 1995 г., Арбитражным процессуальным кодексом 1995 г. и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами. Арбитражные процессуальные нормы содержатся и во многих нормативных актах - Гражданском кодексе РФ, законах о несостоятельности (банкротстве), о векселях и др.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила судопроизводства, чем те, которые предусмотрены нормами РФ, применяются правила международного договора.

Систему **арбитражных судов в РФ** составляют: Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов; арбитражные суды республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов* (ст. 3 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 12 апреля 1995 г.). Новыми звеньями системы являются арбитражные суды округов. Таких судов в РФ образовано 10 (ст. 24 АПК РФ). Они занимают промежуточное положение между высшей судебной инстанцией и низовыми - судами субъектов РФ. Все три уровня самостоятельны в своей деятельности, между ними нет административной зависимости. Они различаются только по своей компетенции.

* Далее - арбитражные суды субъектов РФ.

Высший Арбитражный Суд РФ осуществляет судебный надзор за деятельностью арбитражных судов и дает разъяснения по вопросам судебной практики. В ограниченном числе случаев рассматриваются дела по первой инстанции (ст. 10 АПК РФ). Все другие дела рассматриваются арбитражными судами субъектов РФ. Назначение арбитражных судов округа - проверка в кассационном порядке законности решений, принятых арбитражными судами субъектов РФ (ст. 24, 25 АПК РФ).

Правосудие осуществляется и **третейскими судами**, которые образуются при концернах, ассоциациях, торговых биржах для рассмотрения споров без обращения в арбитражный суд. Третейским судьей выступает компетентное лицо по согласованному выбору спорящих сторон.

Впредь до принятия федерального закона о третейских судах в РФ выдача исполнительных листов по решениям третейских судов производится в порядке, установленном Временным положением о третейском суде для решения экономических споров, утвержденным постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 24 июня 1992 г. № 3115-1 (ст. 7 Федерального закона «О введении в действие АПК РФ»).

Состав каждого арбитражного суда, порядок его деятельности регулируются гл. 2 АПК РФ.

Задачами арбитражного суда являются: защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов предприятий, учреждений, организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; содействие укреплению законности и предупреждению правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 2 АПК РФ).

Законом «О введении в действие АПК РФ» от 5 апреля 1995 г. признано утратившим силу Положение о претензионном порядке урегулирования споров, поэтому спорящие стороны могут обращаться в арбитражный суд непосредственно без предъявления претензий, кроме случаев, предусмотренных законом (ст. 5 упомянутого Закона, ст. 3 АПК РФ).

АПК РФ устанавливает порядок и способы арбитражно-судебной защиты, регламентируется процедура предъявления и рассмотрения исковых требований к органам государственного управления, государственным налоговым инспекциям, банкам, местной администрации, контрагентам по сделкам.

При осуществлении правосудия судьи арбитражного суда независимы, подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону. Какое бы то ни было постороннее воздействие на судей, вмешательство в их деятельность любых государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, организаций, должностных лиц или граждан недопустимы и влекут за собой установленную законом ответственность.

Устанавливается равенство перед законом и судом организаций независимо от места их нахождения, подчиненности, формы собственности, а граждан - независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств (ст. 6 АПК РФ).

Судопроизводство в арбитражном суде осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон, ведется на русском языке.

9.2. Подведомственность и подсудность арбитражного суда

Арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам, возникающим из гражданских, административных и иных правоотношений.

Кто может быть субъектом спора в арбитражном суде? Рассматриваются споры между юридическими лицами (далее - организации), гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (далее - граждане); между Российской Федерацией и субъектами РФ, между субъектами РФ.

К экономическим спорам, разрешаемым арбитражным судом, в частности, относятся: преддоговорные споры, об изменении условий или расторжении договоров, о неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств, о признании права собственности, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о нарушении прав собственности, о взыскании убытков. К экономическим спорам относятся также дела о признании недействительными (полностью или частично) ненормативных актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, не соответствующих законам и иным нормативным актам и нарушающим права и законные интересы организаций и граждан, о защите чести, достоинства и деловой репутации, о признании не подлежащим исполнению документа, по которому исполнение производится в бесспорном порядке; об обжаловании отказа в государственной регистрации либо уклонении от государственной регистрации; о взыскании с организаций и граждан штрафов государственными органами, органами местного самоуправления и иными органами, осуществляющими контрольные функции; о возврате из бюджета денежных средств, списанных органами, осуществляющими контрольные функции, и др. (ст. 22 АПК РФ).

Арбитражный суд рассматривает дела о несостоятельности (банкротстве) организаций и граждан, а также споры с участием иностранных организаций.

Если подведомственность означает определение компетенции того государственного или общественного органа, который должен разрешить данный спор, то определение подсудности спора требует выяснения, в какое звено судебной системы надо обращаться в конкретном случае с исковым требованием.

Дела, подведомственные арбитражному суду, рассматриваются арбитражными судами республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов, за исключением дел, отнесенных к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ.

Иск предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения ответчика. Иск к ответчикам, находящимся на территории разных субъектов РФ, предъявляется в арбитражный суд по выбору истца по месту нахождения одного из ответчиков. Иск к ответчику, местонахождение которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения его имущества или по его известному последнему местонахождению в РФ (ст. 26 - 28 АПК РФ).

Для некоторых категорий дел установлена исключительная подсудность. Дела о признании права собственности на недвижимое имущество рассматриваются по месту нахождения имущества (ст. 29 АПК РФ).

По соглашению сторон может быть установлена договорная подсудность (ст. 30 АПК РФ).

Дело, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем оно стало подсудным другому арбитражному суду (ст. 30 АПК РФ).

9.3. Порядок рассмотрения дел и разрешения споров в арбитражном суде

Исковое заявление подается в арбитражный суд в письменной форме в двух экземплярах (для отсылки ответчику). Исковое заявление подписывает истец или его представитель (ст. 102 АПК РФ). Уплачивается государственная пошлина в установленном порядке и размере. Рассмотрение дела происходит на заседании арбитражного суда. Дело должно быть рассмотрено и решение принято в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления искового заявления в арбитражный суд (ст. 114 АПК РФ).

О подготовке дела к судебному разбирательству судья выносит определение, в котором указывается о действиях, предшествующих подготовке дела, назначении дела к судебному разбирательству, времени и месте его проведения (ст. 113 АПК РФ).

При подготовке дела к судебному разбирательству судья рассматривает вопрос о привлечении к участию другого ответчика или третьего лица, предлагает сторонам предъявить те или иные документы, доказательства, вызывает лиц, участвующих в деле, и т.п.

Надлежащее оформление искового заявления заключается в составлении иска, содержащего все необходимые реквизиты, предусмотренные ст. 102 АПК РФ. Помимо обязательных реквизитов в исковом заявлении могут быть указаны и любые другие сведения, обосновывающие предъявленные требования. В одном исковом заявлении может быть соединено несколько взаимосвязанных требований.

Предъявление иска в установленные сроки для защиты нарушенного права означает соблюдение сроков исковой давности.

Судебные расходы согласно ст. 89 АПК РФ состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела. К ним относятся суммы, подлежащие выплате за проведение экспертизы, назначенной арбитражным судом, за вызов свидетеля, осмотр на месте, услуги переводчика. Эти суммы должны быть внесены вперед стороной, заявившей соответствующую просьбу, или обеими сторонами в равных частях, если они обе обратились с такой просьбой.

Суммы, подлежащие выплате за проведение экспертизы, за вызов свидетеля, производство осмотра на месте, услуги переводчика при удовлетворении иска относятся на ответчика, при отказе в иске - на истца, при частичном удовлетворении иска на обе стороны пропорционально размеру удовлетворенных исковых требований (ст. 94 АПК РФ).

Рассмотрение споров производится на заседании арбитражным судом в составе трех судей, кроме споров, которые разрешаются судьей единолично. Все судьи при разрешении споров пользуются равными правами в решении всех вопросов. Арбитражный суд содействует достижению соглашения между сторонами и принимает решение в соответствии с достигнутым соглашением, если оно не противоречит законодательству и не нарушает права и интересы третьих лиц.

Если стороны достигли мирового соглашения, оно оформляется в письменной форме. Мировое соглашение утверждается арбитражным судом, о чем выносится определение, в котором указывается о прекращении производства по делу (ст. 121 АПК РФ).

Решение арбитражного суда вступает в силу через один месяц после его вынесения.

Судья, председательствующий на заседании, руководит заседанием арбитражного суда для полного и всестороннего выяснения всех обстоятельств дела, обеспечения прав и обязанностей сторон. В этих целях судья определяет порядок ведения заседания, разъясняет участникам процесса их права и обязанности, оказывает содействие в осуществлении принадлежащих им прав, принимает меры к обеспечению на заседании надлежащего порядка.

Разбирательство в арбитражном суде происходит с участием сторон, иных лиц, участвующих в деле, и их представителей. Арбитражный суд на заседании заслушивает истца и ответчика или иных представителей, эксперта и других лиц, участвующих в заседании, содействуя достижению соглашения между сторонами. Ведется протокол судебного заседания (ст. 123 АПК РФ).

При неявке на заседание арбитражного суда сторон или их представителей спор может быть разрешен в их отсутствие, если неявка не препятствует разрешению спора.

Принятое решение объявляется председательствующим на заседании по окончании рассмотрения дела. Председательствующий вправе объявить только резолютивную часть решения (ст. 134 АПК РФ).

При принятии решения по спору арбитражный суд вправе:

- 1) выйти за пределы исковых требований;
- 2) уменьшить в исключительных случаях размер неустойки (штрафа, пени), подлежащей взысканию по иску организации или гражданина-предпринимателя со стороны, нарушившей обязательство;
- 3) отсрочить или рассрочить исполнение решения. Решение арбитражного суда вступает в силу через месяц, если оно не обжаловано.

9.4. Производство по пересмотру решений

Проверка законности и обоснованности решений арбитражного суда может производиться: в апелляционной инстанции, в кассационной инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам. Апелляционная инстанция - новый институт арбитражного процессуального права, введенный АПК в 1995 г.

Апелляционная инстанция может рассматривать решение, еще не вступившее в законную силу (ст. 145 АПК РФ). Рассматривает жалобу то звено судебной системы, которое является вышестоящим по отношению к арбитражному суду, вынесшему решение (ст. 146 АПК РФ). Апелляционная жалоба подается не позднее месяца после принятия решения. Жалобу подписывает лицо, ее подавшее, или его представитель. К жалобе прилагаются доказательства уплаты государственной пошлины и направления копии жалобы другим лицам, участвующим в деле. На жалобу представляется отзыв противной стороны.

При рассмотрении дела в апелляционной инстанции арбитражный суд по имеющимся в деле материалам рассматривает дело и выносит постановление о согласии или несогласии с решением суда первой инстанции. Постановление вступает в силу с момента его принятия. Постановление может быть обжаловано (ст. 160 АПК РФ).

Кассационная инстанция рассматривает решения, вступившие в законную силу, и постановления апелляционной инстанции. Кассационной инстанцией являются федеральные арбитражные суды округов.

Кассационная жалоба подается в арбитражный суд округа через арбитражный суд, принявший решение. Арбитражный суд, принявший решение, обязан направить жалобу вместе с делом в соответствующий федеральный суд округа в пятидневный срок с момента ее поступления. Кассационная жалоба может быть подана в течение одного месяца после вступления в законную силу решения или постановления арбитражного суда. Содержание кассационной жалобы предусматривается ст. 165 АПК РФ.

Лицо, подавшее кассационную жалобу, направляет ее копию другим лицам, участвующим в деле, а также прилагает документы, которые у них отсутствуют. Лицо, участвующее в деле, должно дать отзыв на кассационную жалобу.

Кассационный суд, рассмотрев дело, вправе: оставить решение без изменения, а жалобу - без удовлетворения; отменить решение и принять новое; передать дело на новое рассмотрение, отменив вынесенное решение или постановление; изменить решение первой инстанции и прекратить производство по делу; оставить в силе одно из ранее вынесенных решений или постановлений.

Закон регулирует основания к изменению или отмене решения (ст. 176 АПК РФ). Указания арбитражного суда, рассматривающего дело в кассационной инстанции, изложены в постановлении, обязательны для суда, вновь рассматривающего дело (ст. 178 АПК РФ).

В порядке надзора пересматриваются вступившие в законную силу решения и постановления всех арбитражных судов в Российской Федерации (ст. 180 АПК РФ) по протестам должностных лиц. Не могут быть опротестованы лишь постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ.

Протесты вправе приносить следующие должностные лица: Председатель Высшего Арбитражного Суда РФ и Генеральный прокурор РФ на решения и постановления любого арбитражного суда в РФ, за исключением постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ; заместитель Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ и заместитель Генерального прокурора РФ.

Председатель Высшего Арбитражного Суда РФ и его заместитель могут приостановить исполнение соответствующего решения, постановления. По протестам в порядке надзора дела рассматриваются Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ. Указанные должностные лица вправе истребовать из соответствующего арбитражного суда дело для разрешения вопроса о наличии оснований для принесения протеста в порядке надзора. Если есть основания, должностное лицо приносит протест и направляет его вместе с делом в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ. Просьба о принесении протеста на вступившее в законную силу решение, постановление может быть подана после рассмотрения дела в апелляционной или кассационной инстанции.

Президиум Высшего Арбитражного Суда принимает по делу постановление. Постановление вступает в силу с момента его принятия. Указания арбитражного суда, рассматривающего дело в порядке надзора, изложенные в постановлении об отмене решения, обязательны для арбитражного суда, вновь рассматривающего данное дело (ст. 190 АПК РФ).

Пересмотр решений по вновь открывшимся обстоятельствам, которые не были известны заявителю в момент рассмотрения дела, возможен, но при этом обстоятельства должны быть существенными.

Основаниями для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта и др.;

установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия лиц, участвующих в деле; отмена судебного акта арбитражного суда, решения, приговора, послужившего основанием к принятию данного решения (ст. 192 АПК РФ).

Со дня открытия этих обстоятельств заявление о пересмотре дела подается в течение одного месяца. Решение пересматривается тем же судом, который принял решение. Суд удовлетворяет заявление или отказывает в пересмотре дела.

9.5. Исполнение решений арбитражного суда

Решение арбитражного суда подлежит обязательному исполнению всеми предприятиями, организациями, учреждениями и их должностными лицами, гражданами-предпринимателями на всей территории РФ. Исполнение решения арбитражного суда, вступившего в законную силу, производится на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом. Исполнительный лист на взыскание денежных средств выдается взыскателю либо направляется ему заказным или ценным письмом и исполняется соответствующим банком (ст. 198 АПК РФ). Выданный взыскателю исполнительный лист может быть предъявлен к исполнению не позднее шести месяцев со дня вступления решения в законную силу или окончания срока, установленного при отсрочке или рассрочке исполнения решения (ст. 201 АПК РФ). Срок исполнения решения прерывается предъявлением исполнительного листа к исполнению, а также частичным исполнением решения.

В случае неисполнения решения арбитражного суда о передаче имущества в натуре арбитражный суд вправе вынести определение о приостановлении операций по всем счетам должника. За неисполнение решения о взыскании денежных сумм органом, которому исполнительный лист был предъявлен для исполнения, на него налагается арбитражным судом штраф до 50 % суммы, подлежащей взысканию. Неоднократное неисполнение решений арбитражных судов коммерческими банками является основанием для отзыва лицензии на осуществление банковских операций.

На должностное лицо, виновное в неисполнении решения арбитражного суда, налагается арбитражным судом штраф в размере до 200 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда. Уплата штрафа не освобождает от обязанности исполнить судебный акт.

В случае утраты исполнительного листа арбитражный суд может выдать его дубликат. Порядок выдачи дубликата предусмотрен ст. 204 АПК РФ.

Арбитражный суд по заявлению стороны или по своей инициативе вправе отсрочить или рассрочить исполнение решения, изменить способ и порядок его исполнения. Это может быть сделано как по заявлению сторон, так и по инициативе арбитражного суда.

Если приведенное в исполнение решение изменено или отменено и принято новое решение о полном или частичном отказе в иске, либо производство по делу прекращено, либо иск оставлен без рассмотрения, стороне возвращается все, что с нее взыскано в пользу другой стороны по измененному или отмененному в соответствующей части решению. Арбитражный суд выдает исполнительный лист на возврат взысканных денежных средств, имущества или его стоимости.

При отсутствии у предприятия, организации либо гражданина-предпринимателя денежных средств, необходимых для исполнения решения арбитражного суда, взыскание может быть обращено на любое принадлежащее должнику имущество (ст. 207 АПК РФ).

АПК РФ предусматривает также порядок обращения взыскания на имущество в случае, если у организации, гражданина-предпринимателя нет достаточных денежных средств для исполнения решения арбитражного суда.

Федеральным законом «Об исполнительном производстве» от 21 июля 1997 г. введена служба судебных приставов, осуществляющих исполнение судебных решений.

9.6. Производство по делам с участием иностранных лиц

Иностранные организации, международные организации и осуществляющие предпринимательскую деятельность иностранные граждане, лица без гражданства имеют право обращаться в арбитражные суды Российской Федерации для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов (ст. 210 АПК РФ).

Права иностранных участников равны правам отечественных участников процесса. Если в судах других государств допускаются ограничения в отношении российских участников, то и в нашем судопроизводстве могут быть допущены ограничения в отношении иностранных лиц.

Арбитражные суды РФ рассматривают дела с участием иностранцев, если ответчик находится, а гражданин-ответчик проживает на территории РФ, а также, если филиал или представительство иностранного лица находится на территории РФ; если ответчик имеет имущество на территории РФ; если возмещение вреда, причиненного имуществу, имело место на территории РФ; если иск вытекает из неосновательного обогащения, имевшего место на территории РФ; если по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации истец находится в РФ; если имеется соглашение между истцом и ответчиком о рассмотрении дела в арбитражном суде РФ (ст. 212 АПК РФ). К компетенции арбитражного суда РФ относятся также дела, связанные с признанием права собственности на недвижимое имущество, дела по искам к перевозчикам.

Иностранные государства обладают судебным иммунитетом (ст. 213 АПК РФ). Судебный иммунитет международных организаций определяется федеральными законами и международными договорами РФ.

Арбитражный суд оставляет иск без рассмотрения, если компетентный суд иностранного государства уже принял его к своему производству. Однако такие последствия не наступают, если данное дело относится к компетенции арбитражного суда РФ.

Контрольные вопросы к главе 9

1. Система построения арбитражного суда.
2. Подведомственность и подсудность арбитражных споров.
3. Порядок предъявления иска в арбитражном суде.
4. Оплата судебных расходов.
5. Порядок рассмотрения спора в арбитражном суде первой инстанции.
6. Проверка законности и обоснованности спора арбитражного суда в апелляционной инстанции.
7. Пересмотр решения арбитражного суда в кассационной инстанции.
8. Пересмотр судебных решений в порядке надзора, по вновь открывшимся обстоятельствам.
9. Производство по делам с участием иностранных лиц.

ОСНОВЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА

10.1. Общие положения

В Семейном кодексе (СК), введенном в действие с 1 марта 1996 г., подчеркивается, что семья, материнство, отцовство и детство в России находятся под защитой государства. Семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращение брака и регулирует остальные семейные отношения. К имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи может применяться и гражданское законодательство. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены семейным законодательством, применяются правила международного договора.

Законом устанавливаются осуществление и защита семейных прав (ст. 7- 9 СК РФ). Защищает семейные права суд общей юрисдикции по правилам гражданского судопроизводства, а в случаях, предусмотренных законом, государственные органы или органы опеки и попечительства.

На требования, вытекающие из семейных отношений, исковая давность не распространяется, за исключением случаев, когда СК РФ установлен срок для защиты нарушенного права (ст. 9 СК РФ).

Забота государства о семье проявляется в разработке и принятии ряда нормативных актов. Так, Указом Президента РФ от 14 сентября 1995 г. (Российская газета. 1995. 21 сентября) утверждены Основные направления государственной социальной политики по улучшению положения детей в Российской Федерации до 2000 г. (национальный план действий в интересах детей).

4 сентября 1995 г. принято Положение о порядке назначения и выплаты государственных пособий гражданам, имеющим детей (Российская газета. 1995. 13 сентября).

Семью можно определить как круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание и призванными способствовать укреплению и развитию семейных отношений.

Брак - это заключаемый в установленном порядке с соблюдением требований закона добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи и порождающий у них взаимные права и обязанности.

Закон широко трактует понятие «член семьи».

К членам семьи помимо супругов относятся дед, бабушка, братья, сестры, отчим, мачеха, пасынок, падчерица. Понятие «член семьи» в семейном праве не всегда совпадает с этим понятием в жилищном, наследственном праве, поскольку в семейном праве понятие «член семьи» обычно связано с обязанностью алиментирования.

Семейные правоотношения прекращаются со смертью участников или с наступлением оговоренных в законе условий (расторжения брака, отмены усыновления и др.). Несоблюдение семейно-правовых норм, нарушение обязанностей членами семьи могут вызвать применение санкций, предусмотренных законом, например лишение родительских прав, признание брака недействительным, взыскание алиментов за прошлое время (при злостном уклонении от их уплаты).

10.2. Условия и порядок заключения брака

Брак заключается путем регистрации в органах записи актов гражданского состояния (загс). Лишь зарегистрированный брак порождает права и обязанности супругов.

Венчание в церкви без регистрации брака в органах загс не порождает правовых последствий.

За границей брак между российскими гражданами регистрируется в консульствах. При заключении брака или совершении других актов гражданского состояния в посольствах или консульствах РФ за границей применяются законы РФ, если заинтересованные граждане являются гражданами РФ (ст. 157 - 158 СК РФ).

Браки иностранцев, заключенные вне пределов РФ по законам соответствующих государств, признаются действительными в РФ.

Браки российских граждан с иностранцами, а также браки иностранцев между собой заключаются в РФ на общих основаниях. Вступление в брак российских граждан с иностранцами не влечет за собой изменения гражданства. Браки между иностранцами, заключенные в РФ в посольствах или консульствах иностранных государств, признаются на условиях взаимности действительными в РФ,

если эти лица в момент вступления в брак являлись гражданами государства, назначившего посла или консула.

Брак может быть заключен при наличии следующих условий:

а) взаимного согласия зарегистрировать брак (ст. 12 СК РФ). Желая вступить в брак, граждане подают в орган загса заявление за месяц до регистрации брака. Они имеют время и возможность все обдумать, взвесить, проверить себя. Взаимное согласие означает, что вступающие в брак отдают себе отчет в своих действиях, понимают смысл и последствия регистрации брака;

б) достижение брачного возраста. Брачный возраст для мужчины и женщины устанавливается в 18 лет. В исключительных случаях администрация районов (городов) может снижать брачный возраст, но не более чем на два года.

Препятствием к заключению брака являются:

1) состояние в другом зарегистрированном браке. Лицо может состоять только в одном браке; пока он не прекратился, вступление в другой брак запрещено;

2) недопущение вступления в брак близких родственников по прямой восходящей и нисходящей линии, между полнородными и не полнородными братьями и сестрами, а также между усыновителями и усыновленными. Полнородными считаются братья и сестры, имеющие общего отца и мать. Не полнородными считаются братья и сестры, имеющие только общую мать или общего отца;

3) состояние лица вследствие душевной болезни или слабоумия, признанного судом недееспособным (ст. 29 ГК РФ). Но если признание судом недееспособным последовало позднее момента регистрации брака или оно не оказывает влияния на брак, он может продолжаться или быть расторгнутым (ст. 14 СК РФ).

Заключение брака производится торжественно. Органы записи актов гражданского состояния обеспечивают торжественную обстановку регистрации брака при согласии на это лиц, вступающих в брак (ст. 11 СК РФ). Регистрация производится по месту жительства одного из вступающих в брак.

При наличии уважительных причин месячный срок, установленный для заключения брака, может быть сокращен или увеличен, но не более чем на один месяц (ст. 11 СК РФ). Уважительной причиной сокращения месячного срока может быть признано: призыв жениха в армию, длительная командировка, срочный выезд на работу за границу и др. Отложена регистрация брака может быть также по уважительной причине: болезнь, пребывание в больнице, санатории, смерть близких и др.

10.3. Личные и имущественные правоотношения супругов

Личные правоотношения супругов возникают по поводу выбора супругами фамилии при заключении брака, решении вопросов жизни семьи, выбора рода занятий, профессий и места жительства (ст. 31-32 СК РФ).

При заключении брака супруги по своему желанию выбирают фамилию одного из супругов в качестве их общей фамилии либо каждый из супругов сохраняет свою добрачную фамилию (ст. 32 СК РФ).

Супруги имеют равные права на решение вопроса о месте своего жительства. Супруги могут проживать совместно или раздельно, если им это представляется удобным (все это решают оба между собой). Выбор рода занятий, профессии принадлежит свободному усмотрению каждого из супругов, никто из них не вправе препятствовать участию в общественном производстве или использованию своей специальности, призвания, склонности к той или иной трудовой деятельности. Супруги имеют личные права также в области воспитания их детей, обучения, развития их способностей.

Имущественные права супругов разнообразны: права на имущество, которое имелось у вступающих в брак до момента регистрации брака, права на имущество, совместно нажитое в браке, права в случае расторжения брака и раздела имущества, алиментные правоотношения супругов.

Имущество, принадлежащее супругам, подразделяется на общее и личное.

Личным считается имущество, принадлежащее только одному супругу: а) имущество, приобретенное до вступления в брак (вклад в Сбербанке, автомашина, пай в жилищно-строительном кооперативе, квартира и т.п.); б) имущество, полученное одним из супругов по наследству, в силу дарения;

в) имущество, которое приобреталось во время брака, но предназначенное для одного из супругов (одежда, обувь и т.п.);

г) награды, премии, полученные одним из супругов.

Имущество, нажитое в период брака и обращенное в общее пользование, рассматривается как общая совместная собственность супругов (ст. 34 СК РФ). Супруги имеют равные права владения, пользования и распоряжения этим имуществом. При этом равенство прав не зависит от размера заработка каждого из супругов.

Один из супругов может не участвовать в общественном производстве, а заниматься ведением домашнего хозяйства и воспитанием детей - все равно он имеет равное с другим право на имущество.

К **общему имуществу**, совместно нажитому в браке, относятся мебель, предметы домашнего обихода, приобретенные супругами ценные вещи (ковры, автомашина и др.), вклады в сбербанке и др.

Вклад, внесенный за счет общих сбережений в сбербанк супругом на свое имя, а также совместно приобретенные акции, облигации госзаймов, переданные в сбербанк на хранение одним из супругов на свое имя, являются общим имуществом супругов. В случае спора между супругами его разрешает суд.

Имущество супругов является общим совместным имуществом, доли в нем не определены. Однако если брак расторгнут и встает вопрос о разделе имущества, то доли супругов признаются равными (ст. 38, 39 СК РФ).

Раздел общего имущества супругов обычно связан с расторжением брака, но может быть произведен и независимо от него. Раздел имущества может быть произведен по согласию супругов, но если между ними возникает спор о разделе имущества, следует обращаться в суд.

При разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, суд определяет, какие предметы подлежат передаче каждому из них. В случаях, когда одному из супругов передаются предметы, стоимость которых превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная компенсация.

В состав имущества, подлежащего разделу между супругами, включается имущество (в том числе и денежные суммы), нажитое ими в период брака и имеющееся в наличии либо находящееся у третьих лиц. При разделе имущества учитываются также общие долги супругов и право требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи.

Если судом будет установлено, что один из супругов произвел отчуждение общего имущества, или израсходовал его по своему усмотрению вопреки воле другого супруга и не в интересах семьи, или скрыл имущество, то при разделе учитывается это имущество или его стоимость.

В отдельных случаях суд может отступить от начала равенства долей супругов, учитывая интересы несовершеннолетних детей или заслуживающие внимания интересы одного из супругов (ст. 38, 39 СК РФ). В соответствии с СК РФ режим имущества супругов подразделяется на законный и договорный.

При вступлении в брак супруги могут заключить брачный договор (ст. 40 СК РФ). Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака. Брачный договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу со дня государственной регистрации брака. Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению.

Брачным договором супруги вправе изменить установленный законом режим совместной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов.

Брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов.

Супруги вправе определить в брачном договоре свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов; определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака, а также включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов (ст. 42 СК РФ).

Брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов. Соглашение об изменении или о расторжении брачного договора совершается в той же форме, что и сам брачный договор. Односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается. Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака (ст. 43 СК РФ).

Алиментные обязательства между супругами возникают в том случае, когда они отказываются материально поддерживать друг друга. Эта обязанность предусмотрена ст. 24, 89 - 92 СК РФ. В случае отказа в такой поддержке нуждающийся в материальной помощи нетрудоспособный супруг имеет

право по суду получать содержание (алименты) от другого супруга, если последний в состоянии его предоставить, т.е. достаточно обеспечен сам.

Право нуждающегося нетрудоспособного супруга на получение содержания от другого супруга возникает как в период нахождения в браке, так и после развода, если он стал нетрудоспособным до расторжения брака или в течение одного года после расторжения брака.

Если супруги длительное время состояли в брачных отношениях, а затем расторгли брак и в течение пяти лет после этого разведенный супруг достиг пенсионного возраста и нуждается, а другой в состоянии оказывать ему поддержку, суд вправе взыскать алименты в пользу нуждающегося супруга (ст. 90 СК РФ).

Алименты в пользу супруга взыскиваются в твердо определенной сумме, ежемесячно с учетом имущественного и семейного положения обоих супругов. В случае изменения материального или семейного положения одного из супругов каждый из них вправе обратиться в суд с иском об изменении размера алиментов (ст. 91 СК РФ).

Законодательство РФ всемерно охраняет интересы материнства и детства. Если муж отказывается в материальной поддержке своей беременной жене, она в период беременности и в течение трех лет после рождения общего ребенка может требовать по суду алименты. Если брак между ними расторгнут в период беременности, которая наступила до расторжения брака, жена сохраняет это право (ст. 89 СК РФ).

Суд может, принимая во внимание непродолжительность пребывания супругов в браке или недостойное поведение супруга, требующего выплаты ему алиментов, например корыстные побуждения при вступлении в брак, отказать в иске и освободить другого супруга от уплаты алиментов или ограничить эту обязанность определенным сроком (ст. 92 СК РФ).

Семейным кодексом введено соглашение об уплате алиментов (ст. 99-105 СК РФ). Соглашение об уплате алиментов (размере, условиях и порядке выплаты алиментов) заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем. Соглашение заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа.

К заключению, исполнению, расторжению и признанию, недействительным соглашения об уплате алиментов применяются соответствующие нормы ГК РФ, регулирующие заключение, исполнение, расторжение договоров и признание недействительными гражданско-правовых сделок.

Односторонний отказ от исполнения соглашения об уплате алиментов или одностороннее изменение его условий не допускаются. Если соглашением об уплате алиментов нарушены имущественные интересы несовершеннолетнего или недееспособного лица, соглашение в судебном порядке может быть признано недействительным (ст. 102 СК РФ).

Стороны сами определяют в своем соглашении размер алиментов. Размер алиментов, устанавливаемый по соглашению об уплате алиментов на несовершеннолетних детей, не может быть ниже размера алиментов, которые они могли бы получить при их взыскании в судебном порядке. Этим же соглашением определяются способ и порядок уплаты алиментов. Индексация размера алиментов, уплачиваемых по соглашению, производится на основании ст. 117 СК РФ. Порядок уплаты и взыскания алиментов по решению суда производится на основании ст. 106 - 120 СК РФ.

Право на получение содержания от другого супруга может быть утрачено при наступлении ряда условий:

- 1) если разведенный супруг, получающий средства на содержание, вступит в новый брак;
- 2) если у него восстановится трудоспособность, и **он** начнет работать, т.е. его нуждаемость прекратится;
- 3) если выплачивающий содержание бывший супруг сам лишается заработка или средств, благодаря которым мог предоставлять содержание (ст. 92 СК РФ).

10.4. Прекращение брака. Недействительность брака

Прекращение брака наступает при разводе или в случае смерти одного из супругов. К смерти приравнивается объявление в судебном порядке умершим одного из супругов (ст. 45 ГК РФ).

Расторжение брака (развод) производится в судебном порядке, а в случаях, предусмотренных законом, - в органах записи актов гражданского состояния. При расторжении брака в судебном порядке иск предъявляется одним из супругов. В исключительных случаях, когда это требуется для защиты

интересов недееспособного супруга, иск о расторжении брака может быть предъявлен его опекуном или прокурором.

В целях охраны интересов матери и ребенка ст. 17 СК РФ установлено, что муж не вправе без согласия жены обратиться в суд с иском о расторжении брака во время ее беременности и в течение одного года после рождения ребенка. С согласия жены развод возможен.

Рассмотрение дел о расторжении брака производится судом в порядке, установленном Гражданско-процессуальным кодексом. При подготовке дела к судебному разбирательству судья приглашает супругов для выяснения у них спорных вопросов, мотивов развода, соображений сторон. При этом судья принимает меры к примирению супругов.

При слушании дела в судебном заседании суд должен оказать помощь в урегулировании конфликта, принять меры к сохранению семьи.

Законом предусмотрена возможность отложения судебного разбирательства для примирения супругов. Если судом будет установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи стали невозможными, суд выносит решение о расторжении брака. Минимальная государственная пошлина за расторжение брака в органах суда или загса - однократный размер минимальной оплаты труда.

При вынесении решения о расторжении брака суд принимает в необходимых случаях меры к защите интересов несовершеннолетних детей и нетрудоспособного супруга, рассматривает споры о разделе совместно нажитого имущества и другие споры.

Однако вынесение судебного решения о расторжении брака лишь предоставляет возможность супругам расторгнуть брак в установленном порядке в органах загса после уплаты государственной пошлины. Брак считается прекращенным со дня регистрации развода в книге регистрации актов гражданского состояния (ст. 25 СК РФ). Суд может отказать супругам в расторжении брака.

Внесудебное расторжение брака в органах загса производится в следующих случаях:

1) при взаимном согласии на расторжение брака супругов, у которых нет несовершеннолетних детей (вообще нет детей или дети стали взрослыми);

2) если супруги подают совместное заявление о разводе в орган записи актов гражданского состояния.

Оформление развода и выдача супругам свидетельства о расторжении брака проводятся по истечении трех месяцев со дня подачи супругами заявления о разводе. При наличии спора между супругами (об имуществе, праве на жилую площадь и др.) производство в загсе прекращается, развод производится через суд;

3) если один из супругов признан в установленном порядке безвестно отсутствующим;

4) если другой супруг признан в установленном порядке недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия;

5) если другой супруг осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок не менее трех лет.

Естественно, что в указанных случаях допускается упрощенный порядок расторжения брака. За регистрацию расторжения брака с супруга-заявителя взыскивается государственная пошлина.

Однако может возникнуть спор и в этих случаях. Например, находящийся в заключении супруг просит об алиментах на содержание недееспособного супруга. В этих случаях загс не может расторгнуть брак, производство в загсе прекращается, расторжение брака производится через суд (ст. 20 СК РФ).

Недействительность брака имеет место тогда, когда нарушены условия вступления в брак или когда люди вступают в брак фиктивно, без намерения создать семью (ст. 27 - 30 СК РФ). Брак признается недействительным с момента его заключения. Никаких прав и обязанностей у супругов не возникает. К имуществу, приобретенному совместно лицами, чей брак признан недействительным, применяются правила об общей долевой собственности.

Однако имеются некоторые исключения, сделанные законом для детей, родившихся в браке, впоследствии признанном недействительным; на их права не влияет признание брака недействительным, и поэтому они имеют право на алименты и др. Если, вступая в брак, лицо скрыло, что состоит в другом зарегистрированном браке, то при признании брака недействительным суд вправе взыскать с него средства на содержание лица, состоявшего с ним в недействительном браке (ст. 30 СК РФ).

10.5. Личные и имущественные отношения между родителями и детьми

Правовые отношения родителей и детей основаны на происхождении детей от родителей, удостоверенном в органах записи актов гражданского состояния.

Если родители состоят в зарегистрированном браке, то муж матери предполагается отцом родившегося у нее ребенка, об этом делается соответствующая запись в свидетельстве о рождении ребенка.

Если родители не состоят в зарегистрированном браке, то происхождение детей может быть установлено в следующем порядке:

1) родители могут подать в загс совместное заявление о признании их родителями ребенка - соответствующая запись делается в свидетельстве о рождении ребенка;

2) при отказе отца ребенка мать может обратиться в суд с иском об установлении отцовства - при удовлетворении иска на основании судебного решения, производится соответствующая запись в свидетельстве о рождении ребенка (ст. 49, 50 СК РФ). При установлении отцовства суд принимает во внимание совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка или совместное воспитание либо содержание ими ребенка, или доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства (например, отец ребенка подал заявление об улучшении жилищных условий в связи с рождением у него ребенка).

Если суд отказывает в иске об установлении отцовства или если не состоящая в зарегистрированном браке с отцом ребенка мать не обращалась в суд с иском об установлении отцовства, запись об отце ребенка в книге записей актов гражданского состояния и в свидетельстве о рождении ребенка производится по фамилии матери; имя и отчество отца ребенка записываются по ее указанию. В этом случае у ребенка возникает правовая связь только с матерью. При установлении же отцовства в порядке, предусмотренном законом, дети имеют те же права и обязанности по отношению к обоим родителям и их родственникам, что и дети, родившиеся от лиц, состоящих в браке между собой (ст. 53 СК РФ).

Личные правоотношения родителей и детей складываются по поводу фамилии, имени, отчества ребенка, прав и обязанностей воспитания, защиты прав и интересов детей. Гражданство детей определяется гражданством их родителей.

Родители обязаны воспитывать своих детей, заботиться об их физическом развитии, обучении и подготовке к общественно полезной деятельности. Дети обычно проживают со своими родителями. Родители вправе требовать возврата детей от любого лица, удерживающего их у себя не на основании закона или судебного решения.

Суд может принять во внимание желание ребенка, достигшего 10 лет, проживать с одним из родителей, если последние не живут вместе. В воспитании ребенка должен принимать участие и отдельно проживающий родитель. Родитель же, с которым проживают дети, не вправе препятствовать другому родителю общаться с детьми и участвовать в их воспитании (ст. 55 СК РФ).

Если будет установлено, что родители уклоняются от выполнения своих обязанностей по воспитанию детей или злоупотребляют своими родительскими правами, жестоко обращаются с детьми или оказывают на них вредное влияние своим аморальным поведением, а также, если родители являются хроническими алкоголиками либо наркоманами, они могут быть лишены в судебном порядке родительских прав.

Лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержания своих детей. Дети могут быть помещены в детское учреждение или переданы на воспитание другим лицам. Если родительских прав лишен только один из родителей, дети могут быть переданы на воспитание другому родителю.

При изменении своего отношения к родительскому долгу родители в судебном порядке могут быть восстановлены в родительских правах (ст. 72 СК РФ).

Имущественные правоотношения родителей и детей складываются как по поводу алиментов, так и по поводу наследства, права общей собственности (если сообща дети и родители приобретают какое-то имущество).

Закон обязывает родителей содержать своих несовершеннолетних детей и нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи, устанавливает размер алиментов, взыскиваемых с родителей на несовершеннолетних детей. При этом родители несут равную ответственность, обязанность по содержанию детей*. На одного ребенка алименты взыскиваются в размере одной

четверти заработка; на двух - одной трети; на троих и более детей - половины заработка (дохода) родителей. Алименты с рабочих и служащих удерживаются со всех видов заработка и дополнительного вознаграждения как по основной, так и по совмещаемой работе, с которых по действующим правилам перечисляются страховые взносы, с пенсий, стипендий. Не удерживаются алименты с компенсационных выплат (командировочных, выходного пособия и др.).

* Федеральный закон «О внесении изменений и дополнений в КоБС РСФСР» от 18 ноября 1994 г. изменил порядок взыскания алиментов на детей-инвалидов, нетрудоспособных.

Размер алиментов может быть уменьшен судом (ст. 81 СК РФ). Алименты взыскиваются до наступления совершеннолетия ребенка, т.е. до 18 лет.

Алименты могут уплачиваться добровольно или взыскиваться на основании исполнительного листа, выданного после вынесения судебного решения. Злостное уклонение от уплаты алиментов может повлечь привлечение к уголовной ответственности (ст. 157 УК РФ). В паспортах лиц, осужденных за злостное уклонение от уплаты алиментов или разысканных органами внутренних дел в связи с уклонением от уплаты алиментов, производится отметка (запись), что в соответствии с решением суда эти лица обязаны платить алименты.

10.6. Личные и имущественные отношения между другими членами семьи. Усыновление. Опекa и попечительство

Законом охраняются права не только детей, но и других членов семьи. Например, если один из родителей вступил в другой брак, то отчим или мачеха обязаны содержать своих несовершеннолетних пасынков и падчериц, если они находятся на их содержании и не имеют возможности получать достаточные средства на свое содержание от родителей (ст. 97 СК РФ). Одновременно закон устанавливает и встречную обязанность пасынка или падчерицы по отношению к мачехе и отчиму.

Братья и сестры, обладающие достаточными средствами, обязаны содержать своих несовершеннолетних или нетрудоспособных совершеннолетних братьев и сестер (ст. 93 СК РФ). Дед и бабушка, имеющие средства, обязаны содержать своих нуждающихся в помощи несовершеннолетних внуков (ст. 94 СК РФ), если последние не могут получать содержание от своих родителей. Установлена и обязанность внуков содержать деда и бабушку, если они не могут получить содержание от своих детей или супругов. Фактические воспитатели обязаны содержать воспитанников, которые, когда вырастут, тоже обязаны доставлять содержание лицам, фактически их воспитавшим, если они стали нетрудоспособными и нуждаются в помощи. Размер алиментов, взыскиваемых на членов семьи, устанавливается судом в зависимости от материального и семейного положения лица, с которого взыскиваются алименты, и лица, получающего их, в твердой денежной сумме, выплачиваемой ежемесячно. При изменении материального положения указанных лиц суд по их иску может изменить установленный размер алиментов.

Защита прав и интересов детей в случаях смерти родителей, лишения их родительских прав, ограничения их в родительских правах, признания родителей недееспособными, болезни родителей, длительного отсутствия родителей, уклонения родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, в том числе при отказе родителей взять своих детей из воспитательных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений, а также в других случаях отсутствия родительского попечения возлагается на органы опеки и попечительства (ст. 121 СК РФ).

Усыновление (удочерение) установлено с целью воспитания несовершеннолетних детей, лишенных родительского попечения (ст. 124 - 144 СК РФ). Усыновление осуществляется судом по заявлению лиц, желающих усыновить ребенка. Усыновление детей иностранными гражданами или лицами без гражданства допускается только в случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан Российской Федерации, постоянно проживающих на территории РФ, либо на усыновление родственниками детей независимо от гражданства и места жительства этих родственников.

Опека и попечительство над детьми, оставшимися без попечения родителей, регулируются ст. 145 - 150 СК РФ и ст. 31 - 40 ГК РФ.

Семейным кодексом РФ регулируются отношения в приемной семье (ст. 151 - 155 СК РФ). Приемная семья образуется на основании договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью. Договор о

передаче ребенка (детей) заключается между органом опеки и попечительства и приемными родителями (супругами) или отдельными гражданами, желающими взять детей на воспитание в семью.

Семейным кодексом РФ регулируются семейные отношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства (ст. 156-157 СК РФ).

Контрольные вопросы к главе 10

1. Понятие и состав семьи.
2. Осуществление и защита семейных прав.
3. Условия и порядок заключения брака.
4. Препятствия к заключению брака.
5. Личные и имущественные правоотношения супругов.
6. Возможность заключения брачного договора.
7. Алиментные правоотношения супругов.
8. Прекращение брака, судебный и внесудебный порядок.
9. Недействительность брака.
10. Личные и имущественные отношения между родителями и детьми.
11. Способы установления отцовства.
12. Алименты на детей.
13. Личные и имущественные отношения между другими членами семьи.
14. Порядок и последствия усыновления.
15. Опека и попечительство.
16. Приемная семья (принятие на воспитание).
17. Семейные отношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

ГЛАВА 11

ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО

11.1. Общие положения

В процессе осуществления хозяйственной, военной, управленческой и иной деятельности человек может оказывать и оказывает отрицательное воздействие на окружающую природную среду, в результате чего уменьшаются не возобновляемые природные ресурсы, ухудшаются условия жизни людей. Отношения, возникающие в результате взаимодействия общества и окружающей природной среды (экологические отношения), регулируются отдельной отраслью права – экологическим правом. Часть этих отношений – отношения по использованию обществом природных ресурсов (право природопользования), другая часть – отношения по охране окружающей природной среды (природоохранительное право).

При регулировании экологических отношений используются известные методы правового регулирования общественных отношений. В первую очередь это *административно-правовой* метод регулирования общественных отношений, основанный на подчинении одной стороны другой, т.е. одна сторона, наделенная властью (соответствующий орган государственного управления), в одностороннем порядке устанавливает правила поведения, обязательные для другой стороны. Применительно к охране окружающей природной среды это установление предельно допустимых концентраций (ПДК) веществ, загрязняющих окружающую среду, лицензирование отдельных видов деятельности, оказывающих на нее воздействие.

Другим широко используемым методом правового регулирования экологических отношений является *гражданско-правовой* метод, при котором участвующие в правоотношении лица занимают по отношению друг к другу равное, а не подчиненное положение. Наиболее полно этот метод проявляется при заключении таких договоров, как договор аренды земельного участка, аренды участка лесного фонда, договор пользования водным объектом и т.п.

Уголовно-правовой метод, устанавливающий под страхом уголовного преследования ряд запретов на совершение действий, наносящих вред окружающей природной среде или здоровью человека, используется также при регулировании экологических отношений. Уголовный кодекс РФ содержит специальную главу 26 «Экологические преступления».

Источником экологического права, обладающим высшей юридической силой, является Конституция Российской Федерации, установившая, что природные ресурсы, включая землю, используются и охраняются в России как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории (п. 1 ст. 9). Другим важным конституционным положением является то, что каждый человек имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением. В то же время Конституция РФ (ст. 58) устанавливает и обязанность каждого сохранять природу и окружающую природную среду, бережно относиться к природным богатствам.

Конституционные основы экологического права получают дальнейшее развитие и закрепление в федеральных законах, в том числе в Законе РСФСР «Об охране окружающей природной среды»*, Федеральном законе «Об экологической экспертизе»**, «Основах законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан»***, Законе РСФСР «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»****, Федеральном законе «Об отходах производства и потребления»*****, Федеральном законе «О животном мире»***** и др. Специальные нормы о праве пользования и охране природных ресурсов содержат Земельный, Лесной и Водный кодексы Российской Федерации.

* Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 10. Ст. 457, 459.

** СЗ РФ. 1995. № 48. Ст. 4556; 1998. № 16. Ст. 1800.

*** Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 33. Ст. 1318.

**** Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1991. № 20. Ст. 641.

***** СЗ РФ. 1998. № 26. Ст. 3009.

***** СЗ РФ. 1995. № 17. Ст. 1462.

Источником экологического права являются также Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ.

В пределах своей компетенции издают нормативные акты по охране окружающей среды, специально уполномоченные государственные органы в области охраны окружающей природной среды: Государственный комитет Российской Федерации по охране окружающей природной среды. Министерство природных ресурсов Российской Федерации, Государственный земельный комитет Российской Федерации и др.

Определенной компетенцией в регулировании экологических отношений обладают законодательные и исполнительные органы субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления (ст. 9 и 10 Закона об охране окружающей природной среды).

Основными *принципами* экологического права являются: приоритет охраны жизни и здоровья человека; обеспечение благоприятных условий для жизни, труда и отдыха населения; научно обоснованное сочетание экологических и экономических интересов общества; рациональное использование природных ресурсов; неотвратимость наступления ответственности за экологические правонарушения; гласность в работе. С общественными организациями и населением в решении природоохранительных задач; международное сотрудничество в охране окружающей природной среды (ст. 3 Закона об охране окружающей природной среды). Этот же Закон (ст. 4) перечисляет и *объекты* охраны окружающей природной среды: естественные экологические системы, озоновый слой атмосферы; земля, ее недра, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, леса и иная растительность, животный мир, микроорганизмы, генетический фонд, природные ландшафты; государственные природные заповедники, природные заказники, национальные природные парки, памятники природы, редкие или находящиеся под угрозой исчезновения виды растений и животных и места их обитания.

Сведения об этих и других природных объектах включаются в государственные *кадастры*, составление и ведение которых возложено на соответствующие государственные органы. Так, ведение государственного земельного кадастра осуществляется Государственным комитетом РФ по земельным ресурсам и землеустройству, лесного государственного кадастра – Федеральной службой лесного хозяйства. Ведутся и другие государственные кадастры, в том числе государственный кадастр месторождений и проявлений полезных ископаемых, государственный водный кадастр, государственный кадастр объектов животного мира, государственный кадастр особо охраняемых природных территорий.

Государственный кадастр представляет собой свод сведений экологического и экономического характера об объектах, а также сведения о собственниках, пользователях и других субъектах прав в отношении этих объектов. Эти сведения используются для оценки стоимости объектов, определения

размера платы за пользование этим объектом, при принятии других решений, связанных с этими объектами.

*Правовой режим** природных объектов (природных ресурсов) определяется теми правами и обязанностями, которые могут принадлежать участникам экологических правоотношений. В первую очередь он зависит от того, находится ли объект в собственности или предоставлен только в пользование. Содержание *права собственности* на природные объекты определяется гражданским законодательством, в то время как содержание права пользования природными объектами *право природопользования* - устанавливается в отношении каждого объекта особо, отдельными федеральными законами. Так, ст. 80 Лесного кодекса РФ перечисляет виды лесопользования и среди них такие, как заготовка древесины, живицы и других лесных ресурсов, побочное лесопользование (сенокошение, сбор дикорастущих плодов и ягод) и т.д. Аналогично определяется содержание права пользования другими природными ресурсами.

* Иногда в литературе используется термин «эколого-правовой режим природных объектов». См.: Ерофеев Б.В. Экологическое право. - М.: Высшая школа, 1992. С.194 и др.

Различают право общего и специального природопользования*. *Право общего природопользования* предоставляется всем без исключения, в то время как *право специального природопользования* возникает на основе выдачи соответствующим государственным органом *лицензии* (разрешения) и заключения соответствующего договора, например договора аренды земельного участка, договора концессии участка лесного фонда и т.д.

* См.: Петров В.В. Экологическое право России. - М.: Изд-во БЕК, 1995. С. 143. Бринчук М.М. Экологическое право. - М.: Юрист, 1998. С. 200207.

Одним из принципов права природопользования является *платность* пользования природными ресурсами. Размер платы определяется, в частности, Законом РСФСР «О плате за землю»*, Федеральным законом «О плате за пользование водными объектами»**, постановлением Правительства РФ от 29 сентября 1997 г. «О плате за пользование объектами животного мира и ее предельных размерах»***. Плата взимается не только за право пользования природными ресурсами, но и за выбросы вредных веществ, размещение отходов как в пределах установленных лимитов, так и за сверх нормативные выбросы, но уже в повышенных размерах (ст. 20 Закона об охране окружающей природной среды). Эти средства концентрируются во внебюджетных государственных экологических фондах и расходуются на оздоровление окружающей природной среды, воспроизводство природных ресурсов и другие цели.

* Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1991. № 44. Ст. 1424.

**СЗРФ. 1998. №19. Ст. 2067.

*** СЗ РФ. 1997. № 40. Ст. 4607.

Составляющим элементом механизма правового регулирования экологических отношений является *нормирование качества окружающей природной среды*, представляющее собой установление предельно допустимых норм воздействия на окружающую природную среду, в том числе нормативов предельно допустимых концентраций (ПДК) вредных веществ; нормативов предельно допустимых выбросов и сбросов вредных веществ; нормативов предельно допустимых уровней шума, вибрации, магнитных полей, радиационного и иных вредных физических воздействий; предельно допустимых остаточных количеств химических веществ в продуктах питания; предельно допустимых норм нагрузки на окружающую природную среду; нормативов санитарных и защитных зон для охраны водоемов и иных источников водоснабжения и т.п. объектов.

С целью проверки в процессе хозяйственной и иной деятельности установленных норм и правил по охране окружающей природной среды обязательным является проведение *государственной экологической экспертизы* (ст. 36 Закона об охране окружающей природной среды). Эта экспертиза должна предшествовать принятию любого хозяйственного решения, осуществление которого может оказать вредное воздействие на окружающую природную среду. Порядок ее проведения определен Федеральным законом «Об экологической экспертизе»*. После утверждения результатов государственной экологической экспертизы может быть проведена *общественная экологическая экспертиза*.

* СЗ РФ. 1995. № 48. Ст. 4556; 1998. № 16. Ст. 1800.

Если экологическая экспертиза предшествует принятию хозяйственного решения, то хозяйственная или иная деятельность подвергается *экологическому контролю*, который может быть государственным, производственным или общественным. *Государственный экологический контроль* осуществляется высшими государственными органами Российской Федерации, а также специально уполномоченными органами: Государственным комитетом РФ по охране окружающей среды, Государственным комитетом РФ по земельным ресурсам и землеустройству, Федеральной службой лесного хозяйства и др., а также органами субъектов РФ. *Производственный экологический контроль* проводится экологическими службами предприятий, *общественный* - профессиональными союзами и иными общественными объединениями, трудовыми коллективами и гражданами.

Ответственность за нарушение природоохранительного законодательства может быть дисциплинарной, материальной, административной, уголовной и гражданско-правовой (ст. 81 Закона об охране окружающей природной среды).

Дисциплинарная и материальная ответственность за нарушение природоохранительного законодательства наступает в соответствии с нормами трудового законодательства. Дисциплинарную ответственность несут в первую очередь должностные лица за нарушение нормативов качества окружающей природной среды и требований природоохранительного законодательства. В соответствии со ст. 135 КЗоТ РФ к виновным лицам могут быть применены такие дисциплинарные взыскания, как замечание, выговор, строгий выговор и увольнение. Сущность материальной ответственности работника по трудовому законодательству заключается в обязанности возместить ущерб, причиненный работником предприятию. Применительно к охране окружающей природной среды ущерб, причиняемый работником предприятию (работодателю), заключается в тех расходах, которые предприятие несет в связи с экологическим правонарушением, совершенным по вине работника. Предприятие, возместив вред, причиненный окружающей природной среде по вине работника, вправе взыскать произведенные расходы непосредственно с работника. В зависимости от характера правонарушения материальная ответственность работника может быть либо ограниченной не более среднего месячного заработка (ст. 119 КЗоТ), либо полной - ущерб возмещается в полном размере (ст. 121 КЗоТ).

Статья 84 Закона об охране окружающей природной среды перечисляет виды экологических правонарушений, за совершение которых наступает **административная ответственность**. Составы конкретных правонарушений и соответствующие меры административного воздействия определяются другими законодательными актами. Так, Кодекс РСФСР об административных правонарушениях включает главу 7, касающуюся административных правонарушений в области охраны окружающей природной среды, а также охраны памятников истории и культуры. В этой главе определены составы таких правонарушений, как бесхозяйственное использование земель (ст. 50); выброс загрязняющих веществ в атмосферу с превышением нормативов или без разрешения и вредное воздействие на атмосферный воздух (ст. 77); эксплуатация автотранспортных и других передвижных средств с превышением нормативов содержания загрязняющих веществ в выбросах (ст. 81) и составы других экологических правонарушений, влекущих за собой административную ответственность.

За совершение административных, в том числе и экологических правонарушений, могут быть применены административные взыскания, перечисленные в ст. 24 Кодекса об административных правонарушениях: предупреждение; штраф; возмездное изъятие или конфискация предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения; лишение специального права, предоставленного данному гражданину, например, права охоты; исправительные работы; административный арест.

Уголовная ответственность установлена (гл. 26 УК РФ) за: нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246); правил обращения с экологически опасными веществами и отходами (ст. 247); правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами (ст. 248); ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений (ст. 249); загрязнение вод (ст. 250), атмосферы (ст. 251), морской среды (ст. 252); нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации (ст. 253); порчу земли (ст. 254); нарушение правил охраны и использования недр (ст. 255); незаконную добычу водных животных и растений (ст. 256); нарушение правил охраны рыбных запасов (ст. 257); незаконную охоту (ст. 258); уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации (ст. 259); незаконную порубку деревьев и кустарников (ст. 260); уничтожение или

повреждение лесов (ст. 261) и нарушение режима охраняемых природных территорий и природных объектов (ст. 262).

Возмещение вреда, причиненного окружающей природной среде, имуществу или личности гражданина, а также имуществу юридических лиц загрязнением окружающей природной среды, порчей, уничтожением, нерациональным использованием природных ресурсов, разрушением естественных экологических систем и другими экологическими правонарушениями осуществляется в соответствии с нормами гражданского законодательства (гл. 59 ГК РФ). Особенностью гражданско-правовой ответственности за причинение вреда является возмещение вреда в полном объеме (ст. 1064 ГК). Еще одной особенностью возмещения вреда по нормам гражданского права является то, что ответственность за причинение вреда может наступать независимо от вины причинителя вреда, т.е. и при отсутствии его вины. Так, независимо от вины согласно ст. 1079 ГК несут ответственность за причиненный вред юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов, осуществление строительной и иной, связанной с нею деятельности и др.). Определение размера вреда, подлежащего возмещению, производится в соответствии с утвержденными в установленном порядке таксами и методиками исчисления размера ущерба, а при их отсутствии - по фактическим затратам на восстановление нарушенного состояния окружающей природной среды с учетом понесенных убытков, в том числе упущенной выгоды (ст. 87 Закона об охране окружающей природной среды). Суммы ущерба взыскиваются по решению суда или арбитражного суда в пользу потерпевшей стороны (гражданина или юридического лица) для восстановления потерь в окружающей природной среде либо перечисляются в государственный экологический фонд, если природный объект, которому причинен вред, находится в общем, пользовании. Вред взыскивается в денежной форме, но в отдельных случаях, с согласия сторон по решению суда или арбитражного суда, может быть возмещен в натуре путем возложения на ответчика обязанности по восстановлению окружающей природной среды за счет его сил и средств. При наличии нескольких причинителей вреда его взыскание производится в соответствии с долей каждого в причинении вреда, в том числе с изыскательских, проектных и строительных организаций.

11.2. Экологические требования при осуществлении отдельных видов деятельности

Природоохранительное законодательство наряду с установлением общих положений об охране окружающей природной среды определяет и конкретные экологические требования при осуществлении отдельных видов деятельности. Так, устанавливаются общие экологические требования к размещению, проектированию, строительству, реконструкции, вводу в эксплуатацию и эксплуатации предприятий, сооружений и иных объектов; экологические требования в сельском хозяйстве; энергетике; к военным и оборонным объектам и при осуществлении других видов деятельности.

Требования экологической безопасности и охраны здоровья населения, а также мероприятия по охране природы, рациональному использованию и воспроизводству природных ресурсов и оздоровлению окружающей природной среды должны выполняться уже начиная со стадии *технико-экономического обоснования и проектирования объекта* (ст. 40 Закона об охране окружающей природной среды). Разрабатываемая и утверждаемая в установленном порядке документация о планировании развития территорий и поселений и об их застройке (градостроительная документация) должна содержать разделы об охране недр, окружающей природной среды, о рациональном использовании природных ресурсов и землеустройстве (п. 2 ст. 10 Градостроительного кодекса РФ). Технико-экономические обоснования и проекты строительства, реконструкции, расширения, технического перевооружения,

консервации и ликвидации организаций и иных объектов хозяйственной деятельности независимо от их сметной стоимости, ведомственной принадлежности и форм собственности подлежат обязательной государственной экологической экспертизе.

При технико-экономическом обосновании проекта и проектировании промышленного и иного объекта должны учитываться предельно допустимые нагрузки на окружающую природную среду, устанавливаемые как в виде предельно допустимых концентраций (ПДК) вредных веществ, так и в виде предельно допустимых уровней (ПДУ) вредных физических воздействий на нее. Так, ПДК нитроглицерина в атмосферном воздухе населенных мест равна 0,004 мг/м³, бензамида - 0,075 мг/м³ и

т.д. Проекты, не удовлетворяющие этим требованиям, не подлежат утверждению (п. 3 ст. 43 Закона об охране природной окружающей среды).

Экологические требования должны соблюдаться и в процессе *строительства* промышленных и иных объектов. При выполнении строительных работ должны приниматься меры по охране природы, рациональному использованию природных ресурсов, рекультивации земель и других ресурсов, благоустройству территории и оздоровлению природной окружающей среды. Нарушение этих требований влечет за собой приостановление строительных работ до устранения недостатков по предписанию специально уполномоченных на то государственных органов (ст. 43 Закона об охране природной окружающей среды).

Ввод в эксплуатацию построенных объектов допускается только при условии выполнения в полном объеме всех экологических требований, предусмотренных проектом. Запрещается ввод в эксплуатацию объектов, не обеспеченных современными технологиями, сооружениями и установками по очистке, обезвреживанию и утилизации вредных отходов, выбросов и сбросов до уровня предельно допустимых нормативов, средствами контроля за загрязнениями окружающей природной среды, без завершения запроектированных работ по охране природы, рекультивации земель, оздоровлению окружающей природной среды. Председатель и члены приемочных комиссий, в состав которых включаются представители специально уполномоченных на то государственных органов по охране окружающей природной среды и санитарно-эпидемиологического надзора, несут персональную ответственность за нарушение приемки объектов.

Юридические лица и другие участники хозяйственной деятельности обязаны соблюдать экологические требования и в процессе *эксплуатации* предприятий и иных объектов. Выброс и сброс вредных веществ, захоронение отходов допускаются только на основе специального разрешения, в котором устанавливаются нормативы предельно допустимых выбросов и сбросов вредных веществ и другие условия, обеспечивающие охрану окружающей природной среды и здоровье человека. Превышение этих нормативов влечет за собой ограничение, приостановление, прекращение выбросов и сбросов, вплоть до прекращения деятельности предприятий, их филиалов, цехов, установок.

Особые экологические требования предъявляются к *энергетическим* объектам, в том числе к объектам атомной промышленности. При размещении, проектировании, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации *атомных электростанций* должны быть приняты меры по обеспечению полной радиационной безопасности окружающей природной среды и населения в соответствии с международными правилами. Запрещается размещение, проектирование, строительство атомных электростанций на территориях с большой концентрацией населения, курортных, рекреационных, лечебно-оздоровительных зон и округов санитарной охраны, в сейсмически опасных зонах, вблизи крупных водоемов, традиционных мест массового отдыха и лечения населения (ст. 48 Закона об охране окружающей природной среды).

При использовании, производстве, транспортировке, хранении, утилизации и захоронении *радиоактивных веществ* не допускается превышение установленных предельно допустимых норм радиации, а в случаях их превышения необходимо немедленно информировать органы, осуществляющие обеспечение радиационной безопасности, и принять меры к ликвидации очагов заражения. Ввоз в целях хранения или захоронения радиоактивных отходов и материалов из других государств, а также затопление и отправка в целях захоронения в космическое пространство радиоактивных отходов и материалов запрещены (ст. 50 Закона об охране окружающей природной среды).

Лица, ведущие *сельское хозяйство*, должны соблюдать экологические требования, обусловленные характером этого вида деятельности. Не должны, в частности, допускаться побочные последствия применения сложной сельскохозяйственной техники, химических веществ, мелиоративных работ и других факторов, ухудшающих состояние окружающей природной среды и причиняющих вред здоровью человека. Животноводческие фермы и комплексы, и перерабатывающие предприятия должны иметь санитарно-защитные зоны и очистные сооружения, исключающие загрязнение почв, поверхностных и подземных вод, поверхностей водосборов водоемов и атмосферного воздуха. Должны быть обеспечены требования по использованию в сельском хозяйстве химических веществ, применяемых в качестве удобрений, средств защиты растений и др. Для этого устанавливаются нормативы внесения химических веществ при производстве сельскохозяйственной продукции, санитарные нормативы и нормативы остаточных количеств вредных химических веществ в продуктах питания. Так, например, количество нитратов в картофеле не должно превышать 250 мг/кг.

Экологические требования устанавливаются и в отношении планирования, проектирования и выполнения *мелиоративных работ*.

Статья 55 Закона об охране окружающей природной среды устанавливает, что предусмотренные этим законом положения должны соблюдаться и при осуществлении *военной деятельности* на территории Российской Федерации.

Контрольные вопросы к главе 11

1. Определите сущность экологического права.
2. Назовите систему правовых средств по охране природы.
3. Назовите правовые акты, регулирующие охрану природы.
4. Охарактеризуйте субъекты и объекты экологических правонарушений.
5. Назовите виды юридической ответственности за нарушение правил по охране природы.

ГЛАВА 12

ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА

12.1. Общие положения

Понятие и задачи уголовного права

Уголовное право - это отрасль права, представляющая собой систему юридических норм, **определяющих преступность и наказуемость деяний**.

Задача уголовного права - охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений. Для осуществления этих задач Уголовный кодекс Российской Федерации (ст. 2) устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

Уголовное законодательство состоит из Уголовного кодекса РФ, иных нормативных правовых актов, принятых до введения ныне действующего УК РФ, но не противоречащих ему.

Среди принципов уголовного права (законодательства) следует выделить принцип законности, принцип равенства граждан перед законом, принцип ответственности за виновное правонарушение, принцип справедливости, принцип гуманности, принцип неотвратимости ответственности и др.

Принцип **законности** означает, что никто не может быть привлечен к уголовной ответственности и подвергнут наказанию иначе, как за деяния (т.е. действия или бездействие), содержащие состав преступления, предусмотренный уголовным законом, а уголовное наказание может быть применено только по приговору суда.

Принцип **неотвратимости** ответственности состоит в том, что уголовный закон приписывает неуклонно соблюдать его требования о полном и своевременном раскрытии каждого преступления и применении к виновному лицу справедливого наказания.

Уголовное право как система юридических норм подразделяется на общую и особенную части. Например, Уголовный кодекс состоит из общей (ст. 1 - 104) и особенной (ст. 105 - 360) частей.

В общей части формулируются общие положения уголовной ответственности, определяется понятие преступления. Общая часть включает также нормы, определяющие формы и виды вины, обстоятельства, исключающие уголовную ответственность за приготовление к преступлению, покушение на преступление, за соучастие. В общей части кодекса даются характеристика целей и видов наказания и правила их назначения и т.д.

Особенная часть включает нормы конкретных видов преступлений и установленных за них мер уголовного наказания.

Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств разрешается дипломатическим путем, а поэтому такие лица неподсудны по уголовным делам российским судам.

Понятие и признаки преступления

Уголовное законодательство дает определение преступления. Так, согласно 14 УК РФ преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания.

Не является преступлением действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

Общественно опасное деяние означает объективное свойство деяния реально причинить существенный вред объектам, предусмотренным УК РФ, т.е. личности, имуществу граждан и организаций и т.д.

Что касается термина «деяние», то он включает два слова: «действие» и «бездействие». Действие означает общественно опасное, активное и осознанное волевое поведение человека в обществе. Например, обман покупателя продавцом магазина, нанесение телесных повреждений гражданину из хулиганских побуждений и т.д. Бездействие - это общественно опасное, пассивное, осознанное волевое поведение лица. Пассивность проявляется в не совершении тех действий, которые лицо было обязано и могло совершить. Статья 293 УК «Халатность» гласит, что «неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, наказывается штрафом в размере от ста до двухсот минимальных размеров оплаты труда либо арестом на срок до трех месяцев».

Противоправность проявляется в том, что нарушает закрепленное в норме уголовного закона запрещение совершать деяние, причиняющее или способное причинить существенный ущерб объектам, охраняемым уголовным законом. Так, ст. 158 УК под страхом уголовного наказания запрещает кражу личного имущества граждан.

Противоправность деяния может выражаться и в невыполнении лицом возложенных на него обязанностей.

Совокупность признаков, образующих согласно закону конкретный вид преступления, принято называть *составом преступления*. Уголовная ответственность и наказание возможны только при наличии в деянии лица состава преступления: объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона.

Объектами преступления являются: 1) жизнь и здоровье человека; 2) посягательства на свободу, честь и достоинство личности; 3) посягательства на собственность; 4) посягательства на основы конституционного строя и безопасность государства и другие объекты, установленные УК РФ.

Объективная сторона - это действие или бездействие, посредством которого совершается преступление. Например, путем действия совершается тайное похищение личного имущества граждан (т.е. кража), обман потребителей (ст. 200 УК РФ) и т.д.

Субъект преступления - это человек, достигший установленного в законе возраста, способный отдавать отчет своим действиям и руководить своими поступками, т.е. быть вменяемым (психически полноценным). Уголовное законодательство установило, что уголовной ответственности подлежат лица, которым до совершения преступления исполнилось 16 лет, а за совершение ряда преступлений (например, убийство, кража, грабеж, изнасилование и др.) - с 14 лет.

Субъективная сторона - это вина, т.е. психическое отношение лица к совершенному преступлению. Принято различать вину в форме умысла и в форме неосторожности.

Умысел характеризуется тем, что лицо, совершившее преступление, сознавало общественно опасный характер своего действия или бездействия, предвидело его общественно опасные последствия и желало их или сознательно допускало наступление этих последствий (ст. 25 УК).

Преступление признается совершенным по неосторожности, если лицо его совершило по легкомыслию или небрежности. **Легкомыслие** - это, когда лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих деяний, но рассчитывало их предотвратить. **Небрежность** - это, когда лицо не предвидело, хотя должно было предвидеть последствия своих действий (без действий) - ст. 26 УК РФ.

Уголовный закон различает стадии преступления. В частности, это приготовление к преступлению, покушение на преступление, оконченное преступление.

Уголовный закон установил, что за преступление несут наказание не только лица, которые его непосредственно совершили, но и те лица, которые в той или иной степени содействовали его совершению. В данном случае речь идет о соучастии. Соучастием признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении преступления.

Обстоятельства, исключающие уголовную ответственность

Уголовный кодекс РФ закрепил положение, согласно которому при наличии некоторых обстоятельств отдельные деяния, хотя и подпадают под признаки преступления, не признаются таковыми, т.е. преступлениями. К таким обстоятельствам закон относит необходимую оборону и крайнюю необходимость.

Необходимая оборона - это защита каждым своих прав и законных интересов, прав и законных интересов другого лица, общества, государства от общественно опасного посягательства независимо от возможности избежать посягательства либо обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

Правомерной является защита личности, прав и законных интересов обороняющегося, другого лица, общества и государства путем причинения любого вреда посягающему, если нападение было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия.

Защита от нападения, не сопряженного с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с угрозой применения такого насилия, является правомерной, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны, т.е. умышленных действий, явно не соответствующих характеру и степени опасности посягательства (ст. 37 УК).

Вместе с тем закон установил, что за превышение пределов необходимой обороны лицо привлекается к уголовной ответственности и несет соответствующее уголовное наказание.

Состояние крайней необходимости - это устранение опасности, угрожающей интересам Российского государства, общественным интересам, личности или правам данного лица или других граждан, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и если причиненный вред является менее значительным, чем предотвращенный вред. Не являются преступлением действия гражданина, если он причинил вред преступнику (например, нанес травму) при его задержании или при пресечении его преступных действий.

Понятие, виды и цель уголовного наказания

За совершенное преступление виновное лицо привлекается к уголовной ответственности. *Уголовная ответственность* - это один из видов юридической ответственности, при которой к виновному лицу суд применяет государственное принуждение в форме наказания. *Наказание* - это особая мера государственного принуждения за совершенное преступление, т.е. кара за совершенное деяние.

Наказание является не только карой за совершенное преступление (деяние), но и имеет целью исправление и перевоспитание осужденных в духе честного отношения к труду, точного исполнения законов, а также предупреждение совершения новых преступлений, как осужденным, так и иным лицам. Наказание не имеет целью причинение физического страдания или унижение человеческого достоинства.

К **основным** мерам наказания уголовный закон относит: лишение свободы, исправительные работы без лишения свободы, общественное порицание, направление в дисциплинарный батальон и др. (ст. 44 УК).

Дополнительные меры наказания - это конфискация имущества и лишение воинского или специального звания (ст. 45 УК). Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, штраф, увольнение от должности, возложение обязанности загладить причиненный вред могут применяться в качестве основных или дополнительных наказаний (ст. 45 УК), т.е. так называемые **альтернативные** меры.

В виде исключительной меры наказания, впредь до ее полной отмены, допускается применение смертной казни - расстрела - за особо тяжкие преступления в случаях, предусмотренных Уголовным кодексом (ст. 59 УК).

12.2. Уголовная ответственность за отдельные преступления против личности, в сфере экономики, против общественной безопасности и общественного порядка, против государственной власти

Уголовный кодекс Российской Федерации основывается на новом подходе к охраняемым ценностям: личность - семья - общество - государство, провозглашенным в Конституции РФ. В этой связи особенная часть УК РФ построена исходя из нового подхода к охраняемым ценностям. В частности, содержание особенной части таково: раздел VII. Преступление против личности, раздел VIII. Преступления в сфере экономики, раздел IX. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка, раздел X. Преступления против государственной власти, раздел XI. Преступления против военной службы, раздел XII. Преступления против мира и безопасности человечества.

Рассмотрим некоторые из перечисленных выше преступлений.

Уголовная ответственность за преступления против личности

Конституционные права и свободы граждан России охраняются законами, в том числе и уголовным, за нарушение которых вступает ответственность.

УК РФ определил виды преступлений против личности, степень их общественной опасности и установил соответствующее уголовное наказание. Исходя из этого самым опасным преступлением против личности является умышленное убийство вообще и убийство при отягчающих обстоятельствах. В частности, ст. 105 УК РФ в части первой дает определение: убийство - это умышленное причинение смерти другому человеку. За это уголовное деяние установлено наказание в виде лишения свободы сроком от шести до пятнадцати лет.

Часть вторая ст. 105 УК закрепила отягчающие обстоятельства при убийстве. Это убийство: а) двух или более лиц; б) лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; в) лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника; г) женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; д) совершенное с особой жестокостью; е) совершенное обще опасным способом; ж) совершенное группой лиц; з) из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряжено с разбоем, вымогательством или бандитизмом; и) из хулиганских побуждений;

к) с целью скрыть другое преступление или обеспечить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или насильственными деяниями сексуального характера; л) по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды либо кровной мести; м) в целях использования органов или тканей потерпевшего; н) совершенное неоднократно, - наказывается лишением свободы на срок от восьми до двадцати лет либо смертной казнью или пожизненным лишением свободы.

Согласно ст. 107 УК за убийство, совершенное в состоянии аффекта, виновный наказывается лишением свободы сроком до трех лет, в соответствии со ст. 108 УК РФ убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны, наказывается лишением свободы до двух лет.

Имеются и другие статьи, предусматривающие ответственность за убийства.

Телесные повреждения относятся к категории преступлений против жизни и здоровья. В УК РФ предусмотрены три вида вреда, причиненные здоровью: тяжкий вред, средний вред, легкий вред.

Телесное повреждение - это виновное деяние, причиняющее вред здоровью другого человека путем нарушения анатомической целостности тела или нормального функционирования организма либо его органов.

Преступления в сфере экономики

В уголовном кодексе РФ преступления в экономике подразделяются на три группы: а) преступления против собственности; б) преступления в сфере экономической деятельности; в) преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях.

К преступлениям против собственности относятся: а) кража; б) мошенничество; присвоение или растрата; в) грабеж; разбой; г) вымогательство; д.) хищение предметов, имеющих особую ценность; е.) неправомерное за владение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения; ж) умышленное уничтожение или повреждение имущества; з) уничтожение или повреждение имущества по неосторожности.

Преступления в сфере экономической деятельности включают значительное число (32) правовых норм, охраняющих экономическую деятельность от преступных посягательств. Это, например: а) воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст. 169 УК); б) регистрация незаконных сделок с землей (ст. 170 УК); в) незаконное предпринимательство (ст. 171 УК); г) незаконная банковская деятельность (ст. 172 УК); д) контрабанда (ст. 188 УК); е) обман потребителей (ст. 200 УК) и др.

Уголовный кодекс РФ имеет три статьи, охватывающие преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях: а) злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами (ст. 202); б) превышение полномочий служащих частных охранных или детективных служб (ст. 203); в) коммерческий подкуп (ст. 204).

Из всех преступлений в сфере экономики рассмотрим только незаконное предпринимательство.

Незаконное предпринимательство означает осуществление предпринимательской деятельности без регистрации либо без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением условий лицензирования, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере. За такое преступление Уголовный кодекс РФ установил наказание в виде лишения свободы на срок до трех лет либо ареста на срок от четырех до шести месяцев, либо штрафа в размере от трехсот до пятисот минимальных размеров оплаты труда.

То же деяние, но совершенное при отягчающих обстоятельствах, например, а) совершенное организованной группой;

б) сопряженное с извлечением доходов в особо крупном размере; в) совершенное лицом, ранее судимым за незаконное предпринимательство или незаконную банковскую деятельность, наказывается штрафом в размере от семисот до одной тысячи минимальных размеров оплаты труда либо лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до пятисот минимальных размеров оплаты труда.

Уголовный кодекс РФ установил, что в крупном размере понимается доход, сумма которого превышает двести минимальных размеров оплаты труда, а в особо крупном размере - доход, сумма которого превышает пятьсот минимальных размеров оплаты труда.

Преступления против государственной власти

Преступления против государственной власти подразделяются на: преступление против основ конституционного строя и безопасности государства, преступление против государственной службы и службы в органах местного самоуправления, преступления против правосудия, преступления против порядка управления.

К преступлениям против основ конституционного строя и безопасности государства относятся: государственная измена, шпионаж, посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля, насильственный захват власти или насильственное удержание власти, вооруженный мятеж, публичные призывы к насильственному изменению конституционного строя, диверсия, возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды, разглашение государственной тайны, утрата документов, содержащих государственную тайну.

Контрольные вопросы к главе 12

1. Дайте определение понятия отрасли уголовного права.
2. Назовите задачи и принципы уголовного права.
3. Назовите действие уголовного закона во времени и в пространстве.
4. Дайте определение и назовите признаки уголовного преступления.

5. Назовите обстоятельства, исключающие уголовную ответственность.
6. Дайте определение уголовного наказания.
7. Назовите виды и цель уголовного наказания.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ	4
ГЛАВА 1 ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ГОСУДАРСТВЕ И ПРАВЕ.....	5
1.2. Функции Российского государства	7
1.3. Сущность и роль права в обществе.....	8
1.4. Источники права. Его система	9
1.5. Действие законов.....	10
1.6. Правовые отношения, правомерное поведение и правонарушения. Юридическая ответственность	11
ГЛАВА 2 КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО.....	12
2.1. Общие положения	12
2.2. Права и свободы человека и гражданина	13
2.3. Федеративное устройство	14
2.4. Органы государства	15
ГЛАВА 3 АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО.....	16
3.1. Общие положения	16
3.2. Субъекты административного права	18
3.3. Государственная служба	21
3.4. Административная ответственность	23
ГЛАВА 4 НАЛОГОВОЕ ПРАВО	25
4.1. Общие положения	25
4.2. Правовое регулирование налогообложения юридических лиц	28
4.3. Правовое регулирование налогообложения физических лиц	32
ГЛАВА 5 ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО	35
5.1. Общие положения	35
5.2. Субъекты гражданского права.....	36
5.3. Объекты гражданского права.....	44
5.4. Гражданско-правовые сделки.....	46
5.5. Представительство. Доверенность.....	53
5.6. Исковая давность	56
5.7. Право собственности и другие вещные права	59
5.8. Общие положения об обязательствах и договорах.....	65
5.9. Договор купли-продажи	73
5.10. Договор поставки	76
5.11. Договор аренды (имущественного найма, проката).....	82
5.12. Договор подряда.....	86
5.13. Договор перевозки грузов.....	88
5.14. Расчетные и кредитные правоотношения	92
5.15. Договор комиссии	101
5.16. Договор поручения. Агентский договор	103
5.17. Договор хранения	107
5.18. Страхование.....	109
5.19. Авторское право.....	115
5.20. Патентное право	117
5.21. Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда	123
ГЛАВА 6 ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВЫХ ФОРМ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	129
6.1. Предмет и структура предпринимательского права	129

6.2. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ	131
6.3. СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.....	132
6.4. РЕГИСТРАЦИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ БЕЗ ОБРАЗОВАНИЯ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА	134
6.5. РЕГИСТРАЦИЯ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА.....	135
6.6. ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ИМУЩЕСТВА В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	137
6.7. НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТЬ (БАНКРОТСТВО) ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	139
ГЛАВА 7 ТРУДОВОЕ ПРАВО	141
7.1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ	141
7.2. КОЛЛЕКТИВНЫЙ ДОГОВОР	143
7.3. ТРУДОВОЙ ДОГОВОР (КОНТРАКТ)	144
7.4. РАБОЧЕЕ ВРЕМЯ И ВРЕМЯ ОТДЫХА	149
7.5. ЗАРАБОТНАЯ ПЛАТА. ГАРАНТИЙНЫЕ И КОМПЕНСАЦИОННЫЕ ВЫПЛАТЫ	154
7.6. ТРУДОВАЯ ДИСЦИПЛИНА	156
7.7. ОХРАНА ТРУДА.....	158
7.8. МАТЕРИАЛЬНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ РАБОТНИКОВ	164
7.9. ТРУДОВЫЕ СПОРЫ	168
ГЛАВА 8 ГРАЖДАНСКО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО.....	170
8.1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ	170
8.2. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ.....	172
8.3. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ	173
8.4. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ	174
8.5. ПРОИЗВОДСТВО В КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ СУДОВ ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ.....	176
ГЛАВА 9 АРБИТРАЖНОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО	178
9.1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ	178
9.2. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ АРБИТРАЖНОГО СУДА	179
9.3. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ И РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ	180
9.4. ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ РЕШЕНИЙ	181
9.5. ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ АРБИТРАЖНОГО СУДА.....	182
9.6. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ	183
ГЛАВА 10 ОСНОВЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА	184
10.1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ	184
10.2. УСЛОВИЯ И ПОРЯДОК ЗАКЛЮЧЕНИЯ БРАКА	184
10.3. ЛИЧНЫЕ И ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ СУПРУГОВ	185
10.4. ПРЕКРАЩЕНИЕ БРАКА. НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ БРАКА	187
10.5. ЛИЧНЫЕ И ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ОТНОШЕНИЯ МЕЖДУ РОДИТЕЛЯМИ И ДЕТЬМИ	189
10.6. ЛИЧНЫЕ И ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ОТНОШЕНИЯ МЕЖДУ ДРУГИМИ ЧЛЕНАМИ СЕМЬИ. УСЫНОВЛЕНИЕ. ОПЕКА И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО	190
ГЛАВА 11 ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО.....	191
11.1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ	191
11.2. ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ТРЕБОВАНИЯ ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	195
ГЛАВА 12 ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА.....	197
12.1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ	197
12.2. УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ОТДЕЛЬНЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЛИЧНОСТИ, В СФЕРЕ ЭКОНОМИКИ, ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА, ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ.....	200