

МИНОБРНАУКИ РОССИИ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Югорский государственный университет»
НИЖНЕВАРТОВСКИЙ НЕФТЯНОЙ ТЕХНИКУМ (филиал)
федерального государственного бюджетного образовательного учреждения
высшего образования
«Югорский государственный университет»



ОП.08 ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

21.00.00 ПРИКЛАДНАЯ ГЕОЛОГИЯ, ГОРНОЕ ДЕЛО,
НЕФТЕГАЗОВОЕ ДЕЛО И ГЕОДЕЗИЯ

специальности:

- 21.02.01 Разработка и эксплуатация нефтяных и газовых месторождений
- 21.02.02 Бурение нефтяных и газовых скважин
- 21.02.03 Сооружение и эксплуатация газонефтепроводов
и газонефтехранилищ
- 21.02.10 Геология и разведка нефтяных и газовых месторождений

Краткий курс лекций
для обучающихся 3 - 4 курсов очной формы обучения
образовательных организаций
среднего профессионального образования

Нижневартовск 2018

ББК 67.4

П 68

РАССМОТРЕНО

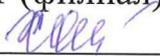
На заседании ПЦК «ГД»
Протокол № 6 от 08.06.2018г.

Председатель

 Ю. Н. Патунина

УТВЕРЖДАЮ

Председатель методического совета
ННТ (филиал) ФГБОУ ВО «ЮГУ»

 Р. И. Хайбулина

« 03 » сентября 2018г.

Краткий курс лекций для обучающихся 3 - 4 курсов очной формы обучения образовательных организаций среднего профессионального образования по ОП.08 Правовые основы профессиональной деятельности специальности: 21.02.01 Разработка и эксплуатация нефтяных и газовых месторождений; 21.02.02 Бурение нефтяных и газовых скважин; 21.02.03 Сооружение и эксплуатация газонефтепроводов и газонефтехранилищ; 21.02.10 Геология и разведка нефтяных и газовых месторождений (21.00.00 ПРИКЛАДНАЯ ГЕОЛОГИЯ, ГОРНОЕ ДЕЛО, НЕФТЕГАЗОВОЕ ДЕЛО И ГЕОДЕЗИЯ), разработан в соответствии с:

1. Федеральными государственными образовательными стандартами (далее – ФГОС) по специальностям среднего профессионального образования (далее – СПО) 21.02.01 Разработка и эксплуатация нефтяных и газовых месторождений; 21.02.02 Бурение нефтяных и газовых скважин; 21.02.03 Сооружение и эксплуатация газонефтепроводов и газонефтехранилищ; 21.02.10 Геология и разведка нефтяных и газовых месторождений утвержденных приказами Министерства образования и науки № 482, 483, 484, 491 от 12.05.2014г. соответственно.

2. Рабочими программами учебной дисциплины ОП.08 Правовые основы профессиональной деятельности, утвержденной на методическом совете ННТ (филиал) ФГБОУ ВО «ЮГУ» протоколом № 6 от 13.09.2016 года.

Разработчик:

Горбунова Юлия Валерьевна, преподаватель Нижневартовского нефтяного техникума (филиала) ФГБОУ ВО «Югорский государственный университет».

Рецензенты:

1. Валиева Л.Ф., методист Нижневартовского нефтяного техникума (филиала) ФГБОУ ВО «ЮГУ».

2. Витенко М.Ю., специалист по учебно-методической работе I категории ФГБОУ ВО «Тюменский индустриальный университет».

Замечания, предложения и пожелания направлять в Нижневартовский нефтяной техникум (филиал) федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Югорский государственный университет» по адресу: 628615, Тюменская обл., Ханты-Мансийский автономный округ, г. Нижневартовск, ул. Мира, 37.

©Нижневартовский нефтяной техникум (филиал) ФГБОУ ВО «ЮГУ»,
2018

ВВЕДЕНИЕ

Данное пособие состоит из 15 лекций по **Правовым основам профессиональной деятельности**, в соответствии с ФГОС для всех специальностей среднего профессионального образования, не предусматривающих курсовое проектирование.

Содержание лекций охватывает учебный материал темы в целом, что обеспечивает, с одной стороны, полную законченность лекций, а с другой стороны, позволяет иметь возможность во времени для работы над содержанием по надлежащему усвоению теоретического материала учебной дисциплины, выполнения практических работ с целью приобретения навыков применения полученных знаний.

Содержание лекций носит доступный характер, для их восприятия отражая основную суть рассматриваемых тем.

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ В СФЕРЕ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Вопросы:

1. Предпринимательская деятельность.
2. Признаки предпринимательской деятельности.
3. Субъекты предпринимательской деятельности.
4. Объекты гражданских прав.

Право призвано регулировать отношения между людьми. Эти отношения называются общественными или социальными. К их числу относятся **производственные (экономические) отношения**, т.е. отношения между людьми, складывающиеся в процессе производства тех или иных благ, в том числе материальных, и движения произведенного продукта от производителя к потребителю.

Предпринимательская деятельность – это 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.

Наемный труд – это выполнение работником по заданию работодателя за плату трудовой функции с подчинением внутреннему трудовому распорядку, при обеспечении работодателем надлежащих условий труда.

Признаки предпринимательской деятельности:

- самостоятельность
- рисковый характер
- направленность на систематическое получение прибыли

Основные направления публично-правового регулирования в

сфере предпринимательской деятельности:

- установление порядка государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности – индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, т.е. процедуры приобретения ими статуса предпринимателя;
- регулирование отношений, связанных с лицензированием отдельных видов деятельности;
- антимонопольное регулирование;
- регулирование отношений по стандартизации;
- охрана предпринимательства путем установления публично-правовых санкций за правонарушения в сфере предпринимательской деятельности.

Предпринимательская деятельность может осуществляться в двух формах:

- без образования юридического (индивидуальное предпринимательство) и
- с образованием юридического лица, т.о.

Субъектами предпринимательской деятельности являются:

- граждане (индивидуальные предприниматели)
- юридические лица.

Основой предпринимательства, обеспечивающей его самостоятельность, как экономическую, так и организационную, является собственность на средства производства.

Граждане (физические лица) как субъекты предпринимательской деятельности

Для приобретения статуса индивидуального предпринимателя необходимы общие предпосылки участия гражданина в имущественном обороте, а именно гражданская правоспособность и гражданская дееспособность.

Правоспособность гражданина - способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами.

Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

Содержание правоспособности граждан

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, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Дееспособность гражданина - способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста.

В случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения восемнадцати лет, гражданин, не достигший восемнадцатилетнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак.

Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения восемнадцати лет.

При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом.

Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом.

Несоблюдение установленных законом условий и порядка ограничения дееспособности граждан или их права заниматься предпринимательской либо иной деятельностью влечет недействительность акта государственного или иного органа, устанавливающего соответствующее ограничение.

Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом.

Предпринимательская деятельность гражданина

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Юридические лица как субъекты предпринимательской деятельности

Понятие юридического лица

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.

Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.

Правоспособность юридического лица

Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

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

Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент внесения записи о его исключении из единого государственного реестра юридических лиц.

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, определяемом законом о государственной регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц.

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами.

Юридические лица, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом.

Лицензия – это разрешение на осуществление некоторых видов деятельности, в том числе предпринимательской, выдаваемое специально уполномоченным органом государственного управления (лицензирующим органом). Смысл лицензирования заключается в том, что лицензирующие органы получают возможность контролировать соблюдение лицензиатами установленных законом требований и условий осуществления лицензируемых видов деятельности.

Стандартизация – это установление требований к товарам (работам, услугам) в целях обеспечения их безопасности, качества, технической и информационной совместимости, взаимозаменяемости. Обязательные требования к товарам устанавливаются государственными органами в государственных и отраслевых стандартах.

Объектом права собственности являются вещи (движимые, недвижимые; делимые, неделимые; сложные; главная вещь и принадлежности), деньги, ц/б, имущественные права, работы и услуги...

Виды объектов гражданских прав

К объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том

числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследования, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте.

Виды объектов гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объекты, изъятые из оборота), должны быть прямо указаны в законе.

Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты, ограниченно оборотоспособные), определяются в порядке, установленном законом.

Земля и другие природные ресурсы могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами в той мере, в какой их оборот допускается законами о земле и других природных ресурсах.

Недвижимые и движимые вещи

К недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения, объекты незавершенного строительства.

К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым имуществом. Регистрация прав на движимые вещи не требуется, кроме случаев, указанных в законе.

Государственная регистрация недвижимости

Право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре органами, осуществляющими государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней. Регистрации подлежат: право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными законами.

Предприятием как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.

Предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью.

Неделимые вещи

Вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения, признается неделимой.

Сложные вещи

Если разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее использование их по общему назначению, они рассматриваются как одна вещь (сложная вещь).

Главная вещь и принадлежность

Вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной, вещи и связанная с ней общим назначением (принадлежность), следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное.

Плоды, продукция и доходы

Поступления, полученные в результате использования имущества (плоды, продукция, доходы), принадлежат лицу, использующему это имущество на законном основании, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором об использовании этого имущества.

Животные

К животным применяются общие правила об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное.

Интеллектуальная собственность

В случаях и в порядке, установленных настоящим Кодексом и другими законами, признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.).

Служебная и коммерческая тайна

Информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Деньги (валюта)

Рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации.

Платежи на территории Российской Федерации осуществляются путем наличных и безналичных расчетов.

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА: ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ. СОЗДАНИЕ, РЕОРГАНИЗАЦИЯ, ЛИКВИДАЦИЯ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Вопросы:

1. Виды юридических лиц.
2. Реорганизация юридических лиц.
3. Ликвидация юридических лиц
4. Банкротство.

Виды юридических лиц

В действующем российском гражданском законодательстве все юридические лица в зависимости от характера деятельности разделяются прежде всего на коммерческие и некоммерческие организации. **К коммерческим** относятся организации, имеющие в качестве основной цели своей деятельности получение прибыли (п. 1 ст. 50 ГК). Полученную прибыль они в дальнейшем тем или иным способом распределяют между своими участниками (учредителями). Это - хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия. Ни в каких иных организационно-правовых формах, кроме названных, коммерческие организации создаваться не могут (п. 2 ст. 50 ГК). Таким образом, законодатель намеренно ограничил перечень постоянных, профессиональных участников оборота. Статус коммерческой организации дает возможность весьма широкого участия в гражданском обороте (в частности, на базе общей, а не специальной правоспособности, которая предоставляется всем таким организациям, за исключением унитарных предприятий), но влечет и предъявление повышенных требований к деятельности соответствующего юридического лица (например, с точки зрения условий имущественной ответственности).

К некоммерческим организациям относятся потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации (объединения), учреждения, фонды и другие прямо предусмотренные законом виды юридических лиц (например, торгово-промышленные палаты и некоммерческие партнерства). Гражданский кодекс не содержит исчерпывающего перечня некоммерческих организаций, но предусматривает возможность их появления только в формах, установленных законом (п. 3 ст. 50 ГК). Таким образом, остается по сути непоколебленным замкнутый перечень видов юридических лиц.

Прекращение юридического лица путем реорганизации

Деятельность юридического лица прекращается посредством его реорганизации или ликвидации. Реорганизация юридического лица осуществляется в таких формах, как:

слияние нескольких юридических лиц в одно;

присоединение одного или нескольких юридических лиц к другому;

разделение юридического лица на несколько самостоятельных организаций;

выделение из состава юридического лица (не прекращающего при этом своей деятельности) одного или нескольких новых юридических лиц;

преобразование юридического лица из одной организационно-правовой формы в другую (п. 1 ст. 57 ГК).

Во всех этих случаях, за исключением выделения, прекращается деятельность по крайней мере одного юридического лица, однако все его права и обязанности не прекращаются, а переходят к вновь созданным (а в случаях присоединения - к существующим) юридическим лицам в порядке правопреемства, причем универсального (во всей своей совокупности). Правопреемство происходит и при выделении, ибо к вновь создаваемому (выделяющемуся) юридическому лицу и в этом случае переходит часть прав и обязанностей остающегося юридического лица. Следовательно, реорганизация юридического лица влечет появление универсального правопреемства (даже не будучи связанной с прекращением его деятельности в случае выделения или при отсутствии нового юридического лица в случаях присоединения или преобразования).

При этом почти во всех случаях реорганизации (кроме присоединения) возникают новые юридические лица, в связи с чем реорганизацию можно считать способом не только прекращения, но и возникновения юридических лиц. Таким образом, при реорганизации имеет место либо прекращение юридических лиц (присоединение), либо возникновение юридических лиц (выделение), либо и то, и другое (слияние, разделение, преобразование).

Особый случай реорганизации представляет собой преобразование, которое формально состоит в прекращении деятельности одного юридического лица и возникновении на его имущественной базе другого. Фактически же, в том числе и с имущественной точки зрения, юридическое лицо продолжает существовать, лишь меняя свою "одежду" (организационно-правовую форму). Действующий закон в отдельных случаях допускает возможность использования преобразования с целью изменения юридическим лицом своего "видового" статуса путем "превращения" коммерческой организации в некоммерческую и наоборот.

Реорганизация юридических лиц оформляется либо передаточным актом (балансом) (в случаях слияния, присоединения и преобразования), либо разделительным балансом (в случаях разделения и выделения) (ст. 58 ГК). В передаточном акте или в разделительном балансе должны содержаться положения о правопреемстве по всем без исключения правам и обязанностям реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и оспариваемые сторонами обязательства (п. 1 ст. 59 ГК).

Прекращение юридического лица путем ликвидации

Ликвидация юридического лица представляет собой способ прекра-

щения его деятельности при отсутствии универсального преемства в его правах и обязанностях (п. 1 ст. 61 ГК). Этим она принципиально отличается от реорганизации, в ходе которой весь комплекс прав и обязанностей прекращаемого юридического лица переходит к его правопреемнику (правопреемникам). В ходе ликвидации возможно лишь частичное (сингулярное) правопреемство: отдельные права прекращаемого юридического лица переходят к его кредиторам в ходе расчетов с ними, а после их удовлетворения - к участникам (учредителям), собственнику имущества ликвидируемого унитарного предприятия или учреждения либо к иным юридическим лицам, указанным в законе и (или) уставе ликвидируемой организации (п. 7 ст. 63 ГК), а обязанности (долги) могут возлагаться на лиц, несущих дополнительную (субсидиарную) ответственность по долгам ликвидируемого юридического лица (ср. п. 6 ст. 63 ГК).

Поскольку весь комплекс прав и обязанностей ликвидируемого юридического лица не переходит к правопреемникам, задача обеспечения прав и интересов кредиторов (других участников имущественного оборота) приобретает здесь еще большую важность, чем в случаях реорганизации. Поэтому закон устанавливает специальный порядок ликвидации юридического лица.

Ликвидация может осуществляться добровольно, по решению учредителей либо уполномоченного на то органа юридического лица, в частности, по истечении срока или с достижением целей, для которых оно создавалось (например, дирекция строящегося предприятия прекращает свою деятельность после сдачи готового объекта в эксплуатацию). Решение о добровольной ликвидации в связи с банкротством юридическое лицо может принять только совместно со своими кредиторами (п. 2 ст. 65 ГК). В отношении благотворительных и иных фондов добровольная ликвидация не допускается (п. 2 ст. 119 ГК, п. 2 ст. 18 Закона о некоммерческих организациях) для предотвращения возможных злоупотреблений в использовании собранного ими имущества.

Возможна и принудительная ликвидация в соответствии с судебным решением (п. 2 ст. 61 ГК). Основаниями для нее являются осуществление юридическим лицом своей деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо с неоднократным или грубым нарушением закона или иных правовых актов, а также противоречие этой деятельности законодательным запретам (в том числе при систематическом нарушении своей специальной правоспособности некоммерческой организацией). Случаи принудительной ликвидации юридического лица могут предусматриваться только Гражданским кодексом. К ним относится также признание судом недействительной регистрации юридического лица из-за допущенных при его создании неустраняемых нарушений законодательства, поскольку в этом случае "добровольная" по форме ликвидация юридического лица по сути носит вынужденный (принудительный) характер.

Несостоятельность (банкротство) юридического лица

Несостоятельность (банкротство) юридического лица наступает при его неспособности удовлетворить денежные требования кредиторов.

Банкротом могут быть признаны коммерческое юридическое лицо (исключение - казенное предприятие), а также потребительский кооператив, благотворительный и иной фонд по решению суда, а также по решению учредителей юридического лица.

Неспособным удовлетворить требования кредиторов признается лицо, не исполнившее свои обязательства в течение 3 месяцев с даты, когда оно должно было их исполнить.

Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом. Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы.

Процедуры банкротства включают:

- наблюдение;
- финансовое оздоровление (санация);
- внешнее управление;
- конкурсное производство;
- мировое соглашение.

Наблюдение - процедура, которая применяется к должнику для сохранности его имущества, анализа его финансового состояния, составления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов.

Финансовое оздоровление (санация) - процедура, которая подразумевает финансовую помощь должнику для погашения его обязательств и восстановления его платежеспособности.

Внешнее управление - процедура, при которой внешний управляющий проводит ряд мер по восстановлению платежеспособности организации. Эти меры осуществляются в соответствии с утвержденным на общем собрании кредиторов планом, который содержит условия и порядок реализации указанных мер, смету, расходы на их реализацию и иных расходов должника. Совокупный срок финансового оздоровления и внешнего управления не может превышать 2 года.

Конкурсное производство - процедура, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов - вводится сроком на 1 год и может быть продлено еще на 6 месяцев. Все полномочия по управлению делами организации-должника переходят в руки конкурсного управляющего. Имущество, составляющее конкурсную массу, по согласованию с кредиторами продается на публичных торгах. Из вырученной суммы удовлетворяются требования кредиторов. Действия конкурсного управляющего контролируются кредиторами и арбитражным судом. Требования кредиторов удовлетворяются в очередности, предусмотренной при ликвидации организаций. По завершении расчетов конкурсный управляющий представляет суду отчет. Рассмотрение

данного отчета и вынесение на его основе определения судом является основанием для внесения записи в Единый государственный реестр юридических лиц. С этого момента юридическое лицо считается ликвидированным.

Мировое соглашение - соглашение между должником и кредиторами по поводу прекращения производства по делу о банкротстве. Применение данной процедуры возможно на любой стадии. Сторонами соглашения являются общее собрание кредиторов и уполномоченных органов и руководитель должника - юридического лица, внешний управляющий или конкурсный управляющий. Мировое соглашение утверждается арбитражным судом.

ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ: ПОНЯТИЕ, СОДЕРЖАНИЕ, СУБЪЕКТЫ, ВИДЫ

Вопросы:

1. Содержание права собственности
2. Субъекты права собственности
3. Право хозяйственного ведения, право оперативного управления
4. Понятие и виды общей собственности

Содержание права собственности составляют правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению имуществом.

Субъекты права собственности, формы собственности

В Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

Имущество может находиться в собственности граждан и юридических лиц, а также Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований

В собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать гражданам или юридическим лицам.

Право государственной собственности

Государственной собственностью в Российской Федерации является имущество, принадлежащее на праве собственности Российской Федерации (федеральная собственность), и имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам Российской Федерации - республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам (собственность субъекта Российской Федерации).

Право муниципальной собственности

Имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, яв-

ляется муниципальной собственностью.

От имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления

Право хозяйственного ведения

Правом хозяйственного ведения наделяются унитарные предприятия: федеральные, государственные (субъектов федерации) и муниципальные. В соответствии со ст. 295 ГК РФ унитарное предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, последнее распоряжается самостоятельно за исключением случаев, установленных законом или иным правовым актом.

Право оперативного управления

Это право имеет еще более узкие по сравнению с правом хозяйственного ведения пределы имущественной самостоятельности субъектов - оно носит строго разрешительный характер и в целом строится по модели административных правоотношений.

При этом необходимо различать:

- право оперативного управления, установленное для деятельности казенных предприятий;

- право оперативного управления, на основе которого осуществляется имущественная деятельность учреждений, в том числе организаций, выполняющих функции государственного или муниципального управления.

Право оперативного управления, так же как и право хозяйственного ведения, включает правомочия владения, пользования, распоряжения. Но они поставлены здесь в строгие рамки отношений разрешительного порядка (кроме самостоятельной реализации продукции казенными предприятиями), определяемого актами собственника и финансовыми документами (сметой). В то же время в ГК РФ установлено правило, в какой-то мере выходящее за пределы права оперативного управления, о том, что "если в соответствии с учредительными документами учреждению предоставлено право осуществлять приносящую доходы деятельность, то доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе" (п. 2 ст. 298 ГК РФ).

Сервитут

Сервитут - это ограниченные права лица в отношении не принадлежащих ему земельного участка, а также зданий и сооружений. В том числе:

- право прохода;
- право проезда;
- право прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и мелиорации и т.д.;

- право доступа к водоему и др.

Установление сервитута, по ГК РФ, происходит путем заключения договора с возможностью установления платы за пользование земельным участком. Сервитут подлежит регистрации в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимость. Спорные вопросы решаются судом. Сервитут не имеет самостоятельного правового значения - он не может быть самостоятельным предметом купли-продажи, залога и т.д.

Приватизация государственного и муниципального имущества

Имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, может быть передано его собственником в собственность граждан и юридических лиц в порядке, предусмотренном законами о приватизации государственного и муниципального имущества.

Общая собственность

Общая собственность - это собственность на имущество, принадлежащее двум или нескольким лицам.

Общая собственность по общему правилу возникает из-за особенностей объекта гражданского права - при поступлении в собственность двух или более лиц неделимых вещей. Общая собственность на делимое имущество возникает в случаях, предусмотренных законом или договором.

Общая собственность в гражданском праве подразделяется на долевую и совместную.

Общая долевая собственность - общая собственность, в которой определена доля каждого собственника в праве.

Долевой характер собственности презюмируется (предполагается): общая собственность является долевой, за исключением случаев, когда законом предусматривается образование совместной собственности. Но и здесь по соглашению сторон (а при несогласии - судом) может быть установлена долевая собственность этих лиц.

Доли сторон считаются равными, если законом или соглашением сторон они не определены в иных размерах, например, в зависимости от вклада сособственника или произведенных им за свой счет улучшений имущества. Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников.

Иногда различают доли:

Реальные – например часть занимаемой площади (кухня, 1 комната площадью 18 кв.м) и

Идеальные – например ½ доли в праве на квартиру.

Вместе с тем каждый из сособственников вправе по своему усмотрению распорядиться своей долей. При этом при продаже доли постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается. Продавец обязан известить в письменной форме остальных участников о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены (за 1 месяц – на недвижимое имущество, за 10 дней – на движимое). В случае

нарушения преимущественного права покупки доли, любой участник общей собственности может требовать через суд признания договора с третьим лицом недействительным (в течение трех месяцев).

Владение и пользование имуществом при долевой собственности осуществляется по соглашению сторон; распределение же доходов, продукции, плодов и участие в расходах по содержанию имущества - соразмерно долям.

Общая совместная собственность - общая собственность, в которой доля каждого собственника не определена (например, имущество супругов, нажитое во время брака). Общая совместная собственность возникает исключительно в случаях, прямо предусмотренных законом. Участники совместной собственности сообща владеют и пользуются имуществом, распоряжаются им по согласию всех ее участников. Распоряжение имуществом одним из участников может быть признано недействительным по требованию остальных участников. Раздел совместной собственности и выдел из нее могут быть осуществлены после предварительного определения доли каждого участника общей собственности. Причем выдел доли может быть произведен и при взыскании по требованию кредитора долга с участника общей собственности (как долевой, так и совместной).

У супругов в общей собственности находится имущество, нажитое ими во время брака (если договором не установлено иное). Имущество, принадлежащее каждому супругу до вступления в брак, полученное одним из супругов в дар или в порядке наследования, а также вещи индивидуального пользования, кроме драгоценностей и предметов роскоши, являются собственностью данного супруга. На это имущество и на выделенную долю в совместной собственности может быть обращено взыскание по обязательствам одного из супругов.

СДЕЛКИ: ПОНЯТИЕ, ВИДЫ, ФОРМЫ

Вопросы:

1. Понятие и виды сделок.
2. Формы сделок.
3. Недействительность сделок.
4. Представительство. Доверенность.

Сделки. Понятие и виды

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей.

По числу субъектов (сторон) сделки могут быть:

- а) двух- или многосторонними (договоры);
- б) односторонними.

Договор - сделка, порождающая правовые последствия в результате согласованной воли двух (наиболее распространенная) либо трех и более сторон. Это наиболее типичная сделка, на основе которой в наибольшей мере выражаются начала гражданского права, принцип диспозитивности.

Односторонняя сделка - сделка, порождающая при наличии необходимых юридических предпосылок правовые последствия на основе воли одного субъекта (стороны); она может быть односторонне управомочивающей или односторонне обязывающей, создающей в силу закона или соглашения обязанности для других лиц. К этим сделкам применяются общие положения об обязательствах и договорах, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу сделки.

Особую разновидность образуют сделки, совершенные под условием.

Условие может быть:

- отлагательным, когда возникновение прав и обязанностей по сделке поставлено в зависимость от обстоятельства, в отношении которого неизвестно, наступит оно или нет;

- отменительным, когда от известного обстоятельства (в отношении которого неизвестно, наступит оно или нет) поставлено в зависимость прекращение прав и обязанностей сторон. Если одна из сторон, для которой ненаступление или наступление условий выгодно, недобросовестно воспрепятствовала или содействовала наступлению указанных условий, то это условие считается соответственно наступившим или ненаступившим.

Форма сделок

Для сделки юридически существенным является форма, в которой она совершена. Сделка может быть совершена в следующих формах.

Устной, когда для данной сделки не установлена письменная форма и из поведения лица явствует его воля совершить сделку. Если в законе или в договоре не установлено иное, устно могут совершаться все сделки, исполняемые при самом их совершении; при этом молчание признается выражением воли в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон.

Простой письменной, когда сделка, не требующая нотариального удостоверения, совершается путем составления документа, выражающего содержание сделки и подписанная лицами, совершающими сделку или должным образом ими уполномоченными. Использование при совершении сделки факсимильного воспроизведения подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается, если это предусмотрено законом или соглашением сторон. Если же гражданин вследствие физических недостатков, болезни или неграмотности не может собственноручно подписать сделку в простой письменной форме, то сделку может подписать другой гражданин по доверенности или с засвидетельствованием и удостоверением подписи, предусмотренным п. 3 ст. 160 ГК РФ.

Несоблюдение простой письменной формы может повлечь за собой недействительность сделки в случаях, указанных в законе (в частности, во

внешнеэкономических отношениях). В остальных случаях несоблюдение письменной формы лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства.

Нотариально удостоверенной письменной, когда совершение письменной сделки обусловлено ее нотариальным удостоверением, которое производится путем осуществления на документе удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, уполномоченным на совершение нотариальных действий. Такое удостоверение обязательно в случаях, указанных в законе или прямо предусмотренных соглашением сторон.

В соответствии с законом некоторые сделки (например, ипотека) обретают юридическое значение только после их **государственной регистрации** в уполномоченном на то государственном органе (например сделки с недвижимостью).

Несоблюдение нотариальной формы, а в случаях, предусмотренных законом, государственной регистрации сделки влечет ее недействительность. **Конклюдентные действия** – это действия лица, выражающие его волю установить правоотношение, но не в форме устного или письменного волеизъявления, а поведением, по которому можно сделать заключение о таком намерении (например: покупка товаров через автоматы, сдача багажа в камеру хранения и т.п.)

Недействительность сделок

Недействительностью признается порочность сделки, то есть действие, хотя бы "внешне" являющееся сделкой или только именуемое "сделкой", но совершенное с такими нарушениями, предусмотренными законом, которые делают его изначально ничтожным или оспоримым, вследствие чего оно либо не порождает те юридические последствия, которые преследовали субъекты, или эти последствия могут не наступить по решению суда.

Сделки, совершенные с правовыми нарушениями, подразделяются на два основных вида:

- а) ничтожные;
- б) оспоримые.

Общая характеристика рассматриваемых сделок такова:

- ничтожная сделка - та, которая недействительна (противоправна) "с самого начала", по самому своему существу и не требует признания ее недействительности судом. Требование о применении последствий недействительности такой сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом, судом по его собственной инициативе. В ГК РФ такие сделки предусмотрены в ст. 168-172;

- оспоримая сделка - та, которая может быть признана судом недействительной по основаниям, установленным ГК РФ. Требование о признании такой сделки недействительной может быть предъявлено лицом, указан-

ным в Гражданском кодексе. В ГК РФ такие сделки предусмотрены в ст. 173-179.

Основания недействительности сделок

ГК РФ предусматривает следующие основания недействительности сделок с одновременной оценкой их в качестве "ничтожных" или "оспоримых" и наступающих в этом случае правовых последствий.

Несоответствие сделки закону или иным правовым актам.

Такая сделка ничтожна, если закон не устанавливает, что она является оспоримой и не предусматривает иных правовых последствий.

Совершение сделки с целью, противной основам правопорядка и нравственности.

Такая сделка ничтожна. При этом ГК РФ предусматривает следующие последствия при исполнении указанной сделки при умысле обеих сторон:

а) в случае ее исполнения обеими сторонами "все полученное" по сделке взыскивается в доход Российской Федерации;

б) в случае же исполнения сделки одной стороной с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации "все полученное" по сделке и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного.

При наличии умысла лишь у одной из сторон все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей возмещение исполненного взыскивается в доход Российской Федерации.

Мнимая и притворная сделки

Эти сделки ничтожны. **Мнимая** - это сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия.

Притворная - сделка, совершенная с целью прикрыть другую сделку. В последнем случае применяются правила о сделке, которую стороны действительно имели в виду.

Совершение сделки гражданином, признанным недееспособным.

Такая сделка ничтожна. Каждая из сторон сделки обязана возвратить другой все полученное в натуре (или возместить его стоимость в деньгах при невозможности возвратить полученное в натуре; кроме того, - дееспособный обязан возместить реальный ущерб, если он знал или должен был знать о недееспособности другой стороны).

Совершение сделки несовершеннолетним до 14 лет.

Такая сделка (кроме мелких бытовых сделок) ничтожна. Ее последствия аналогичны последствиям сделки, совершенной недееспособным гражданином.

Совершение сделки юридическим лицом, выходящей за пределы его правоспособности или (по иной терминологии) - праводееспособности.

Такие сделки **оспоримы**. Они могут быть признаны недействительными по иску заинтересованных лиц (данного юридического лица, его учредителя, компетентного государственного органа и др.) в случаях, когда сделка совершена в противоречии с целями деятельности юридического

лица, содержанием лицензии, ее отсутствием на данную деятельность и т.д., если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности. Аналогичные по характеру нормы содержатся в ст. 174 ГК РФ, когда полномочия лица на совершение сделок ограничены договором либо полномочия органа юридического лица - его учредительными документами, другими обязательными нормами. Здесь также сделка может быть признана судом недействительной с указанными выше последствиями.

Совершение сделки несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет.

Такие сделки, если по закону требуется согласие законного представителя несовершеннолетнего, оспоримы. Они могут быть признаны судом недействительными по иску законных представителей, при этом каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке (натурой или в виде денежного возмещения).

Совершение сделки гражданином, ограниченным судом в дееспособности, кроме мелких бытовых сделок.

Такие сделки оспоримы. По иску попечителя они могут быть признаны судом недействительными, с возвращением каждой стороне другой всего полученного по сделке.

Совершение сделки гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими.

Такие сделки оспоримы. Они по иску самого гражданина, опекуна или другого гражданина, права которого нарушены сделкой, могут быть признаны недействительными, с возвращением каждой стороне другой всего полученного по сделке.

Совершение сделки под влиянием заблуждения.

Такие сделки, если заблуждение стороны имело существенное значение (то есть касалось природы сделки или качества предмета), являются оспоримыми. Они по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения, могут быть признаны судом недействительными, с возвращением каждой стороне другой всего полученного по сделке. Кроме того, стороны в соответствии с обстоятельствами дела обязаны возместить одна другой доказанный реальный ущерб.

Совершение сделки под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств.

Такие сделки, в том числе сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях (кабальная сделка), оспоримы. Они по иску потерпевшего могут быть признаны судом недействительными. При этом потерпевшему возвращается другой стороной все полученное по сделке и возмещается причиненный ему реальный ущерб. Имущество, полученное по сделке самим потерпевшим от другой стороны, а также причитавшееся ему в возмещение переданного другой стороне, обращается в доход Россий-

ской Федерации.

Последствия недействительности сделок

Сделки, совершенные с нарушением тех оснований (критериев), которые установлены Гражданским кодексом РФ, считаются недействительными - либо правонарушениями (ничтожные сделки), либо такими, когда после признания их недействительными судом (оспоримые сделки) они не порождают те последствия, на которые были направлены и стороны приводятся в первоначальное положение; по ряду ничтожных сделок ГК РФ применяет к виновной стороне штрафные санкции - все полученное по такой сделке взыскивается в доход Российской Федерации.

Реституция - это возвращение сторонами друг другу всего полученного по исполненной сделке.

В соответствии с п. 2 ст. 167 ГК РФ при недействительности сделки каждая из сторон обязана возратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) - возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Реституция может быть:

- двусторонней, когда обе стороны на равных получают обратно все ранее исполненное по сделке (ст. 171, 175, 177 и др.);

- односторонней, когда обратно возвращение исполненного производится только в отношении другой (обычно - невиновной, потерпевшей и др.) стороне.

Представительство - это отношение, в соответствии с которым сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого), в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акта уполномоченного на то органа (государственного, местного самоуправления), непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Представитель не вправе совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является (кроме коммерческого представительства), а также в отношении сделок, которые по своему характеру лицо может совершить только лично.

Особые черты, по ГК РФ, имеет коммерческое представительство. Оно характеризуется тем, что представитель является лицом, постоянно и самостоятельно представляющим от имени предпринимателей разных сторон (при их согласии) при заключении ими договоров и по иным вопросам в области предпринимательской деятельности. Коммерческое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на вознаграждение и, главное, на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний - также и

доверенности.

Доверенность - это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами.

Доверенность на совершение сделок в нотариальной форме должна быть удостоверена нотариусом. Согласно п. 3 ст. 185 ГК РФ к нотариально удостоверенным доверенностям приравнивается ряд документов, именуемых "доверенностями", заверяемых в отношении военнослужащих и других лиц, находящихся в госпиталях, - ответственными работниками лечебных учреждений; в отношении лиц, находящихся в местах лишения свободы, - начальниками соответствующих учреждений; на получение заработной платы и иных платежей - руководителями организаций и т.д. (всего - шесть случаев). Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя с приложением печати этой организации; кроме того, в доверенности на получение денег, иных имущественных ценностей должна быть подпись главного (старшего) бухгалтера организации.

Срок действия доверенности не ограничен. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения.

Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна.

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Оно может передоверить их совершение другому лицу, если уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность.

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, по общему правилу должна быть нотариально удостоверена. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

Действие доверенности прекращается вследствие:

- 1) истечения срока доверенности;
- 2) отмены доверенности лицом, выдавшим ее;
- 3) отказа лица, которому выдана доверенность;
- 4) прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;
- 5) прекращения юридического лица, которому выдана доверенность;
- 6) смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- 7) смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Лицо, выдавшее доверенность, может во всякое время отменить доверенность или передоверие, а лицо, которому доверенность выдана, - отказаться от нее. Соглашение об отказе от этих прав ничтожно.

По содержанию и объему полномочий, которыми наделяется представитель, различаются три вида доверенности:

1) генеральные (общие) доверенности выдаются представителю для совершения разнообразных сделок в течение определенного периода времени. Пример такой доверенности - доверенность, выдаваемая руководителю филиала юридического лица;

2) специальные доверенности выдаются на совершение ряда однородных сделок. К ним можно отнести доверенности для представительства в суде, на получение товарно-материальных ценностей от грузоперевозчика и т.п.;

3) разовые доверенности выдаются для совершения строго определенной сделки.

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР: СОДЕРЖАНИЕ, ВИДЫ

Вопросы:

1. Понятие и содержание договора.
2. Классификации договоров.
3. Заключение, изменение и расторжение договоров.

Договором признается соглашение двух или более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 ГК РФ). Таким образом, любой договор является сделкой и, все двух- и многосторонние сделки являются договорами. Поэтому к договору применяются все правовые условия сделок, в том числе состав сделки, условия действительности сделок, основания и последствия недействительности.

Содержание договора составляют его условия:

Содержание договора образуют его условия. Содержание договора необходимо отличать от содержания обязательственного отношения, порождаемого договором, которое образуют права и обязанности сторон.

В содержании договора выделяют три группы условий. Первую группу условий образуют существенные условия договора.

Существенные условия договора определены в ст. 432 ГК РФ. Без согласования существенных условий договора договор не считается заключенным. К существенным относятся три вида условий:

1) Условие о предмете договора. Это условие существенно в любом договоре, даже если нет специального указания в законе, например, в договоре дарения.

2) Условия, которые названы в качестве существенных или необходимых для договоров данного вида в законе и иных правовых актах. Для определения существенности условий договора законодателем используется специальный прием юридической техники: в законе или ином правовом акте указывается, что данное условие является существенным, как это сде-

лано в договоре о залоге, или используется формулировка: "в договоре должны быть указаны".

3) Условия, на которых настаивает хотя бы одна сторона.

Вторую группу условий образуют **обычные условия** - это условия, которые сформулированы в нормах закона, включение или невключение таких условий в договор значения не имеет, в том числе и для признания договора заключенным или незаключенным. Стороны, заключая договор, соглашаются и этими условиями. Условия могут быть сформулированы в законе в качестве императивной или диспозитивной нормы. Так, если норма диспозитивна и стороны желают изменить ее содержание в договоре, то такое условие становится существенным. Если норма закона является императивной, то стороны, даже включив ее в договор, изменить своим соглашением ее содержания не могут. Следовательно, такие императивные нормы, будучи включенными в договор, всегда останутся обычными условиями договора.

Выделяют также еще одну группу условий - **случайные условия** - это условия вообще не обязательные для договоров данного вида, но на их включении в договор настаивает хотя бы одна из сторон. Например, если сторона настаивает на специальной упаковке товара для продажи. Представляется, что если стороны настаивают на включении таких условий в договор, то они становятся существенными.

Форма договора – это способ, посредством которого стороны выражают свою волю на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей и в котором воплощается содержание договора., т.е. способ согласования волеизъявления сторон. Т.о. сделка может быть совершена в следующих формах:

- конклюдентными действиями;
- устно;
- письменно (простая и нотариальная формы)

Классификация договоров

Договоры подлежат классификации по различным основаниям.

1) В зависимости от момента, с которого договор считается заключенным, все гражданско-правовые договоры делятся на **реальные и консенсуальные**. Если консенсуальный договор считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения, то для заключения реального договора, помимо достижения между сторонами соглашения, требуется также передача вещи и реальный договор считается заключенным с момента такой передачи.

2) В зависимости от наличия или отсутствия основания договоры делятся на **абстрактные и каузальные**.

3) По структуре содержания, возникающего на основании договора обязательственного отношения, договоры делятся на **односторонние**, то есть такие договоры, которые порождают для одной стороны только права, а для другой - только обязанности, и **двусторонние или взаимные**, то есть

договоры, которые порождают права и обязанности для обеих сторон. Не следует смешивать эту классификацию с делением сделок на односторонние и двусторонние (многосторонние), которое производится по иному основанию - субъектному составу сделки.

4) В зависимости от количества участвующих в договоре сторон договоры делятся на **двусторонние и многосторонние**. В двустороннем договоре воли сторон имеют противоположную направленность. Так, в договоре купли-продажи воля одной стороны направлена на то, чтобы купить, а другой - на то, чтобы продать. В многостороннем договоре воли сторон являются не противоположными, а сонаправленными. Примером многостороннего договора является договор о совместной деятельности.

5) В зависимости от наличия или отсутствия встречного предоставления договоры делятся на **возмездные и безвозмездные**. В соответствии с п. 3 ст. 423 ГК РФ договоры предполагаются возмездными, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное. Ст. 424 ГК устанавливает, что если в возмездном договоре цена не определена, то это обстоятельство не делает договор незаключенным, а исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги (п. 3 ст. 424 ГК РФ).

6) Договоры делятся на договоры, **заключенные в пользу контрагента, и договоры, заключенные в пользу третьего лица**. Договор, как правило, порождает возникновение прав и обязанностей в отношении его сторон. По договорам, заключенным в пользу третьего лица права приобретает лицо, которое в заключении договора не участвовало, а должник по требованию третьего лица обязан исполнить обязательство в его пользу.

7) Договоры в гражданском праве делятся на **окончательные и предварительные**. Окончательный договор - это основной договор, предметом которого является передача имущества, выполнение работ, оказание услуг. Предварительный договор не порождает у сторон прав и обязанностей по передаче имущества, выполнению работ и оказанию услуг. На основании предварительного договора у сторон возникает единственная обязанность - обязанность заключить в будущем основной, окончательный договор на условиях, определенных в предварительном договоре.

8) По юридической значимости договоры могут быть подразделены на **главные и придаточные**. Главные договоры существуют независимо от придаточного. Придаточные договоры независимо от главного договора существовать не могут, связаны с ним и следуют его судьбе. К придаточным договорам относятся договоры о залоге, неустойке, поручительстве, соглашения о задатке. При прекращении главного договора или признании его недействительным подлежит прекращению или признается недействительным и придаточный (акцессорный) договор.

9) Договоры делятся на **поименованные и непоименованные**. К поименованным относятся все договоры, которые прямо названы в ГК и

иных правовых актах, к непоименованным - те договоры, которые прямо в ГК или иных правовых актах не называются. В соответствии со ст. 8 ГК РФ, стороны могут заключить любой договор, в том числе и не предусмотренный законом, но не противоречащий ему.

10) Договоры делятся на **взаимосогласованные и договоры о присоединении**. В силу принципа свободы договора условия договора определяются по соглашению сторон, то есть большинство договоров в гражданском праве являются взаимосогласованными. В соответствии с п. 1 ст. 428 ГК РФ, договором присоединения является договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и принимаются другой стороной не иначе как путем присоединения к договору в целом. Таким образом, вторая сторона ни обсуждать, ни изменять предложенные условия не может, такая сторона вправе или присоединиться к установленным другой стороной условиям в целом или отказаться от договора.

11) Договоры в гражданском праве делятся на **свободно заключаемые и обязательные к заключению хотя бы для одной из сторон**. Большинство договоров являются свободно заключаемыми. К договорам, заключение которых обязательно хотя бы для одной из сторон относятся публичный договор, договор, заключаемый во исполнение заключенного ранее предварительного договора и некоторые отдельные виды гражданско-правовых договоров, предусмотренные особенной частью ГК РФ и иными нормативно-правовыми актами.

12) Публичный договор

Ст. 426 ГК РФ называет публичным договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация должна по характеру своей деятельности осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится. Можно выделить следующие признаки публичного договора.

1) Публичный договор заключается в сфере социально-значимой деятельности субъектов:

- розничной торговли;
- перевозки транспортом общего пользования; - оказания услуг связи, медицинских, гостиничных услуг; - оказания услуг банками по привлечению денежных средств во вклады и др.

2) Обязанной стороной в таком договоре всегда выступает контрагент - коммерческая организация.

3) Второй стороной публичного договора может быть как физическое, так и юридическое лицо.

4) Публичный договор заключается на равных для всех лиц условиях, за исключением случаев, когда законом или правовыми актами устанавливаются льготы для тех или иных категорий потребителей.

Порядок заключения договора

Процесс заключения договора включает в себя две стадии: **предложение заключить договор (оферта) и принятие этого предложения (акцепт).**

Оферта должна удовлетворять двум обязательным требованиям: во-первых, она должна содержать все существенные условия договора (в соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ "договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора"); во-вторых, оферта должна быть обращена к определенному лицу или лицам. При несоблюдении любого из этих требований сделанное предложение рассматривается не как оферта, а как приглашение делать оферты или вызов на оферту (п. 1 ст. 437).

Расторжение договора

1) Поскольку договор является соглашением сторон, то изменение и расторжение договора производится по общему правилу только по соглашению сторон.

2) Расторжение договора по инициативе одной из сторон имеет две разновидности. Первая - это расторжение договора посредством обращения в суд. Расторжение договора в судебном порядке возможно в трех случаях:

- в случае существенного нарушения договора другой стороной;
- в случае существенного изменения обстоятельств;
- в других случаях, предусмотренных законом или договором.

Вторая разновидность расторжения договора по инициативе одной стороны - это одностороннее расторжение, осуществляемое без участия суда в форме одностороннего отказа от исполнения договора, в случаях, когда такая возможность предусмотрена законом или договором (п. 3 ст. 450 ГК РФ). Это правило является исключением по отношению к судебному порядку расторжения договора.

Изменение договора

Изменение договора производится только в исключительных случаях, предусмотренных законом. Ст. 451 ГК РФ исходит из того, что по общему правилу при существенном изменении обстоятельств производится не изменение договора, а его расторжение, т.к. изменение договора всегда сопряжено с возложением обязанности его исполнить на заведомо неприемлемых хотя бы для одной из сторон условиях. Изменение договора при существенном изменении обстоятельств (о существенном изменении обстоятельств см. выше) производится только в исключительных случаях, предусмотренных законом, при этом только, если:

- а) расторжение договора противоречит общественным интересам;
- б) расторжение договора повлечет значительный ущерб для контрагента.

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВО: СОДЕРЖАНИЕ, СТОРОНЫ, ИСПОЛНЕНИЕ, ПРЕКРАЩЕНИЕ

Вопросы:

1. Понятие обязательств.
2. Объект и содержание обязательств.
3. Стороны в обязательствах.
4. Исполнение обязательств.

Гражданско-правовое обязательство. Общие положения

Обязательство - это гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а другая сторона - кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Объект и содержание обязательства

Объектом (или предметом) обязательства является то, по поводу чего оно возникает и существует. Как следует из определения, обязательства возникают по поводу действий должника, таких как передача имущества (в том числе вещей, прав и т.п.), выполнение работ, уплата денег, оказание услуг и т.п. Таким образом, объектом обязательства является определенное действие, обеспечивающее перемещение (товарообмен) определенных материальных благ, то есть такие действия, в которых, как отмечалось при характеристике объекта права, определяющее значение в большинстве случаев имеет результат действий. Иногда объектом (предметом) обязательства именуют (в том числе и в законе) и само материальное благо, по поводу которого возникает обязательство (вещь, результат работы, услуга и т.д.).

Субъектами обязательства являются:

- лицо, управомоченное требовать определенного действия, - **кредитор**;
- лицо, обязанное совершить такое действие, - **должник**.

В соответствии с этим в большинстве обязательств различаются две стороны: сторона кредитора и сторона должника.

В обязательстве помимо должника и кредитора могут участвовать и иные субъекты - третьи лица. Так, по общему правилу должник может возложить исполнение обязательства на третье лицо, и кредитор обязан принять такое исполнение. Существуют обязательства в пользу третьих лиц (например, банковский вклад в пользу третьего лица).

Обязательство не может создавать обязанности для третьих лиц.

Указание на то, что в обязательстве участвуют, как правило, две стороны, не означает, что участниками обязательства во всех случаях являются непременно два лица.

Существуют обязательства с множественностью лиц (три и более

участников).

Множественность может быть на стороне кредитора (активная множественность) и на стороне должника (пассивная множественность). Бывает и смешанная множественность (в обязательстве несколько кредиторов (множественность на стороне кредитора) и несколько должников (множественность на стороне должника)).

При множественности лиц обязательство может быть долевым или солидарным.

В долевым обязательстве каждый кредитор вправе требовать исполнения обязательства в определенной доле, а каждый должник обязан исполнять обязательство в определенной доле. Доли предполагаются равными, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или условий обязательства.

Обязательства с множественностью лиц по общему правилу являются долевыми.

Суть солидарного обязательства состоит в том, что до тех пор, пока обязательство полностью не исполнено, любой из солидарных должников считается обязанным его исполнить; любой из солидарных кредиторов вправе требовать исполнения.

Солидарные обязательства возникают, если это

- предусмотрено договором;
- установлено законом (при неделимости предмета обязательства, при совместном причинении вреда и т.д.).

Кредитор вправе требовать исполнения солидарной обязанности как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Исполнение обязательства одним из должников в полном объеме прекращает обязательство перед кредитором. Одновременно возникает обязательство между этим должником и его содолжниками.

Должник, исполнивший обязательство, становится кредитором. Такое обязательство, как уже говорилось, именуется **регрессным**. В силу регрессного обязательства одно лицо, выполнившее обязанность за другое, имеет право требовать от этого лица возмещения понесенных затрат. В данном случае существо регрессного обязательства состоит в следующем: должник, исполнивший обязательство, имеет право требовать исполненного от остальных должников (содолжников) в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого.

Перемена лиц в обязательстве

Перемена лиц в обязательстве - это осуществляемый в соответствии с требованиями ГК РФ переход прав и обязанностей участников обязательства от одних лиц к другим.

Переход права (требования) или уступка требования - замена кредитора в правоотношении.

Переход права (требования) к другому лицу возможен:

- на основании закона;
- по сделке (уступка требования).

Не допускается переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью.

Правила о переходе прав кредитора не применяются к регрессным обязательствам.

Для перехода права требования к другому лицу согласия должника не требуется, если иное не предусмотрено законом или договором. Однако должник должен быть письменно извещен о переходе прав кредитора к другому лицу. В противном случае исполнение обязательства первоначальному кредитору признается надлежащим.

Переход права может быть выражен в виде сделки уступки требования (цессии). Такая сделка допускается, если она не противоречит закону, иным правовым актам или договору. Без согласия должника не допускается уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника.

Перевод долга - это замена должника в правоотношении.

Такой перевод долга допускается только с согласия кредитора.

Уступка требования (цессия) и перевод долга, основанные на сделке, совершенной в простой письменной или нотариальной форме, должны быть совершены в соответствующей форме.

Если обязательство основано на сделке, подлежащей государственной регистрации, то уступка требования и перевод долга должны быть зарегистрированы, если иное не установлено законом.

Исполнение обязательства. Общие положения

Исполнение обязательства - это совершение действия, составляющего объект обязательства.

Принято выделять несколько принципов исполнения обязательств. Это принципы:

1) надлежащего исполнения, то есть обязательства должны исполняться в соответствии с требованиями закона и условиями обязательства:

- надлежащим лицом
- надлежащему лицу
- в надлежащем месте
- в надлежащее время
- надлежащим способом;

2) реального исполнения (обязательства должны исполняться в натуре), то есть должник обязан совершать именно те действия, которые составляют объект обязательства; замена предмета исполнения по общему правилу не допускается;

3) недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения его условий (стабильности обязательства). Такой отказ и такое изменение условий допускаются только в случаях,

предусмотренных законом (например, ст. 717 ГК РФ). Если, однако, обязательство связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, то односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

Предмет, срок и место исполнения обязательства

По обязательству должник обязан передать именно ту вещь, которую обязался передать, выполнить именно ту работу или оказать именно ту услугу, по поводу которых и возникло обязательство, возместить причиненный вред и т.д.

Обязательство должно быть исполнено в надлежащий срок.

Меньшая часть обязательств исполняется в момент возникновения прав и обязанностей (например, розничная купля-продажа). Чаще обязательство предусматривает день исполнения или период времени, в который оно должно быть исполнено. Соответственно надлежащим будет считаться исполнение в указанный день или в любой момент в пределах обозначенного периода времени. Если же из обязательства не следует срок его исполнения, то оно должно быть исполнено в разумный срок. При несоблюдении данного требования, а также в том случае, когда срок исполнения обязательства определен моментом востребования, должник обязан произвести исполнение в семидневный срок со дня предъявления кредитором соответствующего требования, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из закона, иных правовых актов, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа обязательства.

По общему правилу должник вправе исполнить обязательство досрочно. Иное может быть предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства либо следовать из его существа. Если же обязательство связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, то действует прямо противоположное правило - досрочное исполнение недопустимо. В этом случае обязательство можно исполнить до срока только в случаях, когда это предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства либо следует из обычаев делового оборота или существа обязательства.

Обязательство должно исполняться в надлежащем месте. Под местом исполнения обязательства понимается географический пункт, в котором должник обязан исполнить обязательство.

Место исполнения обязательства обычно определяется законом, иными правовыми актами или договором. Иногда оно может быть определено исходя из обычаев делового оборота или существа обязательства. Если невозможно определить место исполнения обязательства, то оно должно быть исполнено:

1) по обязательству передать недвижимость (например, из договора купли-продажи недвижимости) - в месте нахождения имущества;

2) по обязательству передать имущество, предусматривающему его перевозку, - в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;

3) по другим обязательствам предпринимателя передать имущество - в месте изготовления или хранения соответствующего имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;

4) по денежному обязательству - в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства (в месте нахождения юридического лица - кредитора). Если кредитор изменил место жительства (место нахождения) и известил об этом должника, то обязательство должно исполняться в новом месте жительства (месте нахождения) кредитора, с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменной места исполнения;

5) по всем другим обязательствам - в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо - в месте его нахождения.

СПОСОБЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ. ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Вопросы:

1. Способы исполнения обязательств.
2. Обеспечение исполнения обязательств.
3. Прекращение обязательств.

Способы исполнения обязательства. Встречные обязательства

Обязательства должны исполняться надлежащим способом. Это означает, что при исполнении обязательства должен соблюдаться установленный законом, иными правовыми актами или договором, либо следующий из обычаев делового оборота или существа обязательства порядок действий сторон в процессе исполнения обязательства.

Обеспечение исполнения обязательства

Обеспечение исполнения обязательств есть использование установленных законом или договором обеспечительных мер (способов) имущественного характера, существующих в виде акцессорных (дополнительных) обязательств, стимулирующих должника к исполнению обязательства и (или) иным образом гарантирующих защиту имущественного интереса кредитора в случае неисправности должника.

Установление любого способа обеспечения обязательства означает возможность наступления имущественных последствий. Они могут наступить только при неисправности должника (неисполнении или ненадлежащем исполнении основного обязательства).

Обязательства могут обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или

договором.

Неустойка

Неустойка (штраф, пеня) - это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

Неустойка является одним из наиболее распространенных способов обеспечения исполнения обязательств как в отношениях между юридическими лицами, так и в отношениях, складывающихся между юридическими лицами и гражданами. В правовых связях между гражданами неустойка встречается сравнительно редко.

По основаниям возникновения неустойка подразделяется на законную и договорную.

В зависимости от методов исчисления неустойки принято различать:

- 1) собственно неустойку (неустойку в узком смысле);
- 2) штраф;
- 3) пенью.

Пеня представляет собой определенную денежную сумму, которую должник обязан уплатить кредитору за каждый день (или иной период) просрочки.

Штраф и собственно неустойка определяются либо в процентном отношении от какой-либо суммы, либо в твердой денежной сумме.

Залог

- это правоотношение, в силу которого кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

Участниками залогового правоотношения являются залогодержатель и залогодатель.

Залогодержателем является лицо, которому в залог передается имущество. Им является кредитор по обеспечиваемому залогом обязательству.

Залогодателем выступает лицо, которое передает имущество в залог. Обычно им является должник по основному (обеспечиваемому залогом) обязательству.

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования). Из этого правила есть два исключения. Во-первых, не допускается передача в залог:

- а) имущества, изъятого из оборота;
- б) требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности, требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом;
- в) отдельных видов имущества в случаях, предусмотренных законом

(например, законом может быть ограничен или запрещен залог отдельных видов имущества граждан, на которые в соответствии с гражданско-процессуальным законодательством не допускается обращение взыскания и т.д.). Во-вторых, залог отдельных видов имущества может быть ограничен.

Удержание имущества должника

Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Кредитор, удерживающий вещь должника, имеет право на возмещение расходов по хранению данной вещи (ст. 15 ГК РФ). Правами пользования и распоряжения удерживаемой вещью кредитор не обладает.

Поручительство

- это гражданско-правовой договор, в соответствии с которым одна сторона (поручитель) обязывается перед кредитором другого лица (должника) отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Поручительством могут обеспечиваться как существующие обязательства, так и обязательства, которые возникнут в будущем.

В результате заключения договора поручительства кредитор имеет возможность потребовать исполнения обязательства не только от должника, но и от поручителя, если должник не исполняет свое обязательство либо исполняет его ненадлежащим образом. В этом и проявляется обеспечительный характер поручительства.

По общему правилу должник и поручитель несут солидарную ответственность: кредитор вправе требовать исполнения обязательства как от должника и поручителя совместно, так и от любого из них в отдельности, причем как полностью, так и в части долга.

Банковская гарантия

Банковской гарантией признается письменное обязательство банка, иного кредитного учреждения или страховой организации (гаранта), принятое на себя по просьбе другого лица (принципала), в силу которого гарант при наличии условий, предусмотренных данным обязательством и по требованию кредитора принципала (бенефициара), должен уплатить последнему определенную денежную сумму.

Банковская гарантия характеризуется следующими чертами:

1) самостоятельностью, независимостью от обеспечиваемого ею обязательства, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство. В этом основное отличие банковской гарантии от других способов обеспечения исполнения обязательств, которые носят акцессорный характер;

2) безотзывностью. Гарант вправе отозвать гарантию только в том случае, если в ней предусмотрена такая возможность;

3) непередаваемостью прав. Бенефициар может уступить третьему лицу принадлежащее ему по банковской гарантии право требования к гаранту лишь в том случае, если такая возможность предусмотрена в самой гарантии;

4) возмездностью. За выдачу гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение;

5) высокой степенью формализованности отношений. Проявляется она, например, в том, что даже если у бенефициара есть основания требовать от гаранта исполнения обязательства, предусмотренного гарантией, но документы, приложенные к соответствующему требованию бенефициара, не соответствуют условиям гарантии, то гарант отказывается в удовлетворении такого требования.

Субъектный состав банковской гарантии достаточно специфичен.

В отношениях, возникающих по поводу банковской гарантии, участвуют три субъекта:

а) гарант. Им может быть только банк, иное кредитное учреждение или страховая организация;

б) принципал. Им является лицо, которое в каком-либо обязательстве (кредитном, из договора купли-продажи, аренды, подряда и т.п.) выступает в качестве должника;

в) бенефициар. Им является кредитор принципала по обеспечиваемому банковской гарантией обязательству.

Принципалами и бенефициарами могут быть любые субъекты гражданского права.

Задаток

- это денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

Как следует из приведенного определения, задаток выполняет три функции.

Во-первых, платежную - задаток передается "в счет причитающихся... платежей".

Во-вторых, доказательственную (удостоверительную) - задаток передается "в доказательство заключения договора".

В-третьих, обеспечительную - задаток передается в обеспечение исполнения основного обязательства. Стороны соглашения о задатке отдают себе отчет в том, что сторона, не исполнившая обязательство, теряет сумму задатка.

Указанные обстоятельства позволяют обнаружить сходство и различие задатка и аванса.

Аванс всегда выполняет платежную функцию, может выполнять доказательственную, но в отличие от задатка никогда не выполняет обеспечительной функции. Если передан аванс и обязательство не исполнено либо вообще не возникло, то сторона, получившая соответствующую сумму,

обязана вернуть ее в том же размере.

Поскольку нередко бывает трудно установить, является ли сумма, переданная в счет причитающихся от стороны по договору платежей, задатком или авансом, постольку в закон включено правило о том, что в случае сомнения эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное.

Соглашение о задатке независимо от суммы должно быть совершено в письменной форме. Однако несоблюдение установленной формы не влечет недействительности соглашения. В этом случае, если не доказано иное, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса.

Последствия неисполнения обязательства, обеспеченного задатком, предусмотрены п. 2 ст. 381 ГК РФ: если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Понятие прекращения обязательства. Прекращение обязательства есть отпадение правовой связанности его субъектов, утрачивающих вследствие этого субъективные права и обязанности, составляющие содержание обязательства.

Основания прекращения обязательства. Обязательства прекращаются по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом, другими законами, иными нормативными актами или договором (п. 1 ст. 407).

Основание прекращения обязательств образуют правопрекращающие юридические факты. Одни из них возникают по воле участников и по своей природе являются сделками. К их числу относятся: надлежащее исполнение, отступное, зачет, новация, прощение долга. Другие прекращают обязательство независимо от воли сторон: совпадение должника и кредитора в одном лице, невозможность исполнения, наступление отменительного условия (п. 2 ст. 157 ГК) или срока (например, истечение срока действия договора - п. 3 ст. 425 ГК).

Исполнение обязательства

Исполнение - основной и наиболее распространенный способ прекращения обязательства. Именно в результате исполнения достигается та цель, ради которой обязательство было установлено.

Ненадлежащее исполнение не только не прекращает обязанности соответствующего лица, но и порождает дополнительные охранительные обязательства - по возмещению убытков, уплате неустойки. Лишь после того как стороны совершат все вытекающие из обязательства действия, наступает момент, когда оно признается прекращенным.

Зачет

Зачет (компенсация) представляет собой способ прекращения взаимных обязательств двух лиц, каждое из которых является одновременно и должником, и кредитором.

Сущность зачета зиждется на идеях рациональности и целесообразно-

сти. Интерес сторон "состоит скорее в том, чтобы не платить, чем в том, чтобы истребовать назад уплаченное". Статья 410 ГК определяет условия, при которых допускается зачет. Зачитываемые требования должны быть: а) встречными; б) однородными; в) способными к исполнению.

Встречность требований предполагает существование двух обязательственных отношений между теми же лицами. При этом должник по одному из них должен одновременно являться кредитором по другому и наоборот. Из условия встречности вытекают два общих правила. Во-первых, должник может направить к зачету лишь такое требование, которое принадлежит исключительно и непосредственно ему. По этой причине главный должник не вправе представить к зачету того, что кредитор должен поручителю, а солидарный должник - того, что кредитор должен содолжнику. Во-вторых, требование, направленное должником к зачету, должно относиться непосредственно к самому кредитору.

Отступное

По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т.п.) (ст. 409 ГК).

Соглашение об отступном является консенсуальной сделкой, которая считается заключенной с момента согласования сторонами всех ее существенных условий. Однако, образуя незавершенный юридический состав, данное соглашение не влечет прекращения обязательства. Подобный эффект наступает лишь в момент фактического предоставления отступного.

Новация

Обязательство прекращается соглашением сторон о замене одного связывающего их обязательства каким-либо другим, новым обязательством (п. 1 ст. 414 ГК). В результате новации первоначальное обязательство прекращается, но участники не порывают правовых связей друг с другом, так как на базе прекращенного возникает согласованное между ними новое обязательство.

Для того чтобы новация считалась состоявшейся, необходимо: а) существование первоначального обязательства; б) соглашение сторон о замене этого обязательства другим; в) новое обязательство; г) намерение обновить; д) допустимость замены первоначального обязательства новым.

Прощение долга

Обязательство прекращается освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества должника (ст. 415 ГК).

Прощение долга относится к договорным способам прекращения обязательств и допускается только по соглашению между кредитором и должником.

Совпадение должника и кредитора в одном лице

Обязательственное правоотношение предполагает наличность двух субъектов - кредитора и должника. Совпадение их в одном лице (конфу-

зия) делает бессмысленным существование субъективного права и корреспондирующей ему обязанности, а потому при наступлении подобных обстоятельств обязательство прекращается (ст. 413 ГК).

Конфузия имеет место в случае универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридических лиц в форме слияния или присоединения), результатом которого является переход к должнику корреспондирующего его долгу субъективного права либо, наоборот, переход к кредитору противостоящей его требованию обязанности.

В качестве основания конфузии может также выступать переход к должнику имущества, являющегося предметом обязательства.

Невозможность исполнения

Невозможность исполнения означает неосуществимость прав и неисполнимость обязанностей, входящих в его содержание.

Обязательство прекращается невозможностью исполнения, если она вызвана обстоятельствами, за которые ни одна из сторон не отвечает (п. 1 ст. 416 ГК). Так, в ситуации гибели индивидуально-определенной вещи, являющейся предметом обязательства, исполнение его становится невозможным независимо от причин, вызвавших такую гибель.

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПО ГРАЖДАНСКОМУ ПРАВУ. СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Вопросы:

1. Понятие и состав гражданского правонарушения.
2. Вред (убытки) как условие гражданско-правовой ответственности.

Понятие и состав гражданского правонарушения

Обстоятельства, при которых наступает гражданско-правовая ответственность, называются ее основаниями. Таким основанием прежде всего является совершение правонарушения, предусмотренного законом или договором, например, неисполнение или ненадлежащее исполнение лицом возникших для него из договора обязанностей либо причинение какому-либо лицу имущественного вреда. В гражданском праве ответственность в некоторых случаях может наступать и при отсутствии правонарушения со стороны лица, на которое она возлагается, в частности, за действия третьих лиц (такова, например, в соответствии со ст. 363 ГК ответственность поручителя за нарушение обязательством обеспеченного поручительством договора). Поэтому в качестве оснований гражданско-правовой ответственности следует рассматривать не только правонарушения, но и иные обстоятельства, прямо предусмотренные законом или договором.

Однако и при наступлении одного из названных оснований ответственность не всегда подлежит применению к конкретному лицу. Для этого необходимо установить наличие определенных обстоятельств (условий),

являющихся общими, типичными для гражданских правонарушений. К числу таких общих условий гражданско-правовой ответственности относятся:

1) противоправный характер поведения (действий или бездействия) лица, на которое предполагается возложить ответственность (либо наступление иных, специально предусмотренных законом или договором обстоятельств);

2) наличие у потерпевшего лица вреда или убытков;

3) причинная связь между противоправным поведением нарушителя и наступившими вредоносными последствиями;

4) вина правонарушителя.

Совокупность перечисленных условий, по общему правилу необходимых для возложения гражданско-правовой ответственности на конкретное лицо, называется составом гражданского правонарушения. Отсутствие хотя бы одного из указанных условий ответственности, как правило, исключает ее применение. Установление данных условий осуществляется именно в указанной очередности, поскольку отсутствие одного из предыдущих условий лишает смысла установление других (последующих) условий.

Вред (убытки) как условие гражданско-правовой ответственности

В тех случаях, когда результатом противоправного поведения становится причинение потерпевшему лицу имущественного вреда, или убытков, наличие их - необходимое условие возложения имущественной ответственности на причинителя. Под вредом в гражданском праве понимается всякое умаление личного или имущественного блага. С этой точки зрения различается моральный и материальный вред.

Материальный вред представляет собой имущественные потери - уменьшение стоимости поврежденной вещи, уменьшение или утрата дохода, необходимость новых расходов и т.п. Он может быть возмещен в натуре (например, путем ремонта поврежденной вещи или предоставлением взамен вещи того же рода и качества) либо компенсирован в деньгах. Однако натуральная компенсация, предпочтительная с позиций закона (ст. 1082 ГК), не всегда возможна по обстоятельствам конкретного дела. Поэтому чаще используется денежная компенсация причиненного вреда, которая именуется возмещением убытков.

Возмещение убытков - установленная законом мера гражданско-правовой ответственности, применяемая как в договорных, так и во внедоговорных отношениях.

Под убытками в гражданском праве понимается денежная оценка имущественных потерь (вреда). Они складываются:

- во-первых, из расходов, которые потерпевшее лицо либо произвело, либо должно будет произвести для устранения последствий правонарушения;

- во-вторых, в состав убытков включается стоимость утраченного или

поврежденного имущества потерпевшего;

- в-третьих, сюда входят неполученные потерпевшей стороной доходы, которые она могла бы получить при отсутствии правонарушения (п. 2 ст. 15 ГК). Не полученные потерпевшим доходы составляют его упущенную выгоду.

Моральный вред представляет собой физические или нравственные страдания гражданина, вызванные нарушением его личных неимущественных прав или умалением иных его личных (нематериальных) благ - посягательствами на его честь и достоинство, неприкосновенность личности, здоровье и т.д. Моральный вред может влечь имущественные потери (т.е. быть источником материального вреда), например, причинение увечья может препятствовать дальнейшей трудовой или предпринимательской деятельности. В этом случае он возмещается с помощью компенсации имущественного вреда (убытков).

Однако он может и не причинять прямых материальных потерь, не становясь от этого менее ощутимым для потерпевшего (например, при умалении его чести, причинении вреда здоровью, неизгладимом обезображении лица, незаконном применении в качестве меры пресечения подписки о невыезде и др.).

ЭКОНОМИЧЕСКИЕ СПОРЫ. ДОСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ

Вопросы:

1. Понятие экономических споров.
2. Досудебный (претензионный порядок).

Под **юридическим спором** следует понимать разногласие между субъектами по поводу их субъективных прав и обязанностей, т.е. о наличии или содержании последних, а также о порядке осуществления прав и (или) исполнения обязанностей.

Одной из важных разновидностей юридических споров являются споры экономические, возникающие в сфере производственных отношений.

Экономические споры – это разногласия между субъектами экономических (производственных) отношений по поводу их прав и обязанностей в сфере этих отношений. Экономические споры могут возникать также из административных и иных правоотношений, если эти правоотношения связаны с экономической деятельностью. Однако основную массу экономических споров составляют все же споры гражданско-правовые, а среди них – споры в сфере предпринимательства.

Экономические споры можно также классифицировать в зависимости от способа защиты, который требует применить заинтересованное лицо. С этой точки зрения можно выделить споры о признании права, о признании

сделки недействительной и применении последствий ее недействительности, о признании недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, о присуждении к исполнению обязанности в натуре, о возмещении убытков, о компенсации морального вреда, о взыскании неустойки и т.д.

Досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров –

Это процедура урегулирования спорных вопросов между сторонами до передачи спора в арбитражный суд. Кредитор в претензии предъявляет должнику требование об исполнении лежащей на нем обязанности, а должник дает на нее ответ в установленный срок. При полном или частичном отказе должника от удовлетворения претензии или неполучения в срок от него ответа кредитор вправе предъявить иск. Досудебный (претензионный) порядок применяется только в случаях, когда: а) такой порядок установлен федеральным законом для определенной категории споров; б) такой порядок предусмотрен договором. В остальных случаях спор может быть передан на рассмотрение арбитражного суда без соблюдения данного порядка.

Поскольку единой формы претензии на все случаи жизни не существует, излагается она в вольной форме, но из содержания претензии должно быть четко понятно, кто, почему и чего хочет.

В тексте претензии должны присутствовать такие данные:

- на чем основаны отношения адресатов претензии: договор, гарантийное письмо, иные обязательства;

- что конкретно нарушено потенциальным ответчиком и в какой мере;

- ссылки на конкретные условия обязательств, нарушение которых вызвало претензионное требование;

- сумма требований с расчетом (если расчет претензионных требований достаточно громоздкий по объему, его можно вынести в приложение к претензии);

- желательно в претензии дать ссылки на нормы законодательства, в соответствии с которыми заявитель претензии обосновывает свои требования: ГК - прямые и косвенные убытки, упущенная выгода и т.п., Уставы и Кодексы видов транспорта и др.

- в обоснованной претензии существо требований должно быть изложено в жесткой (но вежливой!) форме, с четкой позицией (без или-или) с предупреждением о последующем обращении за защитой своих моральных и имущественных прав и интересов в арбитражный суд в случае неудовлетворения претензии или нерассмотрения ее в установленном порядке (если, конечно, сам заявитель "чист" перед адресатом претензии).

- к претензии должны быть приложены документы (копии их), обосновывающие претензионные требования, или должна быть ссылка на то, что все документы (можно перечислить их) для рассмотрения претензии у адресата имеются.

У заявителя обязательно должен остаться "след" о направлении претензии: квитанция об отсылке заказного (или с уведомлением о вручении) почтового отправления или отметка (со входящим номером и датой, печатью (штампом), подписью должностного лица) организации - адресата о получении материалов претензии (на другом экземпляре претензии).

По получении неудовлетворительного ответа или истечения (с учетом пробега почты) установленного срока на рассмотрение претензии (в настоящее время общий срок - один месяц) необходимо не затягивать разрешения вопроса, а либо в установленном порядке (общий срок исковой давности в настоящее время - 3 года) заявить иск в арбитражный суд, либо снять вопрос с рассмотрения (если, конечно, не требуются дальнейшие уточнения позиций сторон!)

Текст самой претензии рекомендуется ограничить объемом 1,5-2 стр. четкого машинописного текста.

ПОНЯТИЕ И СТАДИИ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССА

Вопросы:

1. Понятие арбитражного процесса.
2. Стадии арбитражного процесса.
3. Участники арбитражного процесса.
4. Иск: понятие, порядок предъявления.

Арбитражный процесс - это установленная нормами арбитражного процессуального права форма деятельности арбитражных судов, направленная на защиту оспариваемого или нарушенного права организаций, государственных органов и граждан-предпринимателей, а в случаях, предусмотренных законом, и граждан, и представляет собой определенную последовательность процессуальных действия арбитражного суда и иных участников арбитражного судопроизводства при рассмотрении конкретного дела.

В арбитражном процессе суд, лица, участвующие в деле, и другие участники могут совершать только те действия, которые предусмотрены арбитражными процессуальными нормами, т.е. АПК и другими федеральными законами, содержащими процессуальные нормы. Арбитражному суду, сторонам и другим участникам процесса арбитражным процессуальным законодательством, с одной стороны, предоставляются права, с другой - возлагаются обязанности, соответствующие их процессуальному положению.

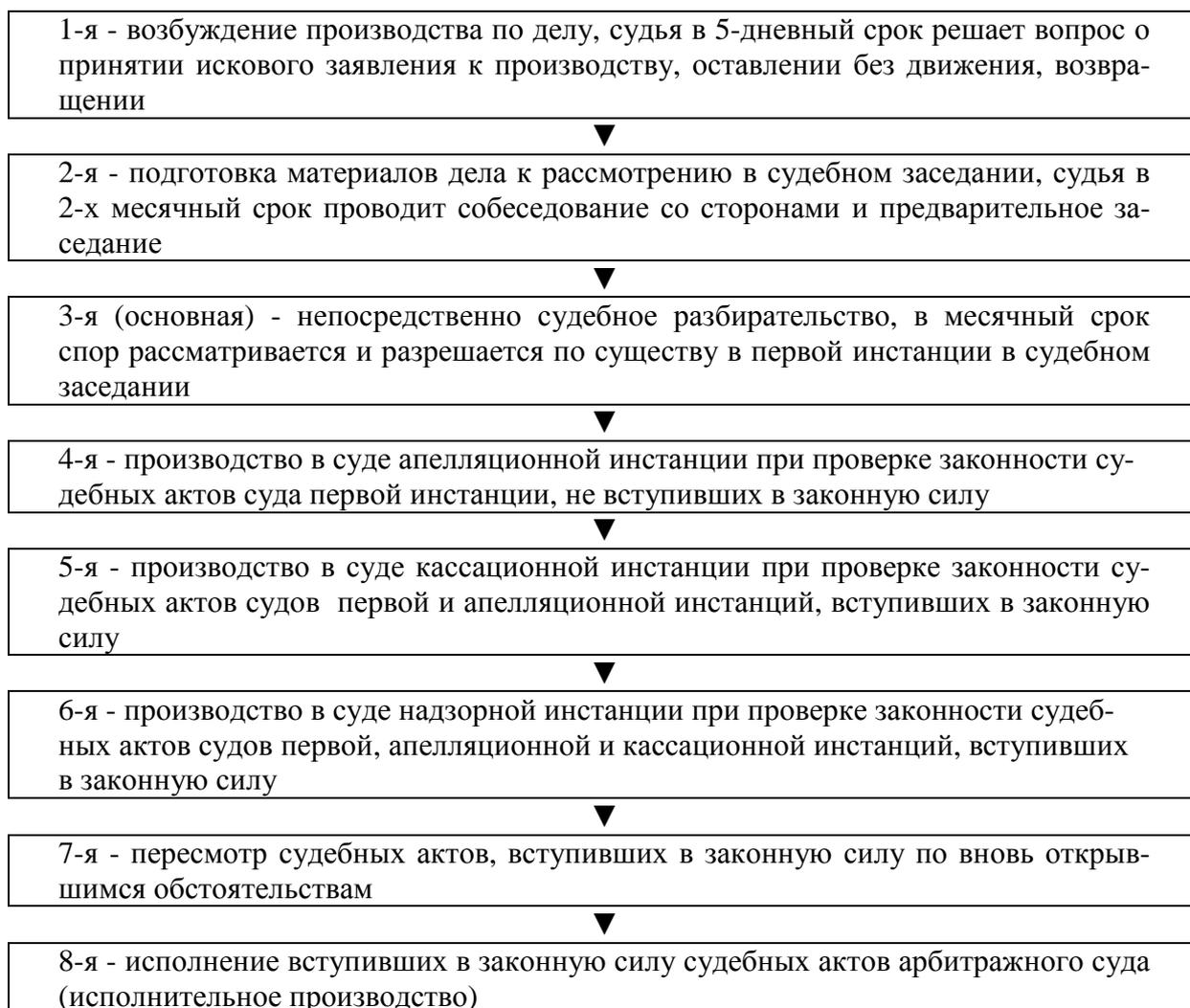
Предметом арбитражного процесса являются экономические споры и иные дела, подведомственные арбитражным судам, а действия, которые совершаются арбитражным судом и участниками арбитражного процесса

при рассмотрении конкретного дела, по своему характеру являются процессуальными действиями.

Арбитражный процесс - формализованный процесс, т.е. все действия участников арбитражного процесса в рамках процессуальных отношений совершаются в определенной процессуальной форме, установленной АПК. Ее соблюдение направлено на своевременное рассмотрение и разрешение арбитражным судом спора и, соответственно, на судебную защиту нарушенных или оспариваемых прав.

Деятельность арбитражного суда по рассмотрению и разрешению подведомственных ему споров осуществляется в определенной последовательности, т.е. по стадиям процесса. Каждая стадия охватывает собой определенную совокупность процессуальных действий, направленных на достижение самостоятельной процессуальной цели, и выполняет свою процессуальную функцию.

Арбитражный процесс имеет 8 стадий:



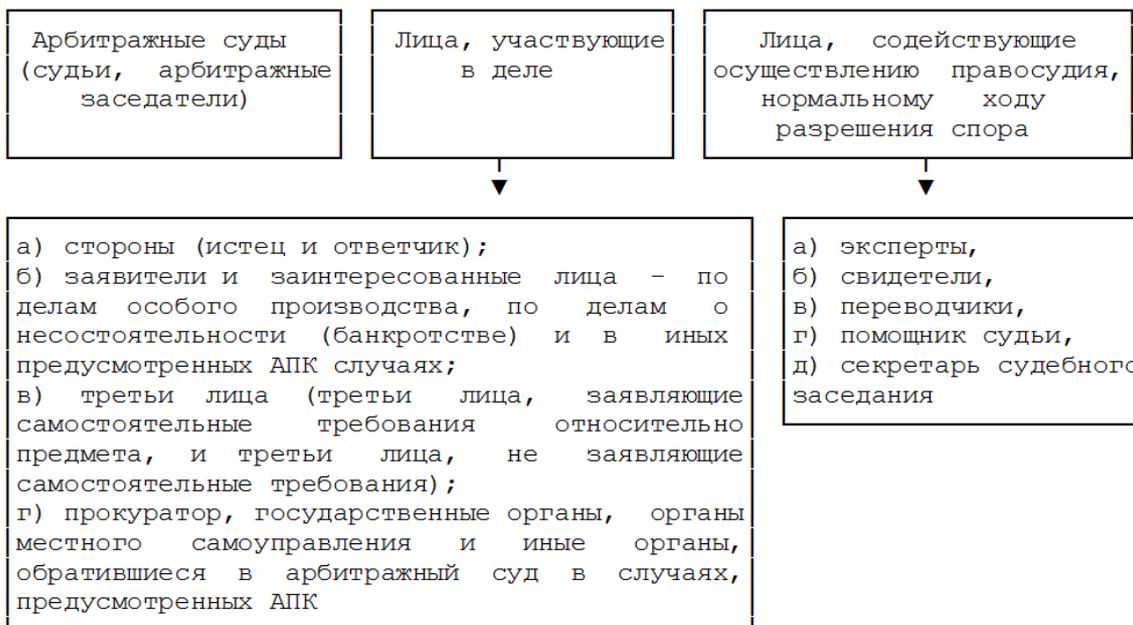
Участники арбитражного процесса - это те субъекты, чьи действия могут способствовать правильному и своевременному рассмотрению спора по защите прав и охраняемых законом интересов субъектов экономическо-

го спора, подведомственного арбитражному суду.

Всех участников арбитражного процесса можно разделить на 3 группы:

- 1) арбитражные суды (судьи, арбитражные заседатели);
- 2) лица, участвующие в деле;
- 3) лица, содействующие осуществлению правосудия, нормальному ходу разрешения спора.

Участники арбитражного процесса:



Каждый участник арбитражного процесса обладает определенными процессуальными правами и несет процессуальные обязанности в соответствии с целью его участия в процессе и соответствующие его процессуальному положению.

Арбитражный суд и стороны (истец и ответчик) - это обязательные участники процесса, без них в принципе невозможен процесс по конкретному спору. Участие остальных лиц не всегда обязательно, а их состав и количество диктуются исходя из конкретных обстоятельств каждого дела, рассматриваемого арбитражным судом.

Правовое положение арбитражного суда характеризуется его руководящей ролью в процессе, его действия направлены на содействие правовыми средствами соблюдению законности при разрешении споров, на реализацию прав и исполнение процессуальных обязанностей других участников процесса.

Иск, порядок его предъявления, форма и содержание искового заявления

Согласно ст. 4 АПК по экономическим спорам и иным делам, возникающим из гражданских правоотношений, обращение в арбитражный суд осуществляется в форме искового заявления.

Таким образом, иск является процессуальным средством судебной защиты нарушенных или оспариваемых прав в сфере предприниматель-

ской или иной экономической деятельности по экономическим спорам и иным делам, возникающим из гражданских правоотношений.

Статья 125 АПК определяет порядок, форму и содержание искового заявления.

Исковое заявление подается в арбитражный суд в письменной форме, оно должно быть подписано истцом или его представителем.

В исковом заявлении должны быть указаны:

1) наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление;

2) наименование истца, его место нахождения; если истцом является гражданин - его место жительства, дата и место рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

3) наименование ответчика, его место нахождения или место жительства;

4) требования истца к ответчику со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам - требования к каждому из них;

5) обстоятельства, на которых основаны исковые требования, и подтверждающие эти обстоятельства доказательства;

б) цена иска, если иск подлежит оценке;

7) расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы;

8) сведения о соблюдении истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором;

9) сведения о мерах, принятых арбитражным судом по обеспечению имущественных интересов до предъявления иска;

10) перечень прилагаемых документов, а также иные сведения если они необходимы для рассмотрения спора.

Истец обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления с приложением документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением.

Все обстоятельства в исковом заявлении излагаются в хронологическом порядке, ясным и понятным языком. В подтверждение каждого обстоятельства должны быть приведены соответствующие доказательства, отвечающие в первую очередь принципам относимости и допустимости.

Расчет взыскиваемой или оспариваемой суммы должен быть составлен со ссылкой на первичные документы: накладные, акты приема-передачи, платежные поручения, квитанции, кассовые ордера и т.п.

В соответствии со ст. 126 АПК к исковому заявлению прилагаются:

1) уведомление о вручении или иные документы, подтверждающие направление другим лицам, участвующим в деле, копий искового заявления и приложенных к нему документов, которые у других лиц, участвующих в деле, отсутствуют;

2) документ, подтверждающий уплату госпошлины в установленном

порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера государственной пошлины;

3) документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;

4) копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя;

5) доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия на подписание искового заявления;

6) копия определения арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов до предъявления иска;

7) документы, подтверждающие соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен законом или договором;

8) проект договора, если заявлено требование о понуждении заключить договор.

В случае невозможности представления истцом доказательств должны быть указаны причины невозможности их представления самостоятельно истцом и истец вправе заявить суду ходатайство об их истребовании (ст. 66 АПК).

ТРУДОВОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА. ТРУДОВЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

Вопросы:

1. Предмет и источники трудового права.
2. Признаки трудовых отношений.
3. Субъекты трудовых правоотношений.
4. Основания возникновения трудовых правоотношений.
5. Отличия трудовых и гражданско-правовых отношений.

Трудовое право регулирует отношения, которые складываются в процессе функционирования рынка труда, организации и применения наемного труда, отношения как работников государственных и муниципальных предприятий, так и участников хозяйственных товариществ и обществ, основанных на личном труде.

Понятие источников трудового права, их классификация

Под источниками трудового права понимаются формы выражения правотворческой деятельности компетентных органов, содержащие нормы трудового права.

В общей теории права источники принято подразделять на виды в зависимости от органов, их принимающих, а следовательно, и от их юридической силы. В этой связи среди источников трудового права следует раз-

личать: международные акты; Конституцию РФ, Трудовой Кодекс РФ; иные федеральные законы; указы Президента РФ; постановления Правительства РФ; акты федеральных органов исполнительной власти; конституции (уставы), законы и иные нормативно-правовые акты субъектов Федерации; акты органов местного самоуправления; локальные нормативные акты.

По содержанию и целевой направленности источники трудового права следует подразделять на нормативные акты: регулирующие общие вопросы трудового права (Конституция РФ, ТК РФ); регулирующие отдельные вопросы конкретных институтов, входящие в систему трудового права; регулирующие трудовые правоотношения специальных субъектов (например, Федеральный закон "О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях" от 19 февраля 1993 г.).

По сфере действия источники следует подразделять на федеральные (акты органов РФ), региональные (акты субъектов Федерации), территориальные (акты органов местного самоуправления) и локальные (акты конкретных организаций: коллективные договоры, правила внутреннего трудового распорядка, положения об оплате труда и т.д.).

Признаки трудовых отношений

- Трудовые отношения представляют собой отношения по непосредственному применению труда в коллективах предприятий, учреждений, организаций.

Труд- это процесс взаимодействия человека с природой, но действуя на природу, совместно используя средства и предметы труда, осуществляя взаимный обмен своей деятельностью, люди вступают в отношения друг с другом. Поэтому **труд осуществляется в рамках определенной общественной формы.**

- Личная волевая деятельность исполнителя работы осуществляется в условиях кооперированного труда с подчинением правилам внутреннего трудового распорядка, действующим на данном предприятии.

В отличие от применения труда в рамках трудовых отношений индивидуальная трудовая деятельность осуществляется вне правил внутреннего трудового распорядка, самостоятельно и по своему усмотрению.

- Трудовое отношение всегда является возмездным отношением, которое производится за живой затраченный труд и его результаты в денежной форме. При индивидуальной трудовой деятельности оплачивается только результат деятельности: выполненные работы, оказанные услуги, изготовленные товары и т.д.

Указанные признаки позволяют отграничивать трудовые отношения от гражданских. Это отграничение имеет важное практическое значение, поскольку в практике хозяйственной деятельности встречаются попытки оформить трудовые отношения как гражданские, а гражданские – в качестве трудовых.

Основное содержание отношений, регулируемых нормами трудового права, - сфера непосредственного применения труда. Для гражданского же права характерным является регулирование, как правило, результатов трудовой деятельности. Его объектом является овеществленный труд.

Субъекты трудового правоотношения

Одним из субъектов трудовых правоотношений всегда является работник - физическое лицо – гражданин.

Для вступления в трудовые правоотношения граждане должны обладать трудовой правосубъектностью – способностью граждан своими действиями приобретать права и принимать на себя обязанности, связанные со вступлением в эти правоотношения.

Трудовая правосубъектность зависит от совокупности физических и умственных возможностей, которыми располагает человек и которые он проявляет, когда занимается трудовой деятельностью. Таким образом, трудовая правосубъектность, возникает, как правило, с 16 летнего возраста. Но помимо возрастного критерия имеет значение и волевой критерий, т.е. состояние волевой способности граждан к труду и предпринимательской деятельности. Не могут быть субъектами трудового права граждане, признанные судом недееспособными, а также инвалиды 1 группы (без создания специальных условий).

Вторым субъектом трудовых правоотношений является работодатель организация (юридическое лицо) или индивидуальный частный предприниматель (физическое лицо). В трудовом праве под термином «Работодатель» обозначают организацию, которая на рынке труда выступает в качестве субъекта, предлагающего работу и организующего труд работников.

Работодатель вправе: самостоятельно устанавливать формы, системы и размеры оплаты труда работников, дополнительные отпуска, сокращенный рабочий день, иные льготы и преимущества исходя из своего экономического положения. Вместе с тем работодатель обязан обеспечить своим работникам гарантированный законом МРОТ, нормальные и безопасные условия труда и меры социальной защиты.

Основание возникновения трудового правоотношения

Основанием возникновения трудового правоотношения является трудовой договор. С его помощью граждане реализуют свою способность к труду.

Трудовой договор есть соглашение между работником и работодателем, по которому работник обязуется выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением правилам внутреннего трудового распорядка, а работодатель обязуется выплачивать работнику заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством о труде, коллективным договором и соглашением сторон.

В этом определении выделены родовые признаки трудового договора.

Конкретное содержание трудового договора зависит от соглашения сторон. Однако при этом следует помнить, что условия ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством о труде, являются недействительными.

Трудовой договор имеет большое социальное, экономическое и правовое значение.

Социальное значение в том, что договор:

- является важнейшей формой реализации права граждан на труд, на занятость и свободу труда;
- включает работника в определенный трудовой коллектив, в общественную кооперацию труда;
- способствует развитию рабочей силы страны.

Экономическое значение трудового договора в том, что он является основной правовой формой обеспечения всех производств и территорий страны необходимыми кадрами, распределения, перераспределения, закрепления и рационального использования рабочей силы; способствует стабильности кадров организации.

Правовое значение в том, что трудовой договор:

- является основанием возникновения трудового правоотношения работника с конкретным работодателем и существования его во времени;
- служит основанием распространения на работника трудового законодательства, т.е. его норм по другим институтам трудового права – заработной платы, рабочего времени и времени отдыха, дисциплины труда и других основных принципов трудового права;
- является договором личного характера, что не допускает представительства личного труда;
- создает условия и для всестороннего развития способностей работника, ограждая его от сверхэксплуатации, ограничив его рабочее время и создавая условия для вечернего и заочного продолжения им образования без отрыва от производства, для его интеллектуального развития, т.е. способствует развитию главной производительной силы нашего общества.

Отличительные черты трудовых и гражданско-правовых отношений

Трудовые отношения	Гражданско-правовые отношения
По предмету, объекту имущественных отношений	
Основное содержание - труд	Содержание – овеществленный труд, его результат
По роду выполнения работ	
Выполняется определенная трудовая функция (длящаяся)	Выполняется индивидуально-конкретное задание
По условиям выполнения работ	
Работник включается в штат организации, устанавливается мера труда, он подчиняется трудовому распорядку	Выполняется по своему усмотрению и на свой риск

ТРУДОВОЙ ДОГОВОР

Вопросы:

1. Понятие и содержание трудового договора.
2. Форма и срок трудового договора.
3. Основания прекращения трудового договора.

Понятие трудового договора

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

Из указанного определения следует, что сторонами трудового договора являются работодатель и работник.

В качестве работодателя может выступать предприятие любой формы собственности и организационно-правовой формы или отдельные граждане (в том числе индивидуальные предприниматели (без образования юридического лица)).

Содержание трудового договора

Содержание трудового договора составляют его условия. Они подразделяются на две группы: непосредственные (оговариваемые сторонами в договоре) и производные (вытекающие из законодательства).

Производные условия указаны в законодательстве, поэтому их можно не указывать непосредственно в договоре, поскольку они будут действовать независимо от этого и влиять на содержание договора.

Непосредственные условия делятся, в свою очередь, на необходимые и дополнительные. Необходимые условия должны обязательно содержаться в договоре. Дополнительные же условия могут как включаться, так и не включаться в договор (в зависимости от воли сторон).

Необходимыми (обязательными) условиями договора являются следующие сведения:

- фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя - физического лица), заключивших трудовой договор;

- сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя - физического лица;

- идентификационный номер налогоплательщика (для работодателей, за исключением работодателей - физических лиц, не являющихся индиви-

дуальными предпринимателями);

- сведения о представителе работодателя, подписавшем трудовой договор, и основание, в силу которого он наделен соответствующими полномочиями;

- место и дата заключения трудового договора.

Закон указывает (ст. 57 ТК РФ), что обязательными для включения в трудовой договор являются следующие условия:

- место работы, а в случае, когда работник принимается для работы в филиале, представительстве или ином обособленном структурном подразделении организации, расположенном в другой местности, - место работы с указанием обособленного структурного подразделения и его местонахождения;

- трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы). Если в соответствии с федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, профессиям, специальностям связано предоставление компенсаций и льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, профессий или специальностей и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством РФ;

- дата начала работы, а в случае, когда заключается срочный трудовой договор, - также срок его действия и обстоятельства (причины), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии с ТК РФ или иным федеральным законом;

- условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или оклада (должностного оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);

- режим рабочего времени и времени отдыха (если для данного работника он отличается от общих правил, действующих у данного работодателя);

- компенсации за тяжелую работу и работу с вредными и (или) опасными условиями труда, если работник принимается на работу в соответствующих условиях, с указанием характеристик условий труда на рабочем месте;

- условия, определяющие в необходимых случаях характер работы (подвижной, разъездной, в пути, другой характер работы);

- условие об обязательном социальном страховании работника в соответствии с настоящим Кодексом и иными федеральными законами;

- другие условия в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Если при заключении трудового договора в него не были включены

какие-либо сведения и (или) условия, то это не является основанием для признания трудового договора незаключенным или его расторжения. Трудовой договор должен быть дополнен недостающими сведениями и (или) условиями. При этом недостающие сведения вносятся непосредственно в текст трудового договора, а недостающие условия определяются приложением к трудовому договору либо отдельным соглашением сторон, заключаемым в письменной форме, которые являются неотъемлемой частью трудового договора.

В трудовом договоре могут предусматриваться также **дополнительные условия**, не ухудшающие положение работника по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, в частности:

- об уточнении места работы (с указанием структурного подразделения и его местонахождения) и (или) о рабочем месте;

- об испытании;

- о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной);

- об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение проводилось за счет средств работодателя;

- о видах и об условиях дополнительного страхования работника;

- об улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи;

- об уточнении применительно к условиям работы данного работника прав и обязанностей работника и работодателя, установленных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Форма трудового договора

Трудовой договор заключается в письменной форме и составляется в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами. Один экземпляр трудового договора передается работнику, другой хранится у работодателя. При этом если трудовой договор не был оформлен надлежащим образом, он все равно считается заключенным (если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя). В случае фактического допущения работника к работе работодатель обязан оформить с ним трудовой договор в письменной форме не позднее 3 дней со дня фактического допущения к работе работником. Получение работником экземпляра трудового договора должно подтверждаться подписью работника на экземпляре трудового договора, хранящемся у работодателя.

Срок трудового договора

Статья 58 ТК РФ указывает, что трудовые договоры могут заключаться:

- 1) на неопределенный срок;

2) на определенный срок не более 5 лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен настоящим Кодексом и иными федеральными законами.

Срочный трудовой договор заключается, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения, а именно в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 59 ТК РФ. В случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 59 ТК РФ, срочный трудовой договор может заключаться по соглашению сторон трудового договора без учета характера предстоящей работы и условий ее выполнения.

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

В случае когда ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением срока его действия и работник продолжает работу после истечения срока действия трудового договора, условие о срочном характере трудового договора утрачивает силу и трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок.

Трудовой договор, заключенный на определенный срок при отсутствии достаточных к тому оснований, установленных судом, считается заключенным на неопределенный срок.

Законом запрещается заключение срочных трудовых договоров в целях уклонения от предоставления прав и гарантий, предусмотренных для работников, с которыми заключается трудовой договор на неопределенный срок.

Основания прекращения трудового договора

По общему правилу трудовой договор с работником может быть прекращен только по одному из оснований, предусмотренных ст. 77 ТК РФ.

Расторжение трудового договора по инициативе работника

Если работник изъявит желание прекратить отношения с работодателем, то независимо от срока заключенного между ними договора он имеет на это право при условии письменного предупреждения работодателя не позднее чем за 2 недели.

При этом по соглашению между работником и работодателем трудовой договор может быть расторгнут и до истечения срока предупреждения об увольнении.

В случае если заявление работника об увольнении по его инициативе (по собственному желанию) обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в образовательное учреждение, выход на пенсию и другие случаи), а также в случае установленного нарушения работодателем законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, условий коллективного договора, соглашения или трудового договора, работодатель обязан расторгнуть трудовой договор в срок, указанный в заявлении работника.

Закон указывает, что в течение всего срока предупреждения об уволь-

нении работник имеет право в любое время отозвать свое заявление. Увольнение в этом случае не производится, если на его место не приглашен в письменной форме другой работник, которому в соответствии с федеральными законами не может быть отказано в заключении трудового договора.

По истечении срока предупреждения об увольнении работник имеет право прекратить работу. Работодатель в последний день работы обязан выдать работнику трудовую книжку, другие документы, связанные с работой, по письменному заявлению работника и произвести с ним окончательный расчет.

Если же по истечении срока предупреждения об увольнении трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, действие трудового договора продолжается.

Расторжение трудового договора по инициативе работодателя

Работодатель вправе расторгнуть трудовой договор с работником только по основаниям, предусмотренным ст. 81 ТК РФ, и по основаниям, предусмотренным специальным законодательством. В Трудовом кодексе предусмотрены как общие, так и специальные основания, которые относятся как ко всем категориям работников, заключивших трудовые договоры, так и к специальным их категориям (например, руководители организаций). При этом случаи расторжения трудового договора по п. 1-3, 5, 6, 11, 12 ст. 81 ТК РФ относятся ко всем категориям работников, а по п. 4, 7-10, 13, 14 ст. 81 - лишь к специальным категориям. Необходимо знать, что ТК РФ и особыми законами для различных категорий работников предусматриваются также специальные основания расторжения трудового договора с работником по инициативе работодателя. Так, ст. 282 ТК РФ предусматривает право работодателя расторгнуть трудовой договор с совместителем в случае, если на его место принят работник, не являющийся совместителем.

Иные основания для увольнения работника по инициативе работодателя

Трудовой кодекс устанавливает ряд новых оснований для расторжения трудового договора. Такими основаниями являются:

а) предоставление работником подложных документов при заключении трудового договора (п. 11 ст. 81 ТК РФ);

б) прекращение допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует допуска к государственной тайне (п. 12 ст. 81 ТК РФ).

При этом увольнение по п. 11 ст. 81 ТК РФ допустимо лишь в случае:

- если работник предоставил заведомо ложные документы (т.е. те, о которых он знал как о заведомо ложных);

- если эти сведения существенно влияли на содержание трудового договора (например, подложный диплом об образовании).

Увольнение по п. 12 ст. 81 ТК РФ допустимо, если:

- выполняемая работа требует специального допуска к государствен-

ной тайне;

- условие о неразглашении тайны предусмотрено в трудовом договоре;
- решение о прекращении допуска к государственной тайне принято руководителем организации в случаях, предусмотренных ст. 23 Закона РФ "О государственной тайне" от 21 июля 1993 г.

Прекращение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон

Статья 83 ТК РФ устанавливает основания прекращения трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон.

ТРУДОВАЯ ДИСЦИПЛИНА. ДИСЦИПЛИНАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Вопросы:

1. Понятие дисциплины труда.
2. Понятие дисциплинарного проступка.
3. Виды дисциплинарных взысканий.
4. Порядок привлечения к дисциплинарной ответственности.

Дисциплина труда - обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с Трудовым Кодексом, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации.

Трудовой распорядок организации определяется правилами внутреннего трудового распорядка.

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

Работодатель поощряет работников, добросовестно исполняющих трудовые обязанности (объявляет благодарность, выдает премию, награждает ценным подарком, почетной грамотой, представляет к званию лучшего по профессии). Другие виды поощрений работников за труд определяются коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации, а также уставами и **положениями** о дисциплине. За особые трудовые заслуги перед обществом и государством работники могут быть представлены к государственным наградам.

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

дисциплинарные взыскания:

- 1) замечание;
- 2) выговор;
- 3) увольнение по соответствующим основаниям (п.п. 5,6,7,8,10 ст.81 Трудового кодекса РФ)

Федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены также и другие дисциплинарные взыскания.

Если работник нарушил трудовую дисциплину, то администрация обязана применить к нему меру дисциплинарного или общественного воздействия или меру принуждения. Принуждение - важный элемент власти.

Дисциплинарная ответственность наступает за дисциплинарный проступок. **К основным характеристикам дисциплинарного проступка относят следующие:** общественно не опасные нарушения внутреннего трудового распорядка организации; нарушения, **совершенные работником**, который состоит в трудовых правоотношениях с организацией; неисполнение работником обязанности или превышение им прав, нарушившее права и свободы другого человека; обязанности и права, записанные в нормативных правовых актах и прямо относящиеся к работнику; **объект нарушения** - внутренний трудовой распорядок организации; дисциплинарный проступок, совершенный в форме действия или бездействия, - это виновное действие, т.е. совершенное умышленно или по неосторожности.

Цель наказания - убедить человека отказаться от совершения нарушений в дальнейшем и удержать от нарушений других работников. Наказание - это следствие неисполнения виновным обязанности, превышения прав. Чтобы наказание было эффективным, необходимо придерживаться следующих правил.

Первое правило - неотвратимость воздействия. Представим, что все нарушители знают заранее, что сразу же после допущенного нарушения к ним будут применены меры воздействия. Скорее всего, в такой ситуации лишь очень незначительная часть все же совершит нарушения. Большинство же нарушителей надеются и даже уверены, что ответственность не наступит.

Второе правило - индивидуализация наказания. Применяя наказание, следует учитывать, что оно должно быть для работника чрезвычайно значимым. Например, работник нарушил трудовую дисциплину - опоздал на работу. Руководитель решил объявить ему выговор. Но для этого человека выговор не имеет большого значения. Для него более значимо лишение права на совместительство. Если он нарушил дисциплину, то его предупреждают о том, что его лишают возможности совмещения, и это оказывается для него более действенной мерой, чем любая другая.

Третье правило - значимость наказания для наемного работника.

Четвертое правило - справедливость наказания. Привлечь человека к ответственности можно лишь за виновное неисполнение им своих обязан-

ностей.

Пятое правило - администрация должна учитывать тяжесть дисциплинарного проступка, а также его экономические последствия, обстоятельства, при которых оно совершено, предшествующую работу, отношение человека к своему нарушению.

Шестое правило - наказание не должно унижать честь и достоинство человека.

До применения взыскания от нарушителя трудовой дисциплины должны быть затребованы объяснения в письменной форме. В то же время отказ работника дать объяснение не может служить препятствием для применения дисциплинарного взыскания. При отказе дать объяснения составляется акт, в котором фиксируют факт отказа. Акт составляется в произвольной форме и подписывается как минимум 2-3 работниками, пользующимися доверием коллектива. Объяснение необходимо для того, чтобы выяснить обстоятельства нарушения, его причины, отношение к нему нарушителя.

Дисциплинарное взыскание применяется администрацией сразу же после совершения проступка, но не позднее 1 месяца со дня его обнаружения, не считая времени болезни или пребывания работника в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работника. Если взыскание будет объявлено позднее этого срока, то взыскание будет незаконным. Дисциплинарное взыскание не может быть наложено позднее 6 месяцев со дня совершения проступка и по результатам ревизии или проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской деятельности - не позднее 2 лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу. Если, например, администрация узнала о совершении дисциплинарного проступка через 3 месяца после его совершения, то она может применить меру дисциплинарного воздействия в течение 1 месяца со дня его обнаружения, но по прошествии 6 месяцев со дня его совершения она лишается права объявлять взыскание.

За каждое нарушение можно применить только 1 дисциплинарное взыскание. Взыскание объявляется работнику в приказе (распоряжении) с указанием мотивов его применения и обязательно объявляется работнику под расписку в течение 3 рабочих дней со дня его издания. Если работник отказался от росписи, то об этом делается запись в приказе или составляется акт. Например, работнику объявили выговор в приказе, который вывесили на доске объявлений. Однако работника в известность не поставили, а приказ на доске объявлений он не видел. В этом случае считается, что работник не имеет взыскания.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в государственные инспекции труда или органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

Взыскание действует в течение 1 года. После этого времени считается,

что работник не имеет взыскания (оформления приказа в этом случае не требуется). В то же время дисциплинарное взыскание может быть снято до истечения года, если человек не допустил нового нарушения трудовой дисциплины и проявил себя как добросовестный работник.

Дисциплинарные взыскания - предусмотренная в нормативном правовом акте мера принудительного воздействия, применяемая должностным лицом в соответствии с его компетенцией за совершенный дисциплинарный проступок. Организации, предприятия не имеют права изменять виды дисциплинарных взысканий по своему усмотрению.

Мерой дисциплинарного воздействия, но не дисциплинарным взысканием, можно считать выговор с предупреждением и другие меры, не предусмотренные ст. 192 ТК РФ.

Меры дисциплинарных взысканий от иных мер дисциплинарного воздействия отличаются тем, что устанавливаются в законодательстве, уставах, положениях о дисциплине. Статья 192 ТК РФ не требует применения мер взыскания в последовательности, установленной в статье. Выбор меры взыскания зависит от тяжести совершенного проступка, обстоятельств нарушения, поведения работника.

Применение взысканий - не обязанность, а право администрации. Обязанностью администрации следует считать необходимость зарегистрировать нарушение и применить к нарушителю меру воздействия, которая наиболее обоснованна и эффективна в данных обстоятельствах.

Дисциплинарные взыскания предусмотрены и в других законах. Например: ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" за совершение дисциплинарного проступка, т.е. за неисполнение или ненадлежащее исполнение гражданским служащим по его вине возложенных на него должностных обязанностей, представитель нанимателя имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания: замечание; выговор; предупреждение о неполном должностном соответствии; освобождение от замещаемой должности гражданской службы; увольнение с гражданской службы.

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

Меры дисциплинарного взыскания имеет право применить представитель администрации предприятия, учреждения, организации.

Для того чтобы иметь право применять меры дисциплинарного взыскания, работник организации должен быть отнесен к группе администрации в локальных нормативных правовых актах организации: уставе, правилах внутреннего трудового распорядка, положении о структурном подразделении. В этом акте должен быть определен объем его дисциплинарной власти, например, объявлять только замечание, выговор и т.д. Кроме того, должен быть определен круг лиц, на которых распространяется его дисциплинарная власть.

Объем дисциплинарной власти обычно включает следующие полно-

мочия: давать обязательные указания; определять трудовые функции; применять меру дисциплинарного взыскания; применять один из видов поощрений; издавать приказ (распоряжение) в пределах своей компетенции.

Обстоятельства совершения проступка можно разделить на 2 вида - смягчающие и отягчающие наказание.

К обстоятельствам, смягчающим наказание, можно отнести такие, как совершение проступка впервые, по неосторожности, несовершеннолетним, беременной женщиной, малозначительность вреда и т.п.

Кроме того, можно считать смягчающим вину обстоятельством чистосердечное раскаяние нарушителя и его сотрудничество с администрацией при рассмотрении дисциплинарного проступка.

Обстоятельствами, отягчающими ответственность, можно считать: неоднократность совершения проступка; наступление тяжелых последствий для организации; умышленные действия нарушителя; состояние наркотического или токсического опьянения; попытку скрыть факт нарушения; отказ от сотрудничества с администрацией при проведении дисциплинарного расследования; вовлечение в нарушение других работников и т.п.

При выборе меры наказания учитывается предшествующая работа нарушителя, его отношение к труду, например, добросовестная работа или систематические нарушения и т.п. Учитывается также и поведение работника - раскаивается он или нет в совершении проступка, как собирается в дальнейшем работать и т.п.

Классификация нарушений по тяжести и перечень смягчающих и отягчающих вину обстоятельств могут быть включены в Правила внутреннего трудового распорядка организации.

Специальные основания для увольнения предусмотрены для отдельных категорий работников п. 4, 7-10, 13 ст. 81 ТК РФ.

МАТЕРИАЛЬНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН ТРУДОВОГО ДОГОВОРА

Вопросы:

1. Понятие материальной ответственности.
2. Основания привлечения работника к материальной ответственности.
3. Виды материальной ответственности.
4. Порядок возмещения ущерба.
5. Материальная ответственность работодателя перед работником.

Понятие материальной ответственности

Материальная ответственность представляет собой вид юридической ответственности стороны трудового договора за ущерб, причиненный другой стороне виновными противоправными действиями (или бездействиями).

Материальная ответственность работника способствует бережному отношению его к имуществу организации. Материальная ответственность работодателя перед работником побуждает стремление работодателя своевременно проводить мероприятия по соблюдению требований по охране труда, правил и норм по технике безопасности и производственной санитарии, четко соблюдать трудовое законодательство.

Материальная ответственность работника за ущерб, причиненный организации

Работник обязан возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб. При этом под прямым действительным ущербом понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества), а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение или восстановление имущества, либо на возмещение ущерба, причиненного работником третьим лицам.

Таким образом, работник несет материальную ответственность как за прямой действительный ущерб, непосредственно причиненный им работодателю, так и за ущерб, возникший у работодателя в результате возмещения им ущерба иным лицам.

Закон (ст. 238 ТК РФ) запрещает взыскивать с работника упущенную выгоду.

Основания привлечения работника к материальной ответственности

Основаниями привлечения работника к материальной ответственности являются:

- противоправность действия (бездействия) работника;
- наличие прямого действительного ущерба;
- причинная связь между действиями (бездействием) работника и причиненным вредом;
- вина работника (в виде умысла или неосторожности).

Отличие материальной ответственности работника в трудовом праве от гражданско-правовой ответственности

Материальная ответственность работника за вред, причиненный работодателю, имеет существенные отличия от гражданско-правовой ответственности, предусмотренной нормами гражданского права. Так, ответственность работника в трудовом праве имеет определенные пределы. Возмещение возможно лишь в пределах прямого действительного ущерба.

Неполученные доходы здесь не взыскиваются. При гражданско-правовой ответственности кроме прямого действительного ущерба может быть взыскана и упущенная выгода (неполученные доходы).

Кроме того, материальная ответственность работника, как правило, ограничена пределами одного среднего месячного заработка. Лишь в ис-

ключительных случаях, указанных в законе, этот предел может быть увеличен (ст. 243 ТК РФ). В гражданско-правовой ответственности такие пределы не установлены.

Виды материальной ответственности работника

Законодательство подразделяет ответственность работника за ущерб, причиненный организации, на полную и ограниченную. Ограниченная ответственность лимитирована размером среднего месячного заработка работника. Она наступает во всех случаях, кроме указанных в законе случаев полной материальной ответственности (ст. 243 ТК РФ).

Полная материальная ответственность подразумевает возмещение причиненного вреда в полном объеме прямого действительного ущерба. Закон ограничивает случаи полной материальной ответственности, не допуская при этом ее расширения (за исключением случаев причинения вреда руководителем, его заместителем и главным бухгалтером).

Полная материальная ответственность наступает в следующих случаях, предусмотренных ст. 243 ТК.

Письменные договоры о полной материальной ответственности

С работниками, достигшими возраста 18 лет, непосредственно обслуживающими денежные или товарные ценности, заключаются письменные договоры о полной материальной ответственности за недостачу вверенного им имущества.

Перечень таких работников, с которыми заключаются указанные виды договоров, и виды работ утверждает Правительство РФ.

Определение размера причиненного материального ущерба

Размер ущерба, причиненного работодателю при утрате и порче имущества, определяется по фактическим потерям, исчисляемым исходя из рыночных цен, действующих в данной местности на день причинения ущерба, но не ниже стоимости имущества по данным бухгалтерского учета с учетом степени износа этого имущества.

Федеральным законом может быть установлен особый порядок определения размера подлежащего возмещению ущерба, причиненного работодателю хищением, умышленной порчей, недостачей или утратой отдельных видов имущества и других ценностей, а также в тех случаях, когда фактический размер причиненного ущерба превышает его номинальный размер.

Для установления размера причиненного ущерба, а также причины его возникновения работодатель обязан провести соответствующую проверку. Для проведения проверки, как правило, создается специальная комиссия с участием соответствующих специалистов. Для установления причины ущерба работодатель обязан затребовать письменные объяснения от работника (в случае его отказа составляется соответствующий акт). С материалами проверки работник (или его представитель) вправе ознакомиться и обжаловать их в установленном порядке.

Порядок возмещения ущерба

Если размер ущерба не превышает среднемесячного заработка работника, то взыскание производится по распоряжению работодателя. При этом оно может быть сделано не позднее 1 месяца со дня окончательного установления работодателем размера причиненного работником ущерба.

Если месячный срок истек или работник не согласен добровольно возместить причиненный работодателю ущерб, а сумма причиненного ущерба, подлежащая взысканию с работника, превышает его средний месячный заработок, взыскание осуществляется в судебном порядке.

При несоблюдении работодателем установленного порядка взыскания ущерба работник имеет право обжаловать действия работодателя в суд.

Добровольное возмещение ущерба

Законом (ст. 248 ТК РФ) разрешается добровольное возмещение ущерба, причиненного работником, полностью или частично.

По соглашению сторон трудового договора допускается также возмещение ущерба с рассрочкой платежа. В этом случае работник представляет работодателю письменное обязательство о возмещении ущерба с указанием конкретных сроков платежей. В случае увольнения работника, который дал письменное обязательство о добровольном возмещении ущерба, но отказался возместить указанный ущерб, непогашенная задолженность взыскивается в судебном порядке.

С согласия работодателя работник может передать ему для возмещения причиненного ущерба равноценное имущество или исправить поврежденное имущество.

Материальная ответственность работодателя перед работником

Материальная ответственность работодателя перед работником включает в себя:

1. Обязанность работодателя возместить вред, причиненный работнику в результате незаконного лишения его возможности трудиться.

Такая обязанность наступает, если заработок работником не получен в результате:

- незаконного отстранения от работы;
- незаконного перевода;
- незаконного увольнения;
- отказа работодателя от исполнения (либо несвоевременного исполнения) решения суда или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на работе;
- задержки выдачи работнику трудовой книжки, внесения в нее неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника.

2. Обязанность работодателя возместить ущерб, причиненный имуществу работника.

3. Обязанность работодателя возместить вред, причиненный здоровью работника увечьем либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением трудовых обязанностей.

4. Обязанность работодателя выплатить задержанную заработную плату работнику с уплатой процентов (денежной компенсации) не ниже 1/300 ставки рефинансирования ЦБ РФ от невыплаченной в срок сумм за каждый день задержки начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно (ст. 236 ТК РФ).

5. Обязанность работодателя возместить моральный вред, причиненный работнику.

При возмещении вреда, причиненного работнику в результате лишения его возможности трудиться, работодатель возмещает работнику его средний заработок за весь период без ограничения каким-либо сроком.

Вред, причиненный имуществу работника, возмещается в полном объеме. Размер ущерба исчисляется по рыночным ценам, действующим в данной местности на момент возмещения ущерба. Закон (ст. 235 ТК РФ) разрешает при согласии работника возмещать ущерб в натуре.

Заявление работника о возмещении ущерба направляется им работодателю. Работодатель обязан рассмотреть поступившее заявление и принять соответствующее решение в 10-дневный срок со дня его поступления. При несогласии работника с решением работодателя или неполучении ответа в установленный срок работник имеет право обратиться в суд.

Моральный вред, причиненный работнику неправомерными действиями или бездействием работодателя, возмещается работнику в денежной форме в размерах, определяемых соглашением сторон трудового договора.

В случае возникновения спора факт причинения работнику морального вреда и размеры его возмещения определяются судом независимо от подлежащего возмещению имущественного ущерба.

АДМИНИСТРАТИВНЫЕ ПРАВОНАРУШЕНИЯ. АДМИНИСТРАТИВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Вопросы:

1. Признаки административного правонарушения.
2. Состав административного правонарушения.
3. Административная ответственность.
4. Виды административных взысканий.

В части 1 ст. 2.1 Кодекса об административных правонарушениях дано определение административного правонарушения. В качестве признаков административного правонарушения названы **противоправность, виновность и наказуемость:**

противоправность означает запрещенность действия (бездействия) законодательством об административных правонарушениях. От соблюдения признака противоправности зависит реализация законности при при-

менении мер административного принуждения в связи с административным правонарушением - лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основаниях, установленных законом;

ВИНОВНОСТЬ выражает субъективное вменение - деяние признается административным правонарушением лишь с учетом психического отношения лица к действию (бездействию) и противоправным последствиям в форме умысла или неосторожности. Формы вины при совершении административного правонарушения определены в ст. 2.2 КоАП;

наказуемость подразумевает наличие нормы Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, устанавливающей административную ответственность за совершение соответствующих действий (бездействие). В ч. 1 ст. 2.3 и ст. 2.9 Кодекса предусмотрена возможность освобождения от административной ответственности.

Часть 1 ст. 2.1 Кодекса указывает на две формы деяния (внешнего акта поведения человека), признаваемого административным правонарушением: действие (активное поведение) и бездействие (пассивное поведение, выражающееся в несовершении конкретного действия, которое лицо было обязано и могло совершить).

Административное правонарушение с точки зрения его состава включает:

- **объект** правонарушения (общественные отношения в той или иной области, на нормальное развитие которых посягает правонарушение),
- **объективную сторону** (конкретные деяния, выразившиеся в нарушении установленных правил),
- **субъект** правонарушения (лицо) и
- **субъективную сторону** (отношение лица к совершенному им деянию, т.е. вину в форме умысла или неосторожности).

Виды административных взысканий

За совершение административных правонарушений могут устанавливаться и применяться следующие административные наказания (ст. 3.2 КоАП):

1. Предупреждение.
2. Административный штраф.
3. Возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения.
4. Конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения.
5. Лишение специального права, предоставленного физическому лицу.
6. Административный арест.
7. Административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства.
8. Дисквалификация.

9. Административное приостановление деятельности.

Следует отметить, что административные наказания, перечисленные в п. 3-9, устанавливаются только КоАП и законодательством субъектов Российской Федерации установлены быть не могут. В отношении юридического лица могут применяться административные наказания, перечисленные в п. 1-4, 9.

Санкциями административно-правовой нормы может быть предусмотрено несколько вариантов назначения наказания. В зависимости от этого критерия административные наказания классифицируются на основные и дополнительные. **Основными** являются такие административные наказания, которые не могут назначаться в дополнение к другим видам административных наказаний. Согласно КоАП предупреждение, административный штраф, лишение специального права, предоставленного физическому лицу, совершившему административное правонарушение, административный арест и дисквалификация могут устанавливаться и применяться только в качестве основных административных наказаний.

Дополнительными являются такие административные наказания, которые могут назначаться как самостоятельно, так и присоединяться к основным мерам наказания. В соответствии с КоАП возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения, конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения, а также административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства может устанавливаться и применяться в качестве как основного, так и дополнительного административного наказания. Предупреждение, административный штраф, лишение специального права, предоставленного физическому лицу, административный арест и дисквалификация согласно КоАП могут устанавливаться и применяться только в качестве основных административных наказаний.

В тех случаях, когда дополнительное наказание имеет альтернативный характер, назначение его является правом должностного лица, судьи. При этом за одно административное правонарушение может быть назначено основное либо основное и дополнительное административное наказание из наказаний, указанных в санкции применяемой статьи Особенной части КоАП или закона субъекта Российской Федерации об административной ответственности. Применение дополнительного наказания должно быть продиктовано характером правонарушения, личностью, обстоятельствами дела.

ПЕРЕЧЕНЬ РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативно правовые документы:

1. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993).

2. Гражданский кодекс Российской Федерации.
3. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.
4. Трудовой кодекс Российской Федерации.
5. Федеральный конституционный закон «О судебной системе в РФ».
6. Федеральный закон «О занятости населения в РФ».

Основные источники:

1. Капустин, А. Я. Правовое обеспечение профессиональной деятельности: учебник и практикум для СПО / А. Я. Капустин, К. М. Беликова; под ред. А. Я. Капустина. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Издательство Юрайт, 2017. — 382 с. [Электронный ресурс; Режим доступа <https://www.biblio-online.ru>]

Дополнительная литература:

1. Правовое обеспечение профессиональной деятельности: учебник для СПО/под ред. А. Я. Капустина – М.: Юрайт, 2016.

Интернет-ресурсы:

Правовые системы: [http:// www. consultant. ru/](http://www.consultant.ru/)- Система Консультант Плюс.

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	3
Правовое регулирование в сфере профессиональной деятельности.	3
Юридические лица: организационно-правовые формы юридических лиц. Создание, реорганизация, ликвидация юридических лиц	9
Право собственности: понятие, содержание, субъекты, виды	13
Сделки: понятие, виды, формы	16
Гражданско-правовой договор: содержание, виды	23
Гражданско-правовое обязательство: содержание, стороны, исполнение, прекращение	28
Способы обеспечения исполнения обязательств. Прекращение обязательств	32
Ответственность по гражданскому праву. Сроки в гражданском праве	38
Экономические споры. Досудебный порядок урегулирования споров	40
Понятие и стадии арбитражного процесса	42
Трудовое право как отрасль права. Трудовые правоотношения	46
Трудовой договор	50
Трудовая дисциплина. Дисциплинарная ответственность	55
Материальная ответственность сторон трудового договора	59
Административные правонарушения. Административная ответственность	63
ПЕРЕЧЕНЬ РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ	65

ОП.08 ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

21.00.00 ПРИКЛАДНАЯ ГЕОЛОГИЯ, ГОРНОЕ ДЕЛО, НЕФТЕГАЗОВОЕ ДЕЛО И ГЕОДЕЗИЯ

специальности:

21.02.01 Разработка и эксплуатация нефтяных и газовых месторождений

21.02.02 Бурение нефтяных и газовых скважин

21.02.03 Сооружение и эксплуатация газонефтепроводов
и газонефтехранилищ

21.02.10 Геология и разведка нефтяных и газовых месторождений

**Краткий курс лекций
для обучающихся 3 - 4 курсов очной формы обучения
образовательных организаций
среднего профессионального образования**

Краткий курс лекций
разработал преподаватель: Горбунова Юлия Валерьевна

Подписано к печати *03.09.2018 г.*

Формат 60x84/16

Тираж

Объем **4,2** п.л.

Заказ

1 экз.

МИНОБРНАУКИ РОССИИ

**Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования**

«Югорский государственный университет»

НИЖНЕВАРТОВСКИЙ НЕФТЯНОЙ ТЕХНИКУМ (филиал)

**федерального государственного бюджетного образовательного учреждения
высшего образования**

«Югорский государственный университет»

628615 Тюменская обл., Ханты-Мансийский автономный округ,

г. Нижневартовск, ул. Мира, 37