

Частное профессиональное образовательное учреждение  
«СЕВЕРО-КАВКАЗСКИЙ КОЛЛЕДЖ ИННОВАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ»

**Правовое обеспечение  
профессиональной деятельности  
курс лекций**

Пятигорск

## Введение

В условиях рыночной экономики и кардинального реформирования социально-экономических отношений нашего общества резко возрастает роль правового обеспечения профессиональной деятельности хозяйствующих субъектов, товарно-денежных отношений и иных отношений, складывающихся в рыночном хозяйстве. Все это повышает необходимость глубокого изучения и освоения нормативно-правовой базы регулирования профессиональной деятельности.

В рамках курса «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» студенты знакомятся с целями и задачами правового обеспечения профессиональной деятельности, осваивают основную базу теоретических знаний по данной дисциплине, приобретают практические навыки по использованию нормативно-правовой базы, регламентирующей профессиональную деятельность субъектов предпринимательской деятельности, составлению правовых актов, документации и договоров различного характера. В результате изучения дисциплины студенты должны знать основные задачи, порядок правового обеспечения профессиональной деятельности в соответствии с нормативными актами Российской Федерации.

**Основной целью** освоения дисциплины «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» является ознакомление студентов с основами правового регулирования их профессиональной деятельности. *Для достижения этой цели необходимо* формирование у студентов умения и навыков применения правовых норм в процессе практической деятельности, защищать свои права и законные интересы в соответствии с действующим законодательством, разрабатывать необходимую юридическую документацию, принимать решение в стандартных и нестандартных ситуациях и нести за них ответственность, анализировать и оценивать результаты и последствия деятельности с правовой точки зрения.

По итогам изучения дисциплины «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» студент должен иметь представление о типах и формах профессиональной деятельности, правовом положении субъектов правоотношений в сфере профессиональной деятельности, законодательных и иных правовых актах, регулирующих правоотношения в процессе профессиональной деятельности, правах и обязанностях работников в сфере профессиональной деятельности, способах защиты своих прав на основе действующего законодательства.

Для достижения основной цели курса используются следующие **задачи** изучения данной дисциплины:

- изучить основные положения законодательства РФ в сфере правового обеспечения профессиональной деятельности;
- научиться правильно ориентироваться в постоянно меняющемся законодательстве, в технологии применения правовых норм;
- уметь применять полученные знания в практической деятельности.

## *Лекция 1. Правовое регулирование экономических отношений*

**§ 1. Экономические отношения как предмет правового регулирования.**

**§ 2. Понятие и признаки предпринимательской деятельности.**

**§ 3. Правовое регулирование предпринимательской деятельности.**

### *§ 1. Экономические отношения как предмет правового регулирования*

По своей сути право — это регулятор общественных отношений. Его предназначение состоит в том, чтобы упорядочить жизнь общества, обеспечить его нормальное функционирование и развитие.

Однако не все общественные отношения, не все сферы жизни общества в одинаковой степени являются предметом правового регулирования.

Например, отношение человека к определенной религии, исполнение человеком обязанностей, предписанных религией регулируются религиозными нормами. Совершение пятикратного намаза в день человеком, исповедующим ислам, является религиозной нормой.

Следует помнить о том, что до права и вместе с ним существовали и существуют обычаи и традиции, мораль, религия, которые также выступают как важнейшие регуляторы общественных отношений. И только вместе они могут обеспечить нормальное развитие общества. Причем в различных сферах жизни общества роль каждого из этих социальных регуляторов не одинакова.

Что касается экономики, то она относится к тем сферам, в которых роль права традиционно существенна. Экономические отношения всегда - разумеется, с того момента, как появилось право - были предметом правового регулирования. Естественно, это регулирование имело свою специфику в различные исторические эпохи и в условиях различных экономических систем. Имеет свои особенности и правовое регулирование экономических отношений в условиях рыночной экономики.

Во-первых, правовое регулирование рыночной экономики необходимо в целях защиты интересов общества и государства. Опыт практически всех стран с рыночной экономикой свидетельствует, что «абсолютная экономическая свобода» всегда связана со злоупотреблениями — появлением на рынке некачественных товаров, работ и услуг, иногда представляющих опасность для жизни и здоровья потребителей, возникновением мошеннических предпринимательских структур, «безвозвратно» привлекающих сбережения граждан и многими другими «издержками».

С другой стороны, правовое регулирование экономических отношений в условиях рыночной экономики необходимо для обеспечения прав и интересов самих предпринимателей. Ведь подлинная, а не мнимая свобода экономической деятельности не исключает, а предполагает ее определенную регламентацию. Вступая в разнообразные отношения между собой, с потребителями, с государством, предприниматели заинтересованы в том, чтобы эти отношения были упорядоченными, предсказуемыми, строились в соответствии с определенными правилами. Не используя потенциал права, достичь этого

невозможно. Таким образом, есть все основания утверждать, что правовое регулирование экономических отношений является необходимым условием нормального функционирования рыночной экономики.

В качестве примера можно привести антимонопольное законодательство России, которое:

Во-первых, обеспечивает создание добросовестной конкуренции;

Во-вторых, защищает самих предпринимателей, которые имеют малую долю на рынке определенного товара.

## ***§ 2. Понятие и признаки предпринимательской деятельности***

В условиях рыночной экономики основную массу экономических отношений составляют отношения, складывающиеся в процессе осуществления предпринимательской деятельности. Рассмотрим, что же она собой представляет.

Определение предпринимательской деятельности с точки зрения закона дано в ст. 2 Гражданского кодекса РФ. В соответствии с данной статьей предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Из этого определения можно выделить следующие признаки предпринимательской деятельности:

1) самостоятельность;

2) направленность на систематическое получение прибыли;

3) рисковый характер;

4) регистрация в установленном законом порядке лиц, осуществляющих эту деятельность.

Самостоятельность как признак предпринимательской деятельности включает в себя организационную самостоятельность и имущественную самостоятельность предпринимателя.

Организационная самостоятельность проявляется в том, что предприниматель сам — без всяких указаний «сверху» — решает, что и как производить, у кого приобретать необходимое сырье и материалы, кому и по каким ценам реализовывать произведенную продукцию и т. д.

Имущественная самостоятельность предполагает наличие у предпринимателя обособленного, т.е. именно ему принадлежащего имущества, которое он использует при осуществлении предпринимательской деятельности. Не всегда такое имущество является собственностью предпринимателя. Существуют субъекты предпринимательской деятельности, владеющие имуществом на праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления. Какой-то частью имущества предприниматель может владеть, например, на праве аренды. Но в любом случае предприниматель обладает возможностью самостоятельного использования такого имущества.

Имущественная самостоятельность предпринимателя является основой его организационной самостоятельности.

Рисковый характер предпринимательской деятельности заключается в том, что далеко не всегда она дает ожидаемые результаты. В силу самых разнообразных причин как субъективного (ошибки, просчеты предпринимателя), так и объективного (изменение рыночной конъюнктуры, дефолт, стихийное бедствие) характера предприниматель может не только не получить запланированную прибыль, но и разориться, потерпеть крах. Именно рисковый характер предпринимательской деятельности обусловил появление в гражданском праве института несостоятельности (банкротства).

Направленность на систематическое получение прибыли — пожалуй, самый существенный признак предпринимательской деятельности. И с точки зрения обыденного сознания, и с точки зрения науки предпринимательская деятельность — это, прежде всего, деятельность, целью которой является получение прибыли. Другие признаки предпринимательской деятельности являются в определенном смысле вторичными, производными от данного признака. При этом следует иметь в виду, что с точки зрения закона для квалификации деятельности в качестве предпринимательской не обязательно, чтобы в результате ее осуществления на самом деле была получена прибыль. Важна лишь цель, направленность на ее получение.

Государственная регистрация предпринимательской деятельности является обязательным для всех субъектов предпринимательства, будь это юридическое лицо или предпринимательская деятельность без образования юридического лица (индивидуальный предприниматель). Такая регистрация в России на данный момент осуществляется налоговыми органами России.

### ***§ 3. Правовое регулирование предпринимательской деятельности***

Как известно, под источниками права понимаются способы выражения, закрепления и существования правовых норм. В разные времена и в различных странах в качестве источников права выступали и выступают правовой обычай, юридический прецедент, нормативно-правовой акт, нормативный договор. В настоящее время в нашей стране, как и в большинстве других стран мира, основным источником права выступают нормативно-правовые акты - официальные документы, принятые компетентными органами в установленном порядке и содержащие нормы права.

Нормативно-правовые акты делятся на две большие группы (два вида):

- 1) законы, обладающие, высшей юридической силой;
- 2) подзаконные нормативно-правовые акты, принимаемые на основе и во исполнение законов.

В свою очередь в каждой из этих групп существует своя иерархия нормативно-правовых актов. Что касается законов, то на вершине пирамиды этих нормативно-правовых актов находится Конституция - Основной закон страны. Затем следуют федеральные конституционные законы, федеральные

законы и законы субъектов федерации. Каждый из нижестоящих законов в этой пирамиде не может противоречить вышестоящему закону.

Среди законов особого внимания заслуживают кодифицированные акты - отраслевые кодексы, которые являются основными источниками права для соответствующих отраслей.

Что касается подзаконных нормативно-правовых актов, то здесь наибольшей юридической силой обладают указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства Российской Федерации. Далее следуют ведомственные нормативно-правовые акты (приказы, инструкции и т. п., документы различных министерств и ведомств), местные (нормативно-правовые акты местных органов государственной власти и местного самоуправления) и локальные (внутриорганизационные) нормативно-правовые акты (т. е. акты, издаваемые и действующие в пределах отдельных предприятий, учреждений, организаций).

Охарактеризуем основные нормативно-правовые акты, регулирующие предпринимательскую деятельность.

Важнейшие, основополагающие нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность, закреплены в Конституции РФ. Их можно рассматривать как принципы т. е. основополагающие начала, из которых исходят все другие нормы предпринимательского права. К ним относятся:

- единство экономического пространства;
- свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств;
- поддержка конкуренции;
- многообразие форм собственности;
- свобода экономической деятельности, включая право каждого на предпринимательскую деятельность.

К следующему по значению после Конституции РФ источнику права, регулиющему предпринимательскую деятельность, в нашей стране можно отнести Гражданский кодекс Российской Федерации. Именно в нем содержатся правовые нормы, регулирующие такие важные для участников предпринимательской деятельности отношения, как отношения собственности, обязательственные отношения, включая договорные (куплю-продажу, поставку, подряд, капитальное строительство и т. д.) и другие.

Среди кодифицированных актов, помимо Гражданского кодекса РФ, в качестве источников, регулирующих предпринимательскую деятельность, можно рассматривать Налоговый кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях, Уголовный кодекс РФ и другие. В них также содержатся правовые нормы, непосредственно касающиеся субъектов предпринимательской деятельности.

К числу источников, регулирующих профессиональную деятельность в сфере маркетинга и коммерции можно отнести следующие законы: «О рекламе», «Об акционерных обществах», «О банках и банковской деятельности», «О бухгалтерском учете», «О несостоятельности

(банкротстве)», «О лицензировании отдельных видов деятельности», «О защите конкуренции» и многие другие.

Важную роль в регулировании экономических отношений в нашей стране играют указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. Однако следует помнить, что при всей их важности, это все-таки подзаконные акты, и они не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам. Главное их предназначение - обеспечить реализацию положений Конституции и законов.

Нормативно-правовые акты министерств и ведомств определяют формы и механизмы реализации законов, указов Президента и постановлений Правительства РФ. Так, например, в инструкциях налогового ведомства содержатся указания по применению налогового законодательства.

Нормы права, регулирующие предпринимательскую деятельность, могут содержаться и в некоторых нормативно-правовых актах органов местного самоуправления. Как правило, они касаются собственности муниципальных образований и определяют порядок ее использования.

Некоторые локальные (внутриорганизационные) акты также могут содержать нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность. Любой хозяйствующий субъект может в своих локальных актах установить нормы экономической деятельности, обязательные для всех работников данного субъекта (разумеется, если эти нормы не противоречат законам и вышестоящим подзаконным актам).

Наконец, говоря об источниках права, регулирующих предпринимательскую деятельность, необходимо иметь в виду, что в соответствии со ст. 15 Конституции РФ частью российской правовой системы являются общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации. Поэтому к источникам права России следует отнести также международные договоры Российской Федерации в сфере экономики. На практике, когда отношения, складывающиеся в сфере предпринимательской деятельности, уже выходят за рамки определенного государства, и в условиях глобализации экономики, субъекты предпринимательской деятельности все чаще обращаются к международным нормам.

### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Укажите квалифицирующие признаки предпринимательской деятельности. Дайте их правовую характеристику.
- 2) Определите предмет и метод предпринимательского права.
- 3) Сформулируйте понятие предпринимательского права и раскройте его основные черты.
- 4) Что понимается под источниками правового регулирования?
- 5) Назовите основания классификации источников права.
- 6) Определите значение обычаев делового оборота в системе источников предпринимательского права.

## ***Лекция 2. Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности***

**§ 1. Юридические лица: понятие и признаки.**

**§ 2. Виды юридических лиц.**

**§ 3. Создание юридического лица.**

**§ 4. Реорганизация и ликвидация юридического лица.**

**§ 5. Индивидуальный предприниматель.**

**§ 6. Несостоятельность (банкротство).**

### **§ 1. Юридические лица: понятие и признаки**

Понятие юридического лица сформулировано законодателем в ст. 48 Гражданского кодекса РФ. Согласно данной статье юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Анализируя данное определение, можно выделить следующие основные признаки юридического лица:

- 1) организационное единство;
- 2) наличие обособленного имущества;
- 3) самостоятельная имущественная ответственность;
- 4) выступление в гражданском обороте от своего имени.

Рассмотрим эти признаки подробнее.

Признак организационного единства предполагает не простую совокупность людей, а наличие устойчивых существенных связей между ними, структурную и функциональную дифференциацию, определенную иерархию и разделение труда. Это требование воплощается в четкой внутренней структуре организации, наличии органов управления, структурных подразделений, которые в единстве позволяют решать задачи юридического лица.

Наличие обособленного имущества означает, что юридическое лицо обладает имуществом, которое принадлежит ему на праве собственности, оперативного управления. Таким образом, исключается возможность создания и функционирования юридических лиц на основе только заемных средств, имущества, полученного по договору аренды или имущественного найма. При этом имущество юридического лица должно быть обособлено от имущества других организаций, в том числе от имущества их учредителей.

Самостоятельная имущественная ответственность как признак юридического лица является следствием его имущественной обособленности. По своим долгам юридическое лицо обязано отвечать принадлежащим ему имуществом. Учредители и участники юридического лица, в том числе и собственники его имущества, по общему правилу не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам своих учредителей, участников и собственников. Исключения



из этого правила могут быть только в случаях, предусмотренных ГК РФ или учредительными документами юридического лица. Например, по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества может нести ответственность Российская Федерация (ст. 56 ГК РФ).

Обособленность имущества и принцип имущественной ответственности, обуславливают наличие у юридического лица еще одного признака - выступление в гражданском обороте от своего имени. Участники имущественных отношений должны точно знать, кому принадлежат те или иные права, на ком лежит та или иная обязанность. Для этого установлено правило, что юридические лица должны действовать от своего имени.

Юридическое лицо, выступая в имущественном обороте, обладает фирменным наименованием, закрепленным в учредительных документах. К примеру: ООО «Арси»; АКБ «Экспресс Банк»; ОАО «Завод Гаджиева» и т.д.

Заключая сделки, юридическое лицо приобретает права и обязанности для себя, а не для участников или структурных подразделений. Это отличает его от представительств и филиалов.

## **§ 2. Виды юридических лиц**

Существующие юридические лица разнообразны и могут быть классифицированы по различным основаниям. Наиболее существенное значение имеет классификация юридических лиц по целям их деятельности и по организационно-правовым формам. По целям деятельности юридические лица разделяются на коммерческие и некоммерческие организации.

К коммерческим организациям относятся организации, основной целью деятельности которых является извлечение прибыли. К некоммерческим - организации, не имеющие в качестве основной цели извлечение прибыли и не распределяющие полученную прибыль между участниками.

В соответствии с законодательством коммерческие организации могут создаваться в форме:

- 1) хозяйственных товариществ, обществ или партнерств;
- 2) производственных кооперативов;
- 3) государственных и муниципальных унитарных предприятий;
- 4) крестьянских (фермерских) хозяйств.

Хозяйственными товариществами и обществами признаются корпоративные коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе деятельности, принадлежит на праве собственности хозяйственному товариществу или обществу.

Характерной особенностью этих обществ и товариществ является разделение их уставного (для обществ) или складочного (для товариществ) капитала на доли (вклады) учредителей. Различие между ними заключается в том, что товарищество - это по существу объединение лиц, хорошо знающих

друг друга, а общество - объединение в первую очередь капиталов, и характер личных взаимоотношений их участников имеет здесь второстепенное значение.

При смене одного или всех членов общества, например акционерного, общество как юридическое лицо продолжает существовать в прежнем виде и под прежним наименованием, в то время как для товарищества это потребует внесения изменений в учредительные документы и в его наименование. Юридически это будет уже другое товарищество. Законодательство предусматривает две разновидности товарищества: полное товарищество и товарищество на вере.

Полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Участники несут солидарную ответственность по обязательствам товарищества, для исполнения которых не хватает его имущества. Это означает, что кредитор товарищества при определенных обстоятельствах может обратиться за взысканием на личное имущество любого товарища по своему выбору, на имущество нескольких или всех товарищей.

Товариществом на вере (командитным товариществом) признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников - вкладчиков (командитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

Вкладчик не может оспаривать деятельность полных товарищей, он имеет право лишь на получение части прибыли товарищества, может знакомиться с финансовыми документами товарищества, может выйти из товарищества, забрав свой вклад, может передать вклад другому вкладчику или третьему лицу.

Обществом с ограниченной ответственностью признается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей.

Фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью». Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по долгам общества своим личным имуществом. Ведь имущество, переданное обществу, становится собственностью общества, а у участников остается лишь право требования обязательственного характера (участвовать в управлении делами общества, получать информацию о деятельности общества,

принимать участие в распределении прибыли, в случае ликвидации общества получить часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами).

Так как общество с ограниченной ответственностью есть объединение капиталов, то личное участие его членов в делах общества совсем не обязательно. Однако лично-доверительный момент еще не до конца утрачен в этом виде юридического лица, поэтому законодательство определяет лимит численности участников общества с ограниченной ответственностью.

Число участников такого общества не должно превышать предела, установленного законом об обществах с ограниченной ответственностью. В противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество.

Акционерным обществом признается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Характерной чертой кооператива является обязанность его членов участвовать в деятельности кооператива своим личным трудом, хотя законом допускаются и иные виды участия.

Члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах и уставом кооператива. Фирменное наименование кооператива должно содержать его наименование и слова «производственный кооператив» или «артель».

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия.

Главной особенностью унитарных предприятий является то, что имущество этих предприятий принадлежит им не на праве собственности, как у других коммерческих организаций, а на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления. Собственником же этого имущества является либо государство, либо муниципальное образование. Следствием этого является то, что государство или муниципальное образование определяют предмет и цели деятельности унитарного предприятия, порядок управления его деятельностью, назначают его руководителя, решают вопросы реорганизации и ликвидации унитарного предприятия.

По своим обязательствам унитарное предприятие отвечает всем принадлежащим ему имуществом. По обязательствам собственника закрепленного за ним имущества унитарное предприятие ответственности не несет.

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в следующих организационно-правовых формах:

1) потребительских кооперативов, к которым относятся, в том числе, жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы, садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы, общества взаимного страхования, кредитные кооперативы, фонды проката, сельскохозяйственные потребительские кооперативы;

2) общественных организаций, к которым относятся, в том числе, политические партии и созданные в качестве юридических лиц профессиональные союзы (профсоюзные организации), органы общественной самодеятельности, территориальные общественные самоуправления;

3) общественных движений;

4) ассоциаций (союзов), к которым относятся, в том числе, некоммерческие партнерства, саморегулируемые организации, объединения работодателей, объединения профессиональных союзов, кооперативов и общественных организаций, торгово-промышленные, нотариальные палаты;

5) товариществ собственников недвижимости, к которым относятся, в том числе, товарищества собственников жилья;

6) казачьих обществ, внесенных в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации;

7) общин коренных малочисленных народов Российской Федерации;

8) фондов, к которым относятся, в том числе, общественные и благотворительные фонды;

9) учреждений, к которым относятся государственные учреждения (в том числе государственные академии наук), муниципальные учреждения и частные (в том числе общественные) учреждения;

10) автономных некоммерческих организаций;

11) религиозных организаций;

12) публично-правовых компаний;

13) адвокатских палат;

14) адвокатских образований (являющихся юридическими лицами).

Некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям.

Некоммерческая организация, уставом которой предусмотрено осуществление приносящей доход деятельности, за исключением казенного и частного учреждений, должна иметь достаточное для осуществления указанной деятельности имущество рыночной стоимостью не менее минимального

размера уставного капитала, предусмотренного для обществ с ограниченной ответственностью.

### **§ 3. Создание юридического лица**

Процесс создания юридического лица включает в себя несколько этапов.

Прежде всего, учредители юридического лица должны определиться с его организационно-правовой формой. Как правило, законодательство оставляет вопрос об организационно-правовой форме на усмотрение учредителей.

Следующий этап - выработка учредительных документов. Учредительными документами юридического лица является учредительный договор, либо устав. Юридические лица, за исключением хозяйственных товариществ, действуют на основании уставов, которые утверждаются их учредителями (участниками).

Учредительный договор это документ, подписываемый всеми учредителями юридического лица, в котором они обязуются создать юридическое лицо, определяют объем его правоспособности, цели и направления деятельности, условия передачи ему своего имущества и условия своего участия в деятельности создаваемого лица.

Устав - документ, который определяет правовой статус организации. Устав юридического лица, утвержденный учредителями (участниками) юридического лица, должен содержать сведения о наименовании юридического лица, его организационно-правовой форме, месте его нахождения, порядке управления деятельностью юридического лица, а также другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующих организационно-правовой формы и вида. В уставах некоммерческих организаций, уставах унитарных предприятий и в предусмотренных законом случаях в уставах других коммерческих организаций должны быть определены предмет и цели деятельности юридических лиц. Предмет и определенные цели деятельности коммерческой организации могут быть предусмотрены уставом также в случаях, если по закону это не является обязательным.

Важный этап создания юридического лица - формирование его уставного (складочного) капитала. В соответствии с законодательством к моменту создания организации должно быть сформировано не менее половины ее уставного (складочного) капитала. В некоторых случаях, например, при создании унитарного предприятия, уставный фонд должен быть оплачен полностью до государственной регистрации. Заключительным этапом создания юридического лица является его государственная регистрация. Государственная регистрация преследует несколько целей. Важнейшими среди них являются закрепление объема правоспособности юридического лица, осуществление его налогообложения и обеспечение безопасности граждан путем установления контроля за порядком осуществления определенных видов деятельности. Государственная регистрация юридического лица производится по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации.

Для регистрации юридического лица его учредитель (учредители) должны представить в регистрирующий орган следующие документы:

- 1) заявление о государственной регистрации юридического лица, подписанное учредителем (учредителями);
- 2) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством;
- 3) учредительные документы юридического лица;
- 4) документ об уплате государственной пошлины;
- 5) если одним из учредителей юридического лица выступает иностранное юридическое лицо - документ, подтверждающий его юридический статус. Требовать представления иных документов, помимо указанных в законе, регистрирующий орган не вправе.

Государственная регистрация осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Моментом государственной регистрации юридического лица является внесение регистрирующим органом соответствующей записи в реестр юридических лиц. Именно в этот момент юридическое лицо считается созданным, и у него возникают гражданские право- и дееспособность.

Отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы, а также в связи с ведением единого государственного реестра юридических лиц регулируются Федеральным законом от 08 августа 2001 года №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

#### ***§ 4. Реорганизация и ликвидация юридических лиц***

В процессе хозяйственной деятельности может возникнуть необходимость в изменении выбранной ранее организационно-правовой формы предприятия либо в проведении иных преобразований, затрагивающих объем правоспособности субъекта и влияющих на его взаимоотношения с другими субъектами предпринимательской деятельности.

Такое изменение осуществляется путем реорганизации, т. е. изменения правового статуса субъекта, при котором объем принадлежащих ему прав и обязанностей изменяется либо переходит к другим лицам (правопреемникам). Реорганизация может проходить добровольно, т. е. на основании решения органов управления, и принудительно, т. е. по решению уполномоченного государственного органа (например, антимонопольного) или по решению суда.

Законодательство предусматривает пять способов реорганизации: слияние, присоединение, разделение, выделение и преобразование.

Слияние представляет собой объединение двух или нескольких юридических лиц в единую организацию. Все ранее действующие организации прекращают свое существование. Вновь созданная организация становится правопреемником каждого из вошедших в нее юридических лиц.

Присоединение означает, что прекращается лишь деятельность присоединяемого субъекта. Присоединяющее юридическое лицо увеличивает свои активы за счет имущества присоединяемого и становится его правопреемником.

Разделение предполагает создание вместо одного субъекта двух или более других. При этом деятельность разделяемой организации прекращается. Вопрос о правопреемстве в данном случае решается на основании договора между вновь созданными лицами. Как правило, правопреемником становится одна из созданных организаций.

Выделение - единственный способ реорганизации, при котором не происходит прекращения ранее существовавшего субъекта. Образуется еще одно юридическое лицо, которому передается часть активов организации. Вопрос о правопреемстве между ними решается соглашением сторон.

При преобразовании ранее существовавшая организация прекращает свое существование, а вместо нее возникает организация в иной организационно-правовой форме.

Юридическое лицо считается реорганизованной, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

Передаточный акт должен содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая обязательства, оспариваемые сторонами, а также порядок определения правопреемства в связи с изменением вида, состава, стоимости имущества, возникновением, изменением, прекращением прав и обязанностей реорганизуемого юридического лица, которые могут произойти после даты, на которую составлен передаточный акт. Передаточный акт утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о реорганизации юридического лица, и представляется вместе с учредительными документами для государственной регистрации юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации, или внесения изменений в учредительные документы существующих юридических лиц. Непредставление вместе с учредительными документами передаточного акта, отсутствие в нем положений о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица влекут отказ в государственной регистрации юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации.

Ликвидация юридических лиц.

Ликвидация - такой способ прекращения юридического лица, при котором правопреемство не возникает. Ликвидация также может производиться в добровольном и принудительном порядке. Гражданское законодательство содержит примерный перечень оснований ликвидации юридических лиц. К ним

относятся: истечение срока, на который создавалась организация; достижение целей, поставленных в учредительных документах; признания недействительной регистрации юридического лица. Принудительная ликвидация осуществляется в судебном порядке по требованию уполномоченных государственных органов, на основании нарушения положений учредительных документов, осуществления деятельности без лицензии, грубого нарушения законодательства, несостоятельности (банкротства) юридического лица и т. п.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо - прекратившим существование после внесения сведений о его прекращении в единый государственный реестр юридических лиц.

### ***§ 5. Индивидуальный предприниматель***

Утверждение о том, что главенствующая роль в современной экономике принадлежит юридическим лицам, совсем не означает, что времена индивидуальных предпринимателей ушли в прошлое. Во всех странах с развитой рыночной экономикой наряду с крупнейшими корпорациями, являющимися юридическими лицами, существуют десятки и сотни тысяч индивидуальных предпринимателей. Причем государство, как правило, поощряет развитие индивидуального предпринимательства. Не является исключением в этом смысле и наша страна. Статья 34 Конституции РФ провозглашает право каждого на использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Это право является следствием общей правоспособности гражданина, т. е. способности иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, признаваемой за всеми гражданами. Однако для реализации права на предпринимательскую деятельность гражданин должен обладать также дееспособностью, под которой понимается способность гражданина своими действиями приобретать гражданские права и создавать гражданские обязанности. Другими словами, заниматься предпринимательской деятельностью могут только дееспособные граждане. Дееспособность в полном объеме возникает с момента достижения совершеннолетия. Однако законодательство допускает участие в предпринимательской деятельности лиц, не достигших совершеннолетнего возраста. Такое участие возможно с согласия их законных представителей.

Индивидуальная предпринимательская деятельность ведется гражданином от своего имени и на свой собственный риск (от своего имени он совершает, сделки и другие юридически значимые действия), он отвечает перед кредиторами всем своим имуществом, а не только тем, которое используется в предпринимательской деятельности.

Предпринимательская деятельность граждан подлежит государственной регистрации. Гражданин имеет право заниматься предпринимательской деятельностью только с момента государственной регистрации в качестве



индивидуального предпринимателя, т. е. получив свидетельство о государственной регистрации.

Порядок государственной регистрации физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей определяется Федеральным законом от 08 августа 2001 года №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Для занятия определенными видами деятельности индивидуальному предпринимателю в соответствии с законодательством необходимо получить лицензию.

Особенности правового статуса гражданина-предпринимателя можно уяснить, сравнив объем его правомочий с правами физических лиц, не являющихся предпринимателями и с правовым статусом юридических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Сравнение правового статуса гражданина-предпринимателя и физического лица, не являющегося предпринимателем, позволяет сделать следующие выводы. Физические лица, не зарегистрированные в качестве предпринимателя, имеют право вступать в договорные отношения при отсутствии соответствующих законодательных ограничений (обладание неполной дееспособностью, невозможность быть стороной в гражданско-правовом договоре на основании юридической конструкции последнего и т. п.) и если выполняемые этими лицами договорные обязательства не являются предпринимательской деятельностью, т. е. не соответствуют законодательно установленным признакам предпринимательства.

Граждане-предприниматели, осуществляя предпринимательскую деятельность и вступая в договорные отношения с контрагентами, имеют только одно ограничение: законодательный запрет на совершение каких-либо действий. Таким образом, возможности реализации права на осуществление предпринимательской деятельности у граждан-предпринимателей гораздо шире, чем у физических лиц, не являющихся предпринимателями.

## **§ 6. Несостоятельность (банкротство)**

Основным нормативно-правовым актом, регулирующим отношения, возникающие при проведении процедур несостоятельности (банкротства) является ФЗ от 26 октября 2002 года №127 «О несостоятельности (банкротство)».

Несостоятельность (банкротство) - признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если

соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом.

Производство по делу о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом при условии, что требования к должнику - юридическому лицу в совокупности составляют не менее чем триста тысяч рублей, а в отношении должника - физического лица - при условии, что требования к гражданину составляют не менее чем пятьсот тысяч рублей и указанные требования не исполнены в течение трех месяцев с даты, когда они должны были исполнены.

Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы, а также работник, бывший работник должника, имеющие требования о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда.

Должник - гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель, или юридическое лицо, оказавшиеся неспособными удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение срока, установленного законом.

Денежное обязательство - обязанность должника уплатить кредитору определенную денежную сумму по гражданско-правовой сделке и (или) иному предусмотренному ГК РФ или бюджетному законодательству основанию.

Конкурсные кредиторы - кредиторы по денежным обязательствам (за исключением уполномоченных органов, граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, морального вреда, вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности, а также учредителей (участников) должника по обязательствам, вытекающим из такого участия).

Уполномоченные органы - федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации на представление в деле о банкротстве и в процедурах, применяемых в деле о банкротстве, требований об уплате обязательных платежей и требований Российской Федерации по денежным обязательствам, а также органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, уполномоченные представлять в деле о банкротстве и в процедурах, применяемых в деле о банкротстве, требования по денежным обязательствам соответственно субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Право на обращение в арбитражный суд возникает у конкурсного кредитора, работника, бывшего работника должника, уполномоченного органа по денежным обязательствам с даты вступления в законную силу решения суда, арбитражного суда или судебного акта о выдаче исполнительных листов на

принудительное исполнение решений третейского суда о взыскании с должника денежных средств.

Должник вправе подать в арбитражный суд заявление должника в случае предвидения банкротства при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что он не в состоянии будет исполнить денежные обязательства, требования о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и (или) обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок.

При рассмотрении дела о банкротстве должника - юридического лица применяются следующие процедуры:

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

При рассмотрении дела о банкротстве гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, применяются реструктуризация долгов гражданина, реализация имущества гражданина, мировое соглашение.

В целях предупреждения банкротства организаций учредители(участники) должника, собственник имущества должника - унитарного предприятия до момента подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом принимают меры, направленные на восстановление платежеспособности должника. Меры, направленные на восстановление платежеспособности должника, могут быть приняты кредиторами или иными лицами на основании соглашения с должником.

В частности, учредителями (участниками) должника, собственником имущества должника - унитарного предприятия, кредиторами и иными лицами в рамках мер по предупреждению банкротства должнику может быть предоставлена финансовая помощь в размере, достаточном для погашения денежных обязательств, требований о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и обязательных платежей и восстановления платежеспособности должника (санация).

Наблюдение вводится по результатам рассмотрения арбитражным судом обоснованности заявления о признании должника банкротом. Наблюдение должно быть завершено с учетом сроков рассмотрения дела о банкротстве (7 месяцев с момента подачи заявления в суд).

Для проведения наблюдения арбитражным судом назначается временный управляющий.

Арбитражный суд на основании решения первого собрания кредиторов выносит определение о введении финансового оздоровления или внешнего управления, либо принимает решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, либо утверждает мировое соглашение и прекращает производство по делу о банкротстве.

В случае, если первым собранием кредиторов не принято решение о применении одной из процедур, применяемых в деле о банкротстве, арбитражный суд откладывает рассмотрение дела в пределах срока, установленного законом, и обязывает кредиторов принять соответствующее решение к установленному арбитражным судом сроку.

При отсутствии возможности отложить рассмотрение дела в пределах срока, арбитражный суд самостоятельно принимает одно из вышеуказанных решений.

С даты введения финансового оздоровления, внешнего управления, признания арбитражным судом должника банкротом и открытия конкурсного производства или утверждения мирового соглашения наблюдение прекращается.

Финансовое оздоровление вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов, за исключением случаев законом.

Одновременно с вынесением определения о введении финансового оздоровления арбитражный суд утверждает административного управляющего.

В определении о введении финансового оздоровления должен указываться срок финансового оздоровления, а также содержаться утвержденный судом график погашения задолженности.

Финансовое оздоровление вводится на срок не более чем два года.

Административный управляющий действует с даты его утверждения арбитражным судом до прекращения финансового оздоровления либо до его отстранения или освобождения арбитражным судом.

Не позднее чем за месяц до истечения установленного срока финансового оздоровления должник обязан предоставить административному управляющему отчет о результатах проведения финансового оздоровления.

Административный управляющий рассматривает отчет должника о результатах проведения финансового оздоровления и составляет заключение о выполнении графика погашения задолженности, об удовлетворении требований кредиторов и о выполнении плана финансового оздоровления (при наличии такого плана), которое не позднее чем через десять дней с даты получения отчета должника о результатах проведения финансового оздоровления направляется кредиторам, требования которых включены в реестр требований кредиторов, и в арбитражный суд.

В случае, если требования кредиторов, включенные в реестр требований кредиторов, не удовлетворены на дату рассмотрения отчета должника или указанный отчет не представлен административному управляющему в срок, административный управляющий созывает собрание кредиторов, которое полномочно принять одно из решений:

- об обращении с ходатайством в арбитражный суд о введении внешнего управления;

об обращении с ходатайством в арбитражный суд о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

После получения заключения административного управляющего или ходатайства собрания кредиторов арбитражный суд назначает дату заседания по рассмотрению результатов финансового оздоровления и жалоб кредиторов на действия должника и административного управляющего. По итогам рассмотрения результатов финансового оздоровления, а также жалоб кредиторов арбитражный суд принимает один из судебных актов:

- определение о прекращении производства по делу о банкротстве в случае, если непогашенная задолженность отсутствует и жалобы кредиторов признаны необоснованными;

- определение о введении внешнего управления в случае наличия возможности восстановить платежеспособность должника;

- решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства в случае отсутствия оснований для введения внешнего управления и при наличии признаков банкротства.

Совокупный срок финансового оздоровления и внешнего управления не может превышать два года.

В случае, если с даты введения финансового оздоровления до даты рассмотрения арбитражным судом вопроса о введении внешнего управления прошло более чем восемнадцать месяцев, арбитражный суд не может вынести определение о введении внешнего управления.

Внешнее управление вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Внешнее управление вводится на срок не более чем восемнадцать месяцев, который может быть продлен в порядке, предусмотренном законом, не более чем на шесть месяцев.

По ходатайству собрания кредиторов или внешнего управляющего установленный срок внешнего управления может быть сокращен.

Принятие арбитражным судом решения о признании должника банкротом влечет за собой открытие конкурсного производства.

Конкурсное производство вводится на срок до шести месяцев. Срок конкурсного производства может продлеваться по ходатайству лица, участвующего в деле, не более чем на шесть месяцев.

При принятии решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства арбитражный суд утверждает конкурсного управляющего. Конкурсный управляющий действует до даты завершения конкурсного производства или прекращения производства по делу о банкротстве.

Все имущество должника, имеющееся на дату открытия конкурсного производства и выявленное в ходе конкурсного производства, составляет конкурсную массу. Из имущества должника, которое составляет конкурсную массу, исключаются имущество, изъятое из оборота, имущественные права, связанные с личностью должника, в том числе права, основанные на имеющейся лицензии на осуществление отдельных видов деятельности, а также

иное предусмотренное настоящим Федеральным законом имущество. В составе имущества должника отдельно учитывается и подлежит обязательной оценке имущество, являющееся предметом залога.

В целях правильного ведения учета имущества должника, которое составляет конкурсную массу, конкурсный управляющий вправе привлекать бухгалтеров, аудиторов и иных специалистов.

После рассмотрения арбитражным судом отчета конкурсного управляющего о результатах проведения конкурсного производства арбитражный суд выносит определение о завершении конкурсного производства, а в случае погашения требований кредиторов - определение о прекращении производства по делу о банкротстве.

Арбитражный суд по истечении тридцати, но не позднее шестидесятидневной с даты вынесения определения арбитражного суда о завершении конкурсного производства направляет указанное определение в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, заказным письмом с уведомлением о вручении. Определение арбитражного суда о завершении конкурсного производства является основанием для внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации должника.

С даты внесения записи о ликвидации должника в единый государственный реестр юридических лиц конкурсное производство считается завершенным.

На любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве должник, его конкурсные кредиторы и уполномоченные органы вправе заключить мировое соглашение.

Решение о заключении мирового соглашения со стороны конкурсных кредиторов и уполномоченных органов принимается собранием кредиторов. Решение собрания кредиторов о заключении мирового соглашения принимается большинством голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов в соответствии с реестром требований кредиторов и считается принятым при условии, если за него проголосовали все кредиторы по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника.

Решение о заключении мирового соглашения со стороны гражданина принимается гражданином, со стороны должника - юридического лица принимается руководителем должника, исполняющим обязанности руководителя должника, внешним управляющим или конкурсным управляющим.

Мировое соглашение утверждается арбитражным судом.

При утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение об утверждении мирового соглашения, в котором указывается на прекращение производства по делу о банкротстве.

Односторонний отказ от исполнения вступившего в силу мирового соглашения не допускается.

Мировое соглашение заключается в письменной форме. Мировое соглашение должно содержать положения о порядке и сроках исполнения обязательств должника в денежной форме.

Утверждение мирового соглашения арбитражным судом в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, является основанием для прекращения производства по делу о банкротстве.

С даты утверждения мирового соглашения арбитражным судом прекращаются полномочия временного управляющего, административного управляющего, внешнего управляющего, конкурсного управляющего.

В случае неисполнения мирового соглашения должником кредиторы вправе обратиться без расторжения мирового соглашения в арбитражный суд, рассматривавший дело о банкротстве, для получения исполнительного листа по взысканию оставшихся непогашенными требований.

В случае возбуждения производства по новому делу о банкротстве должника объем требований кредиторов, в отношении которых заключено мировое соглашение, определяется условиями, предусмотренными мировым соглашением.

Основанием для признания индивидуального предпринимателя банкротом является его неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

С момента принятия арбитражным судом решения о признании индивидуального предпринимателя банкротом и о введении реализации имущества гражданина утрачивает силу государственная регистрация гражданина в качестве индивидуального предпринимателя, а также аннулируются выданные ему лицензии на осуществление отдельных видов предпринимательской деятельности.

Индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, не может быть зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя в течение пяти лет с момента завершения процедуры реализации имущества гражданина или прекращения производства по делу о банкротстве в ходе такой процедуры.

Арбитражный суд направляет копию решения о признании индивидуального предпринимателя банкротом и введении реализации имущества гражданина в орган, зарегистрировавший гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.

В течение пяти лет с даты завершения в отношении индивидуального предпринимателя процедуры реализации имущества или прекращения производства по делу о банкротстве в ходе такой процедуры он не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, а также занимать должности в органах управления юридического лица, иным образом участвовать в управлении юридическим лицом.

### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Дайте определение понятия «юридическое лицо». Перечислите и раскройте его признаки.
- 2) Какие способы возникновения юридических лиц вам известны?
- 3) Какие документы юридического лица называются учредительными? Каково должно быть содержание этих документов?
- 4) Опишите порядок создания юридического лица? Каково значение государственной регистрации?
- 5) Что понимается под правоспособностью юридического лица? Чем общая правоспособность юридического лица отличается от правоспособности специальной?
- 6) Что такое лицензия? Что понимается под лицензированием? Приведите примеры видов предпринимательской деятельности требующей лицензирования. В силу каких нормативных правовых актов возникает это требование?
- 7) Каковы способы возникновения и прекращения юридического лица?
- 8) Дайте определение понятия «реорганизация». Перечислите и раскройте виды реорганизации юридических лиц, предусмотренные Гражданским кодексом Российской Федерации.
- 9) Что понимается под ликвидацией юридических лиц? Перечислите и опишите основные этапы ликвидации юридического лица.
- 10) Что понимают под филиалом и представительством юридического лица? В чем их сходство и различие?



### ***Лекция 3. Правовое регулирование договорных отношений в сфере предпринимательской деятельности.***

**§ 1. Общие положения о гражданско-правовом договоре.**

**§ 2. Договор купли-продажи.**

**§ 3. Договор розничной купли-продажи.**

**§ 4. Договор купли-продажи недвижимости.**

**§ 5. Договор купли-продажи предприятия.**

**§ 6. Договор поставки.**

#### ***§ 1. Общие положения о гражданско-правовом договоре***

В рыночном хозяйстве договор становится одним из основных способов регулирования экономических взаимосвязей, так как их участники, будучи собственниками, по своему усмотрению определяют направления и порядок использования принадлежащего им имущества. В качестве товаропроизводителей собственники самостоятельно организуют производство и сбыт своей продукции (товаров, работ, услуг) путем заключения и исполнения договоров со своими контрагентами, тем самым определяя характер и содержание отношений, составляющих экономический оборот. Ведь условия договоров в большинстве случаев формируются самими сторонами и отражают баланс их частных интересов, учитывающий конкретную экономическую ситуацию.

Таким образом, с помощью договоров экономические отношения подвергаются саморегулированию их участников - наиболее эффективному способу организации хозяйственной деятельности. Реализация сторонами договора их собственных, частных интересов (а не навязанных им "сверху" публичных, государственных интересов, как это во многих случаях имело место в прежнем правопорядке) становится основным стимулом его надлежащего исполнения и достижения при этом необходимых экономических результатов. Гражданско-правовой договор дает своим участникам возможность свободно согласовать свои интересы и цели и определить необходимые действия по их достижению. Вместе с тем он придает результатам такого согласования общеобязательную для сторон юридическую силу, при необходимости обеспечивающую его принудительную реализацию.

Действующий закон признает договором соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 ГК).

Договорные отношения субъектов гражданского права основаны на их взаимном юридическом равенстве, исключая властное подчинение одной стороны другой. Следовательно, заключение договора и формирование его условий по общему правилу должно носить добровольный характер, базирующийся исключительно на соглашении сторон и определяемый их частными интересами. На этой основе формируется одно из основополагающих начал частноправового регулирования - принцип свободы договора (п. 1 ст. 1

ГК), который по своему социально-экономическому значению стоит в одном ряду с принципом признания и неприкосновенности права частной собственности.

Свобода договора проявляется в нескольких различных аспектах.

Во-первых, это - свобода в заключении договора и отсутствие принуждения к вступлению в договорные отношения (п. 1 ст. 421 ГК). Иначе говоря, субъекты гражданского права сами решают, заключать им или не заключать тот или иной договор, поскольку никто из них не обязан вступать в договор против своей воли.

Во-вторых, свобода договора состоит в свободе определения характера заключаемого договора. Иными словами, субъекты имущественного (гражданского) оборота сами решают, какой именно договор им заключить. Они вправе заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, если только такой договор не противоречит законодательству и соответствует общим началам и смыслу гражданского законодательства (п. 1 ст. 8, п. 2 ст. 421 ГК). Развитое гражданское законодательство не предусматривает исчерпывающего, закрытого перечня (*numerus clausus*) договоров и не обязывает стороны "подгонять" их договорные взаимосвязи под одну из известных закону разновидностей. Данное обстоятельство особенно важно в условиях формирующегося рыночного хозяйства, когда экономические потребности весьма изменчивы, а правовое оформление нередко отстает от них. В частности, различные сделки, совершаемые в настоящее время на фондовых и валютных биржах, далеко не всегда имеют прямые законодательные "прототипы".

Более того, стороны свободны в заключении смешанных договоров, содержащих элементы различных известных разновидностей договора (п. 3 ст. 421 ГК). Например, в договор о поставке товара могут быть включены условия о его страховании, хранении, перевозке, погрузке и выгрузке и т.д., выходящие за рамки традиционной купли-продажи и вместе с тем вовсе не требующие заключения нескольких различных договоров. К такому единому, комплексному договору будут в соответствующих частях применяться правила о тех договорах, элементы которых содержатся в нем.

Наконец, в-третьих, свобода договора проявляется в свободе определения его условий (содержания) (п. 2 ст. 1, п. 4 ст. 421 ГК). Стороны договора по своей воле определяют его содержание и формируют его конкретные условия, если только содержание какого-либо условия императивно не определено законом или иными правовыми актами. Так, условие о цене приобретаемого товара согласуется самими контрагентами и лишь в отдельных случаях определяется по установленным государством тарифам, ставкам и т.п. (например, когда дело касается продукции "естественных монополий").

В развитом рыночном хозяйстве свобода договоров не может иметь абсолютного характера и неизбежно подвергается тем или иным ограничениям, установленным в публичном интересе. Прежде всего, договор, безусловно,

должен соответствовать императивным нормам закона и иных правовых актов (п. 1 ст. 422 ГК), которые в сфере договорных обязательств, практически, всегда устанавливают те или иные ограничения договорной свободы в общественных и государственных (публичных) интересах. Однако императивные правила закона, принятого после заключения договора, не должны распространяться на условия ранее заключенных договоров, если только сам этот закон прямо не придаст им обратную силу (п. 2 ст. 422 ГК). Подзаконными же актами, включая президентские указы, во всяком случае, нельзя предписывать изменения условий заключенных договоров.

Содержание договора как соглашения (сделки) составляет совокупность согласованных его сторонами условий, в которых закрепляются права и обязанности контрагентов, составляющие содержание договорного обязательства. В письменных договорах условия излагаются в виде отдельных пунктов.

Среди условий договора необходимо выделять существенные условия. Существенными признаются все условия договора, которые требуют согласования, ибо при отсутствии соглашения сторон хотя бы по одному из них договор признается незаключенным (п. 1 ст. 432 ГК).

Это условия, которые закон считает необходимыми и достаточными для возникновения того или иного договорного обязательства. Существенными закон признает:

условия о предмете договора;

условия, прямо названные в законе или иных правовых актах как существенные;

условия, необходимые для договоров данного вида;

условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Условия о предмете договора индивидуализируют предмет исполнения (например, наименование и количество поставляемых товаров), а нередко определяют и характер самого договора. Так, условие о возмездной передаче индивидуально-определенной вещи характеризует договор купли-продажи, а ее изготовление - договор подряда. При отсутствии четких указаний в договоре на его предмет, исполнение по нему становится невозможным, а договор, по сути, теряет смысл и потому должен считаться незаключенным.

В ряде случаев закон сам называет те или иные условия договора в качестве существенных. Например, в ст. 942 ГК прямо указаны существенные условия договора страхования, а в ст. 1016 ГК перечислены существенные условия договора доверительного управления имуществом. Иногда закон обязывает включить в договор то или иное условие, прямо не называя его существенным. Так, условие о размере вклада каждого из участников полного товарищества должно содержаться в учредительном договоре такого товарищества в силу п. 2 ст. 70 ГК, а в договоре простого товарищества оно необходимо в силу его природы, предполагающей соединение вкладов

участников (п. 1 ст. 1041 ГК). В обоих случаях речь, несомненно, идет о существенном условии.

В теоретической и учебной литературе условия, включенные в договор по желанию сторон, называют случайными, противопоставляя их условиям обычным, которые вообще не согласуются сторонами, но входят в содержание их договорного обязательства. К последним условиям, традиционно, относят условия, предусматриваемые диспозитивными нормами для большинства договоров (о сроке и месте исполнения, цене и т.п.).

К числу "обычных" условий, не являющихся существенными, относятся, например, условия о сроке исполнения и цене договора. Согласно п. 2 ст. 314 ГК обязательство, не предусматривающее срока исполнения, при невозможности его точного определения должно исполняться в разумный срок, а в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК при отсутствии в возмездном договоре цены и невозможности ее определения исполнение должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги. Следовательно, данные условия по общему правилу могут и не согласовываться сторонами, но войдут в содержание их договорного обязательства как условия, предусмотренные диспозитивной нормой закона. Однако для некоторых договоров такие условия являются существенными (и, следовательно, подлежащими согласованию) по указанию самого закона. Например, срок действия договора объявлен существенным для договоров личного и имущественного страхования (ст. 942 ГК), а цена - для договоров купли-продажи товара в кредит (п. 1 ст. 489 ГК).

## ***§ 2. Договор купли продажи***

Самым часто встречающимся из всех договоров в практической деятельности является договора купли-продажи. Эти договора встречаются в самых различных сферах профессиональной деятельности, в частности в сферах связанных с коммерческой деятельностью.

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (п. 1 ст. 454 ГК).

Договор купли-продажи является консенсуальным. Передача товара покупателю представляет собой исполнение заключенного и вступившего в силу договора купли-продажи со стороны продавца. Если момент вступления договора в силу совпадает с фактической передачей товара, то он исполняется в момент заключения.

Договор купли-продажи является возмездным и двусторонним. Он является договором синаллагматическим, поскольку исполнение обязательств покупателем по оплате товара обусловлено исполнением продавцом своих обязательств по передаче товара покупателю (п. 1 ст. 328 ГК). Иными словами, покупатель не должен исполнять свои обязанности по оплате товара до исполнения продавцом своих обязанностей по передаче ему товара. Если же

договор купли-продажи заключен с условием о предварительной оплате товара покупателем, субъектом встречного исполнения становится продавец, который может не производить исполнение обязанностей по передаче товара до получения от покупателя обусловленной суммы предоплаты.

Товаром по договору купли-продажи признаются любые вещи, как движимые, так и недвижимые, индивидуально-определенные либо определяемые родовыми признаками. Общие положения о купле-продаже товаров применяются и к продаже имущественных прав, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав. В этом смысле необходимо признать, что всякая возмездная уступка имущественных прав (цессия) является продажей этих прав, а правила, регулирующие переход прав кредитора, и в частности уступку требования (ст. 382 - 390 ГК), подлежат приоритетному (по отношению к общим положениям о купле-продаже товаров) применению. Договор может быть заключен на куплю-продажу будущих товаров, т.е. тех товаров, которые будут созданы или приобретены продавцом.

Цель договора купли-продажи состоит в перенесении права собственности на вещь, служащую товаром, на покупателя. По общему правилу право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. В тех случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента такой регистрации, если иное не установлено законом (ст. 223 ГК).

По общему правилу отчуждение собственником имущества другим лицам влечет прекращение права собственности последнего (п. 1 ст. 235 ГК). Например, договор купли-продажи земельного участка характеризуется тем, что права на земельный участок на основании передаточного акта, от одного собственника переходят к новому собственнику. Применительно к купле-продаже право собственности продавца прекращается с момента передачи вещи, служащей товаром, покупателю (в соответствующих случаях - с момента регистрации права собственности покупателя). Если продавец, не являясь собственником товара, отчуждает его на основании предоставленных ему полномочий по распоряжению товаром, передача товара покупателю (государственная регистрация) служит основанием прекращения права собственности у лица, являющегося собственником товара, а также полномочий продавца по распоряжению товаром. Исключения составляют случаи, когда стороны заключают договор с условием о сохранении права собственности на переданный покупателю товар за продавцом до оплаты товара либо наступления иных определенных обстоятельств. В подобной ситуации продавец, оставаясь собственником товара, при неоплате покупателем товара в установленный срок или не наступлении иных предусмотренных договором обстоятельств, при которых право собственности переходит к покупателю, вправе потребовать от покупателя вернуть переданный ему товар (ст. 491 ГК).

Риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя также с момента, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю. Однако в тех случаях, когда товар продается во время нахождения его в пути (в частности, путем передачи коносамента или других товарораспорядительных документов на товар), риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента заключения договора купли-продажи, если иное не предусмотрено самим договором или обычаями делового оборота (ст. 459 ГК).

Сторонами договора купли-продажи (его субъектами) являются продавец и покупатель.

По общему правилу продавец товара должен быть его собственником или обладать иным ограниченным вещным правом, из которого вытекает правомочие продавца по распоряжению имуществом, являющимся товаром (например, правом хозяйственного ведения).

В качестве продавца могут выступать публично-правовые образования при продаже государственного или муниципального имущества, не закрепленного за образованными ими юридическими лицами.

Покупателем по договору купли-продажи может быть всякое лицо, признаваемое субъектом гражданских прав и обязанностей. Приобретая товар по договору купли-продажи, покупатель по общему правилу становится его собственником. Исключения составляют, во-первых, государственные и муниципальные унитарные предприятия, обладающие правом хозяйственного ведения либо оперативного управления (казенные предприятия) на закрепленное за ними имущество, а также учреждения (субъекты права оперативного управления).

Предметом договора купли-продажи являются действия продавца по передаче товара в собственность покупателя и соответственно действия покупателя по принятию этого товара и уплате за него установленной цены.

Предмет договора является существенным условием договора купли-продажи. При этом условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара (п. 3 ст. 455 ГК). Данное положение относится лишь к товару; им не исчерпываются существенные условия договора купли-продажи, определяющие его предмет. Просто отсутствие в тексте договора иных пунктов, регламентирующих действия продавца по передаче товара покупателю, а также принятию последним и оплате принятого товара, компенсируется диспозитивными нормами, определяющими порядок и сроки совершения указанных действий.

Главная обязанность продавца заключается в передаче покупателю товаров, являющихся предметом купли-продажи, в срок, установленный договором, а если такой срок договором не установлен, в соответствии с правилами об исполнении бессрочного обязательства (ст. 314 ГК). Если иное не предусмотрено договором, продавец обязан передать покупателю вместе с

товаром принадлежности продаваемой вещи, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества и т.п.), предусмотренные законодательством и договором, одновременно с передачей вещи.

Договор купли-продажи может быть заключен с условием о его исполнении к строго определенному сроку. Это возможно, когда из его содержания ясно вытекает, что при нарушении срока исполнения покупатель утрачивает интерес к договору. Продавец не вправе производить исполнение по такому договору до наступления или после истечения срока без согласия покупателя и в том случае, если покупатель не воспользовался правом на отказ от исполнения договора (ст. 457 ГК). Примером договора с условием его исполнения к строго определенному сроку (даже при отсутствии ссылки на то в тексте договора) может служить договор купли-продажи партии новогодних елок. Передача продавцом такого товара покупателю за пределами новогодних праздников лишается всякого смысла.

Момент исполнения продавцом своей обязанности передать товар покупателю определяется одним из трех вариантов:

во-первых, при наличии в договоре условия об обязанности продавца по доставке товара - моментом вручения товара покупателю;

во-вторых, если в соответствии с договором товар должен быть передан покупателю в месте нахождения товара, - моментом предоставления товара в распоряжение покупателя в соответствующем месте;

во всех остальных случаях - моментом сдачи товара перевозчику или организации связи.

Таким образом, датой исполнения обязательства должна признаваться дата соответствующего документа, подтверждающего принятие товара перевозчиком или организацией связи для доставки покупателю, либо дата приемосдаточного документа. Дата исполнения продавцом своей обязанности по передаче товара имеет важное значение, поскольку именно этой датой, как правило, определяется момент перехода от продавца к покупателю риска случайной гибели или случайной порчи товара.

Не передача продавцом покупателю товаров в установленный срок либо просрочка в передаче товара признаются неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, вытекающего из договора купли-продажи, и влекут применение последствий, предусмотренных ГК на случай нарушения гражданско-правового обязательства. В частности, покупатель вправе требовать от продавца возмещения причиненных убытков (ст. 15, 393 ГК). В случае если по договору купли-продажи продавец был обязан передать покупателю индивидуально-определенную вещь (вещи), покупатель вправе требовать отобрания этой вещи у продавца и передачи ее покупателю на предусмотренных договором условиях (ст. 398 ГК). Договором могут быть предусмотрены иные последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения продавцом обязанности по передаче товара покупателю.

Покупатель обязан оплатить товары непосредственно до или после их передачи ему продавцом в размере их полной цены, если иное не предусмотрено законодательством или договором либо не вытекает из существа обязательства (ст. 486 ГК).

Обязательство покупателя уплатить цену включает также принятие им таких мер и соблюдение таких формальностей, которые могут потребоваться в соответствии с договором или законодательством, чтобы сделать возможным осуществление платежа (открытие предусмотренного договором аккредитива, предоставление банковской гарантии и т.п.). Покупатель обязан оплатить товар по цене, указанной в договоре или рассчитанной в порядке (способом), предусмотренном договором. Если цена не определена в договоре, обязанность покупателя будет состоять в оплате цены, которая в момент заключения договора обычно взималась за такой товар, продававшийся при сравнимых обстоятельствах.

Правовые последствия неисполнения либо ненадлежащего исполнения покупателем обязанности по оплате проданных ему товаров заключаются в том, что продавец получает право потребовать от покупателя не только оплаты товара, но и уплаты процентов за пользование чужими денежными средствами, начисляемых на сумму задолженности за весь период просрочки оплаты товаров (ст. 395 ГК). Если товары не оплачиваются покупателем в связи с необоснованным отказом от их принятия, продавец вправе по своему выбору либо потребовать оплаты товара, либо отказаться от исполнения договора.

### ***§ 3. Договор розничной купли-продажи***

По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (ст. 492 ГК).

Как и договор купли-продажи в целом, договор розничной купли-продажи является двусторонним, консенсуальным и возмездным. Однако розничная купля-продажа имеет ряд специфических черт.

Прежде всего, спецификой отличается субъектный состав данного договора. На стороне продавца всегда выступает коммерческая организация или гражданин-предприниматель, осуществляющие предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу. Что же касается покупателя, то им может быть любой субъект гражданского права.

Учитывая то обстоятельство, что в договорные отношения по розничной купле-продаже вступают предприниматели, осуществляющие профессиональную деятельность по продаже товаров в розницу, и экономически более слабые потребители, другой специфической его чертой является публичность данного договора. В связи с этим к нему применяются правила, установленные ст. 426 ГК. Условия публичного договора, не соответствующие указанным требованиям, ничтожны.



Будучи публичным, договор розничной купли-продажи может заключаться с использованием публичной оферты, под которой в соответствии со ст. 437 ГК понимается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется. Согласно ст. 494 ГК предложение продавцом в розничной купле-продаже товара в его рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц, признается публичной офертой, если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи. Более того, выставление в месте продажи (на прилавках, в витринах и т.п.) товаров, демонстрация их образцов или предоставление сведений о продаваемых товарах (описаний, каталогов, фотоснимков товаров и т.п.) в месте их продажи признается публичной офертой независимо от того, указаны ли цена и другие существенные условия договора розничной купли-продажи, за исключением случая, когда продавец явно определил, что соответствующие товары не предназначены для продажи.

Еще одной специфической чертой договора розничной купли-продажи является его предмет. Как вытекает из определения, данного в ст. 492 ГК, продавец обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Товары могут приобретаться для личных нужд (например, покупка предметов личной гигиены), либо для бытовых (например, приобретение электробытовых приборов), либо одновременно и для личных, и для бытовых (например, приобретение студентом микрокалькулятора для использования как дома, так и на занятиях). Не является потребителем гражданин, приобретающий товары для организаций и за их счет с целью использования этих товаров в производстве (например, приобретение фотокамеры для работы в издательстве или редакции и т.д.).

Вместе с тем предметом розничной купли-продажи могут быть и такие товары, которые дают возможность использовать их в производственных целях, не связанных с предпринимательской деятельностью. Например, предметом розничной купли-продажи может быть насос или культиватор, используемые для выращивания гражданином урожая, излишки которого могут быть им проданы на рынке.

Специфической чертой данного договора также являются особые требования к его форме. Согласно ст. 493 ГК, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара. В том случае, когда покупатель присоединяется к условиям формуляров или иных стандартных форм, предложенных продавцом, следует признать, что договор

заключается в письменной форме. Такой договор приобретает черты договора присоединения (в ст. 493 ГК сделана прямая ссылка на ст. 428 ГК).

Наиболее распространенный на практике способ розничной торговли - через прилавок - представляет собой устную форму данного договора, так как это типичная сделка, в которой момент ее совершения и исполнения совпадают. В том случае, когда момент совершения и исполнения сделки не совпадают, необходимо руководствоваться требованием ст. 161 ГК, согласно которому сделки должны совершаться в простой письменной форме. Кассовый или товарный чек либо иной документ, подтверждающий оплату товара по договору розничной купли-продажи, когда момент его заключения и исполнения не совпадают, представляют собой письменную форму договора. Однако отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий при заключении договора, как в устной, так и в письменной форме (ст. 493 ГК).

Специфика договора розничной купли-продажи проявляется и в закреплении законом преддоговорных обязанностей продавца, которые согласно ст. 495 ГК состоят в предоставлении покупателю информации о товаре. Продавец обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже, соответствующую установленным законом, иными правовыми актами и обычно предъявляемым в розничной торговле требованиям к содержанию и способам предоставления такой информации. Покупатель имеет право еще до заключения договора розничной купли-продажи осмотреть товар, потребовать проведения в его присутствии проверки свойств или демонстрации использования товара, если это не исключено ввиду характера товара и непротиворечит правилам, принятым в розничной торговле.

Наконец, договор розничной купли-продажи имеет специфику по сравнению с общими правилами о купле-продаже и с точки зрения содержания, т.е. существенных условий. Покупатель в соответствии с п. 1 ст. 500 ГК обязан оплатить товар по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора розничной купли-продажи, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства. Следовательно, наряду с предметом существенным условием договора розничной купли-продажи является цена.

Согласно ст. 454 и 492 ГК основной обязанностью продавца является передача покупателю в собственность вещи (товара). Закон предъявляет единые требования к передаваемой вещи с точки зрения ее качества и комплектности, а если передаче подлежат вещи, определяемые родовыми признаками, - также количества и ассортимента. Вместе с тем, учитывая особенности договора розничной купли-продажи, ГК и Закон о защите прав потребителей устанавливают ряд дополнительных гарантий охраны прав покупателей.

Качество товара должно соответствовать договору, а если в установленном законом порядке предусмотрены обязательные требования к

качеству продаваемого товара, то продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, соответствующий этим обязательным требованиям. При этом по соглашению сторон продавец может передать товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, установленными в предусмотренном законом порядке.

При отсутствии в договоре купли-продажи условий о качестве товара продавец должен руководствоваться обычно предъявляемыми требованиями.

В случае продажи товара ненадлежащего качества у покупателя возникает ряд возможностей, установленных ст. 503 ГК и ст. 18 Закона о защите прав потребителей. Он вправе по своему выбору потребовать:

- либо замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества;
- либо соразмерного уменьшения покупной цены;
- либо незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара;
- либо возмещения расходов на устранение недостатков товара;
- либо расторжения договора с возвратом уплаченной покупной цены.

Все указанные требования покупателя подлежат удовлетворению лишь в том случае, если продавец при заключении договора не оговорил, что реализует товар с недостатками. В некоторых случаях такая оговорка может являться из самого характера продажи (продажа в специальных магазинах или отделах уцененных товаров, товаров, бывших в употреблении).

Покупатель может предъявить лишь одно из указанных требований. По общему правилу предъявление этих требований ничем не обусловлено, однако в законе установлены отдельные исключения из этого правила. Так, право на замену недоброкачественного товара товаром надлежащего качества в отношении технически сложного или дорогостоящего товара может быть реализовано в случае существенного нарушения требований к его качеству (п. 1 ст. 503 ГК, п. 1 ст. 18 Закона о защите прав потребителей). В отношении граждан-потребителей перечень таких товаров утверждается Правительством РФ.

Согласно п. 1 ст. 18 Закона о защите прав потребителей в отношении товаров, закупленных продавцом по договору комиссии для последующей реализации потребителям, требования потребителя о безвозмездном устранении недостатков товара или возмещения расходов на их исправление потребителем либо третьим лицом и замене на товар аналогичной марки (модели, артикула) подлежат удовлетворению с согласия продавца. Указанные ограничения установлены только в отношении тех продавцов, которые приобрели товар для последующей реализации потребителям по договору комиссии (ст. 990 - 1004 ГК). Действие этой нормы распространяется на товары, проданные потребителям розничными комиссионными торговыми предприятиями независимо от их организационно-правовых форм, а также другими продавцами, лишь бы эти товары были приняты ими от граждан по договору комиссии.

Согласно п. 3 ст. 503 ГК вместо предъявления требований о замене недоброкачественного товара товаром надлежащего качества, соразмерном уменьшении покупной цены, незамедлительном безвозмездном устранении недостатков товара либо возмещении расходов на их устранение покупатель вправе отказаться от исполнения договора розничной купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы. При этом покупатель по требованию продавца и за его счет должен возвратить полученный товар ненадлежащего качества. При возврате покупателю уплаченной за товар денежной суммы продавец не имеет права удерживать из нее сумму, на которую понизилась стоимость товара из-за полного или частичного использования товара, потери им товарного вида или других подобных обстоятельств.

Последствия продажи товара ненадлежащего качества, установленные ст. 503 ГК, применяются к любым лицам, вступившим в отношения по договору розничной купли-продажи, за исключением граждан-потребителей. Если в договоре розничной купли-продажи одной из сторон является гражданин-потребитель, должны применяться последствия продажи товара ненадлежащего качества, определенные п. 1 ст. 18 Закона о защите прав потребителей, а не ст. 503 ГК. В этом случае потребитель вправе при расторжении договора требовать полного возмещения убытков, причиненных ему вследствие продажи товара ненадлежащего качества (если применение потребителем одного из последствий продажи товара ненадлежащего качества не покрывает причиненных ему убытков).

Требования, указанные в п. 1 ст. 18 Закона о защите прав потребителей, предъявляются потребителем продавцу или организации, выполняющей на основании договора с ним функции продавца. Согласно п. 3 указанной статьи требования о безвозмездном устранении недостатков или возмещении расходов потребителя по их устранению либо замене товара можно обратиться непосредственно к изготовителю (или организации, выполняющей функции изготовителя на основании договора с ним). Поскольку потребитель не имеет возможности предъявить к изготовителю все требования, указанные в п. 1 ст. 18 Закона о защите прав потребителей, ему также предоставляется право вместо предъявления этих требований возвратить изготовителю товар ненадлежащего качества и потребовать от него уплаченной за него суммы.

При продаже потребителю товара ненадлежащего качества, на который установлен срок годности, согласно п. 4 ст. 18 Закона о защите прав потребителей он может обратиться свои требования только к продавцу, и только если недостатки были обнаружены в пределах срока годности. При соблюдении указанных требований продавец обязан либо произвести замену товара с недостатками на товар надлежащего качества, либо принять такой товар и возвратить потребителю уплаченную им денежную сумму.

Требования потребителя рассматриваются при предъявлении им товарного или кассового чека, а по товарам, на которые установлены гарантийные сроки, - технического паспорта или иного заменяющего его

документа. В связи с этим по требованию потребителя продавец обязан выдать ему товарный, кассовый чек или иной документ, удостоверяющий факт покупки. Отказ продавца должен рассматриваться как грубое нарушение законодательства о защите прав потребителей и является основанием (при соблюдении соответствующих условий) для наложения санкций, установленных гл. IV указанного Закона.

Договор розничной купли-продажи за наличный расчет, как правило, заключается в устной форме, а выдаваемый чек или иной документ не является письменной его формой. Это положение позволяет потребителю при отсутствии у него чека или иного аналогичного документа доказывать факт заключения договора с помощью свидетельских показаний (ст. 162 ГК; ч. 1 п. 5 ст. 18 Закона о защите прав потребителей).

В п. 5 ст. 18 Закона о защите прав потребителей устанавливается обязанность продавца и изготовителя (организации, выполняющей их функции на основании договора) принять товар с недостатками у потребителя. При проведении ими проверки качества для выявления причин возникновения недостатков потребителю предоставляется право участвовать в проверке качества товара. При возникновении спора о причинах возникновения недостатков товара продавец (изготовитель) обязан провести экспертизу товара за свой счет. В случае несогласия потребителя с ее результатами последний вправе оспорить заключение экспертизы в судебном порядке. Основаниями освобождения продавца (изготовителя), а также организаций, выполняющих их функции на основании договора, от обязанности удовлетворения требований потребителей являются:

во-первых, нарушение потребителем после передачи ему товара правил его использования, хранения или транспортировки;

во-вторых, действия третьих лиц;

в-третьих, непреодолимая сила.

Бремя доказывания наличия этих обстоятельств возлагается на продавца (изготовителя).

Согласно п. 6 ст. 18 Закона о защите прав потребителей продавец (изготовитель) обязан безвозмездно доставить товар с недостатками для ремонта, уценки, замены, а также вернуть потребителю отремонтированный или замененный товар. Данная обязанность распространяется на крупногабаритные и тяжелые товары (весом более 5 кг), доставка которых силами потребителя обычно затруднена. В случае неисполнения указанной обязанности либо при отсутствии в месте нахождения потребителя продавца, изготовителя или организаций, выполняющих их функции, потребитель может осуществить доставку и возврат товара с недостатками своими силами. При этом, однако, продавец, изготовитель или организации, выполняющие их функции, должны возместить ему расходы, связанные с доставкой и возвратом товара, исходя из действующих на момент перевозки тарифов на транспортно-экспедиционное обслуживание граждан.

Согласно ст. 19 Закона о защите прав потребителей потребитель вправе предъявить установленные ст. 18 данного Закона требования в отношении недостатков товара, если они обнаружены в течение гарантийного срока или срока годности, установленных изготовителем.

Если товар длительного пользования, в том числе его комплектующие изделия (детали, узлы, агрегаты), по истечении определенного периода могут представлять опасность для жизни, здоровья потребителя или причинить вред его имуществу либо окружающей среде, изготовитель обязан устанавливать срок службы. Изготовитель также обязан устанавливать срок годности на продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты, товары бытовой химии и иные подобные товары, поскольку по его истечении данные товары считаются непригодными для использования по назначению. Перечни таких товаров утверждаются Правительством РФ. Согласно п. 5 ст. 5 Закона о защите прав потребителей продажа товара по истечении установленного срока годности, а также товара, на который должен быть установлен срок службы или срок годности, но он не установлен, запрещается.

Изготовитель вправе устанавливать на товар гарантийный срок, в течение которого в случае обнаружения в товаре недостатка изготовитель (продавец) обязан удовлетворить требования потребителя, установленные ст. 18 Закона о защите прав потребителей. Продавец может установить на товар дополнительный гарантийный срок сверх гарантийного срока, установленного изготовителем, или, если гарантийный срок изготовителем не установлен, установить гарантийный срок сверх сроков, предусмотренных абз. 2 п. 1 ст. 19 данного Закона. Требования, которые потребитель вправе предъявлять к продавцу в случае обнаружения недостатка товара в течение установленного продавцом гарантийного срока, порядок и сроки удовлетворения этих требований, а также ответственность продавца устанавливаются договором между потребителем и продавцом. Таким образом, в рассмотренном случае речь идет о договорной гарантии, предоставляемой потребителю изготовителем или продавцом товара.

Если на товар не установлен гарантийный срок или срок годности, то возможность предъявления требований, связанных с недостатками товара, устанавливается законом (законная гарантия) (п. 2 ст. 477 ГК).

Гарантийный срок товара, а также срок его службы исчисляются со дня продажи товара потребителю. Если день продажи товара установить невозможно, эти сроки исчисляются со дня изготовления товара. Для сезонных товаров (обуви, одежды и т.д.) эти сроки исчисляются с момента наступления соответствующего сезона, срок наступления которого определяется соответственно субъектами Российской Федерации, исходя из климатических условий места нахождения потребителей.

При продаже товаров по образцам, по почте, а также в случаях, если момент заключения договора купли-продажи и момент передачи товара потребителю не совпадают, эти сроки исчисляются со дня доставки товара потребителю, а если товар нуждается в специальной установке (подключении)

или в сборке, со дня его установки (подключения) или сборки. Если день доставки, установки (подключения) или сборки товара установить невозможно, эти сроки исчисляются со дня заключения договора купли-продажи. В отношении недвижимого имущества гарантийный срок и срок службы исчисляются с момента государственной регистрации договора купли-продажи недвижимого имущества.

Гарантийные сроки могут устанавливаться на комплектующие изделия и составные части основного товара. Такие сроки исчисляются в том же порядке, что и гарантийный срок на основной товар, и не могут быть меньше гарантийного срока на основной товар.

В случае выявления существенных недостатков товара, допущенных по вине изготовителя, потребитель вправе предъявить изготовителю требование о безвозмездном устранении недостатков товара по истечении гарантийного срока, установленного на товар изготовителем. Это требование может быть предъявлено в течение установленного срока службы товара или в течение десяти лет со дня передачи товара, если срок службы товара не установлен. Если данное требование не удовлетворено в течение двадцати дней со дня предъявления потребителем такого требования, потребитель вправе по своему выбору предъявить изготовителю требования о соразмерном уменьшении покупной цены или о замене недоброкачественного товара на товар другой марки (модели, артикула) с соответствующим перерасчетом покупной цены либо вместо предъявления этих требований возратить изготовителю товар ненадлежащего качества и потребовать возврата уплаченной за него суммы.

Недостатки, обнаруженные в товаре, должны быть устранены изготовителем (продавцом) в течение двадцати дней со дня предъявления потребителем требования об устранении недостатков товара. При этом в отношении товаров длительного пользования изготовитель (продавец) обязан при предъявлении потребителем указанного требования в семидневный срок безвозмездно предоставить потребителю на период ремонта аналогичный товар, обеспечив доставку за свой счет. Перечень товаров длительного пользования, на которые указанное требование не распространяется, устанавливается Правительством РФ.

Если недостатки товара устранялись в течение гарантийного срока, то данный срок продлевается на период, в течение которого товар не использовался. Этот период исчисляется со дня обращения потребителя с требованием об устранении недостатков товара до дня выдачи его по окончании ремонта. В том случае, когда устранение недостатков товара осуществляется посредством замены комплектующего изделия или составной части основного товара, на которые установлены гарантийные сроки, гарантийный срок на новое комплектующее изделие или составную часть основного товара исчисляется со дня выдачи потребителю этого товара по окончании ремонта.

В случае предъявления требования о замене товара ненадлежащего качества продавец (изготовитель) обязан заменить такой товар в семидневный

срок со дня предъявления указанного требования потребителем, а при необходимости дополнительной проверки качества такого товара - в течение двадцати дней со дня предъявления указанного требования. При отсутствии у продавца (изготовителя) необходимого для замены товара он должен заменить такой товар в течение месяца со дня предъявления указанного требования. По требованию потребителя продавец (изготовитель) обязан безвозмездно предоставить потребителю с доставкой во временное пользование на период замены аналогичный товар длительного пользования, обеспечив его доставку за свой счет. Однако данное правило не распространяется на товары, Перечень которых устанавливается Правительством РФ.

Поскольку товар ненадлежащего качества заменяется на новый товар, гарантийный срок на него исчисляется заново со дня передачи нового товара потребителю.

Согласно ст. 22 Закона о защите прав потребителей требования потребителя о соразмерном уменьшении покупной цены товара, возмещении расходов на исправление недостатков товара потребителем или третьим лицом, а также о возмещении убытков, причиненных потребителю расторжением договора купли-продажи (возвратом товара ненадлежащего качества изготовителю), подлежат удовлетворению продавцом (изготовителем) в течение десяти дней со дня предъявления соответствующего требования.

При замене недоброкачественного товара на соответствующий договору розничной купли-продажи товар надлежащего качества продавец не вправе требовать возмещения разницы между ценой товара, установленной договором, и ценой товара, существующей в момент замены товара или вынесения судом решения о замене товара (п. 1 ст. 504 ГК). В случае предъявления требования о соразмерном уменьшении покупной цены товара в расчет принимается цена товара на момент предъявления требования об уценке, а если требование покупателя добровольно не удовлетворено - на момент вынесения судом решения о соразмерном уменьшении цены.

Кроме того, согласно ст. 24 Закона о защите прав потребителей потребителям, которым товар был продан в кредит, в случае расторжения договора купли-продажи возвращается уплаченная за товар денежная сумма в размере погашенного ко дню возврата товара кредита, а также возмещается плата за предоставление кредита.

В ст. 502 ГК и ст. 25 Закона о защите прав потребителей установлены правила обмена товара надлежащего качества. Эти правила относятся только к непродовольственным товарам. Обмен доброкачественных продовольственных товаров не допускается. Прежде всего обмен на аналогичный товар может быть осуществлен у того продавца, у которого был приобретен обмениваемый товар, в месте покупки или иных местах, объявленных продавцом. Далее, потребитель согласно ст. 502 ГК имеет право на свободный обмен, если товар надлежащего качества не подошел по форме, габаритам, фасону, расцветке, размеру или комплектации. В ст. 25 Закона о защите прав потребителей обмен допускается и в тех случаях, когда потребитель по иным причинам не может использовать



приобретенный им товар по назначению. Учитывая, что указанное положение противоречит ГК, должен применяться исчерпывающий перечень оснований для обмена, установленный в ст. 502 ГК.

Право на обмен товара надлежащего качества согласно ст. 502 ГК существует в течение 14 дней с момента передачи товара покупателю, если более длительный срок не объявлен продавцом. По истечении установленного законом или объявленного продавцом срока погашается и само субъективное право потребителя на обмен. Обмен может быть осуществлен, только если обмениваемый товар не был в употреблении, сохранены его товарный вид и потребительские свойства, а также пломбы, фабричные ярлыки и выданный потребителю товарный (кассовый) чек.

#### ***§ 4. Договор купли-продажи недвижимости***

По договору купли-продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости) продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество, а покупатель обязуется принять это имущество и уплатить за него определенную сторонами цену (п. 1 ст. 549, п. 1 ст. 454 ГК).

Договор продажи недвижимости характеризуется как двусторонний и взаимный. Данный договор выделяется в качестве самостоятельной разновидности договора купли-продажи по предмету - недвижимому имуществу. Продажа предприятия как имущественного комплекса регламентируется нормами § 8 гл. 30 ГК "Продажа предприятия".

Как и в любом договоре купли-продажи, предметом данного договора может быть лишь та недвижимость, которая обладает признаками оборотоспособности (ст. 129 ГК). Так, в соответствии с действующим законодательством среди природных ресурсов оборотоспособностью обладают лишь некоторые виды земельных участков.

Согласно п. 1 ст. 549 ГК предметом договора купли-продажи недвижимости может быть любое недвижимое имущество, указанное в п. 1 ст. 130 ГК, в том числе воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты. По правилам о договоре продажи недвижимости должны отчуждаться и вновь построенные (созданные) воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты после надлежащей государственной регистрации права собственности на них, ибо только в силу этого они могут приобрести статус недвижимого имущества как объекта права собственности.

По правилам о договоре продажи недвижимости также осуществляется продажа незавершенного строительством объекта. Возможность совершения сделок по продаже незавершенных строительством объектов как недвижимого имущества признается и современной судебной практикой.

Продавцом и покупателем по договору купли-продажи недвижимого имущества могут быть как юридические, так и физические лица. При этом следует иметь в виду, что уставом или специальными предписаниями закона на

юридическое лицо могут налагаться ограничения на приобретение и отчуждение недвижимого имущества. Например, в большинстве случаев продажа дорогостоящей недвижимости является крупной сделкой, для совершения которой продавец - акционерное общество - должен соблюсти требования акционерного законодательства к таким сделкам.

По общему правилу в качестве продавца может выступать собственник недвижимого имущества. Продавцом также может быть лицо, уполномоченное собственником в силу закона или договора. В качестве продавца при продаже недвижимого имущества, являющегося объектом федеральной государственной собственности, выступает специализированное учреждение, уполномоченное Правительством РФ, при продаже имущества субъектов Российской Федерации - юридические лица, уполномоченные органами государственной власти субъектов Российской Федерации, а при продаже муниципального имущества - продавцы, назначенные органами местного самоуправления. Решение о продаже принимают соответственно органы Министерства государственного имущества Российской Федерации, органы по управлению государственным имуществом субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления.

Договор продажи недвижимости должен быть заключен в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение установленной формы договора продажи недвижимости влечет его недействительность (ст. 550 ГК). Договор продажи недвижимости (за исключением договора купли-продажи жилых помещений) считается заключенным с момента подписания сторонами единого документа, в котором сформулированы все его существенные условия.

Согласно п. 1 ст. 551 ГК переход права собственности на недвижимость от продавца к покупателю подлежит государственной регистрации. Поэтому право собственности на недвижимость возникает у покупателя на основе сложного юридического состава - заключенного договора (сделки) продажи недвижимости и акта государственной регистрации перехода права собственности (или договора по жилью). Несмотря на то, что сам по себе договор продажи недвижимости не порождает у покупателя права собственности, он, как элемент сложного юридического состава, с момента заключения юридически связывает продавца и покупателя. По своей природе соглашение о продаже недвижимости является консенсуальным договором. Поэтому если стороны в договоре оговорят условие, что обязательства по передаче недвижимости и ее оплате должны быть исполнены сторонами до государственной регистрации перехода права собственности, то каждая из заинтересованных сторон может требовать их исполнения.

Покупатель, которому недвижимый объект передан во владение во исполнение договора продажи недвижимости до государственной регистрации перехода права собственности, становится титульным владельцем. Но он, не приобретя титула собственности, не может распоряжаться полученным во владение недвижимым объектом.

Договор продажи недвижимости как элемент сложного юридического состава порождает обязательство сторон зарегистрировать переход права собственности. В содержание этого обязательства входит право требовать регистрации перехода права собственности. Данное обязательство подкреплено соответствующей санкцией. В п. 3 ст. 551 ГК закреплено, что в случае, когда одна из сторон уклоняется от государственной регистрации перехода права собственности на недвижимость, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о государственной регистрации перехода права собственности. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от государственной регистрации перехода права собственности, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой регистрации.

Приведенные положения о соотношении договора продажи недвижимости и регистрации перехода права собственности касаются договоров купли-продажи нежилой недвижимости. Для договоров купли-продажи жилой недвижимости закон (п. 2 ст. 558 ГК) установил иной механизм соотношения с актом государственной регистрации.

К числу существенных условий договора продажи недвижимости относятся условия о предмете продажи и цене продаваемого недвижимого имущества.

Закон требует, чтобы в договоре продажи недвижимости были указаны данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче покупателю по договору, в том числе данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества. При отсутствии в договоре указанных данных условие о продаваемой и подлежащей передаче недвижимости считается несогласованным, а договор незаключенным (ст. 554 ГК). Требуемые законом данные о продаваемой недвижимости содержатся в специальных документах.

В отличие от договора купли-продажи движимого имущества договор продажи недвижимости должен содержать в себе согласованное сторонами в письменной форме условие о цене недвижимости. Оценка недвижимости - явление многофакторное и сложное. Поэтому на рынке недвижимости оценку недвижимого имущества осуществляют профессиональные оценщики.

При отсутствии условия о цене договор продажи недвижимости считается незаключенным (п. 1 ст. 555 ГК). По общему правилу согласованная сторонами цена недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, включает цену передаваемой с этим недвижимым имуществом соответствующей части участка земли или права на нее (п. 2 ст. 555 ГК). Однако данное правило диспозитивно. Кроме того, законом могут быть установлены иные правила о соотношении цены недвижимого имущества и цены передаваемой с недвижимостью соответствующей части участка земли и прав на нее.

Цена недвижимости в договоре продажи недвижимости может определяться сторонами различными способами. В тех случаях, когда цена недвижимости установлена за единицу ее площади или иного показателя ее

размера, общая цена такого недвижимого имущества, подлежащая уплате, определяется исходя из фактического размера переданного покупателю недвижимого имущества (п. 3 ст. 555 ГК).

Главной обязанностью покупателя по договору продажи недвижимости наряду с обязанностью принять купленную недвижимость является обязанность по ее оплате. Форма, порядок и способ оплаты определяются сторонами договора самостоятельно. Законом допускается оплата купленной недвижимости в рассрочку и в кредит, а также предварительная оплата.

### ***§ 5. Договор купли-продажи предприятия***

По договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс (ст. 132 ГК), за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам (п. 1 ст. 559 ГК).

Выделение договора продажи предприятия в качестве самостоятельной разновидности договора продажи недвижимости обусловлено особым характером предмета - предприятия как имущественного комплекса. В соответствии с п. 2 ст. 132 ГК в состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

Статья 132 ГК говорит о возможности продажи предприятия как в целом, так и в части. Вместе с тем при буквальном толковании ст. 559 ГК должен следовать вывод, что возможна продажа предприятия только в целом, в виде единого имущественного комплекса. Необходимо исходить из того, что предприятие - это юридически неделимая совокупность имущества. При продаже имущества предприятия по частям невозможно частично передать фирму, клиентулу, доброе имя и т.п. При продаже предприятия в целом помимо возможности передачи в полном объеме нематериальных активов предприятия сохраняется производственное или торговое дело, рабочие места для занятых на предприятии людей. Поэтому продажа предприятия в целом предпочтительнее и с публично-правовой точки зрения. При продаже имущества предприятия по частям велика угроза использования договора продажи для увода активов в различных неблагоприятных целях (например, увод имущества от возможности наложения взыскания по требованию кредиторов).

В роли продавца предприятия по общему правилу могут выступать гражданин-предприниматель или юридическое лицо, которым предприятие принадлежит на праве собственности. При продаже имущественного комплекса, принадлежащего унитарному государственному или муниципальному предприятию на праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления, продавцом может быть только орган Министерства

государственного имущества РФ либо соответствующий уполномоченный орган по управлению муниципальным имуществом как представители того или иного публичного собственника, но не само унитарное предприятие как юридическое лицо. Унитарное предприятие создается и существует как юридическое лицо, наделенное в силу указания закона (п. 1 ст. 113 ГК) специальной правосубъектностью. При продаже имущественного комплекса владевшее им унитарное предприятие как юридическое лицо лишается имущества, служившего базой его специальной правосубъектности. Вследствие этого подобное унитарное предприятие как юридическое лицо, не обладающее имущественным комплексом, необходимым для достижения целей, для которых оно было создано, должно быть ликвидировано или преобразовано по решению публичного собственника - государства, муниципии (п. 1 ст. 295 ГК).

Покупателями предприятия могут быть граждане-предприниматели, юридические лица, государство, муниципальные образования. Помимо общих требований к покупателям предприятия, закрепленных в гражданском законодательстве, в законодательстве о приватизации могут устанавливаться особые требования к ним.

Перед заключением данного договора стороны должны совершить предварительные действия по удостоверению состава продаваемого предприятия, аудиторскую проверку его деятельности и оценку предприятия как бизнеса. На основании их результатов до подписания договора продажи предприятия должны быть составлены и рассмотрены сторонами акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, а также перечень долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований (п. 2 ст. 561 ГК), документ об оценке предприятия.

Проведение инвентаризации - императивное требование закона. Инвентаризация должна быть полной, т.е. проводится в отношении всего имущества, всех долгов и прав требования, включаемых в состав предприятия, даже тех, которые не подлежат передаче покупателю в силу закона или по договоренности сторон (ст. 561 ГК). Инвентаризация - это одно из оснований оценки предприятия, и она может служить основанием требований о цене, заявленных продавцом.

Акт инвентаризации дополняется заключением независимого аудитора о составе и финансовом состоянии предприятия.

Аудиторская проверка подтверждает достоверность бухгалтерского баланса предприятия. В основе заключения договора продажи предприятия должен лежать бухгалтерский баланс, принятый налоговыми органами.

Оценка предприятия (бизнеса) при его продаже всегда краеугольный камень данной сделки. Как экономическая операция оценка лежит вне правовой проблематики. Оценочная деятельность - это деятельность профессиональная, основанная на богатых достижениях теории оценки недвижимости. Оценка предприятия более сложна, чем оценка иных видов недвижимого имущества,

так как в этом случае речь идет об оценке бизнеса, цена которого зависит от многих статических и динамических факторов.

Условие о цене является существенным условием договора продажи предприятия. Правила о цене недвижимости, изложенные в ст. 555 ГК, в полной мере относятся и к цене продаваемого предприятия. Проведение инвентаризации, аудиторской проверки, оценки предприятия и иных действий при подготовке к заключению договора о его продаже требует от сторон значительных усилий и затрат. Распределение обязанностей и расходов по их проведению должно основываться на соглашении сторон.

Рассматриваемый договор должен быть заключен в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами, с обязательным приложением к нему акта инвентаризации, бухгалтерского баланса, заключения независимого аудитора о составе стоимости предприятия, а также перечня долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований (п. 1 ст. 560 ГК). Договор продажи предприятия подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации. Порядок регистрации прав на предприятие и сделок с ним определен ст. 22 Закона о регистрации недвижимости.

### ***§ 6. Договор поставки***

Одним из видов купли-продажи является поставка товаров для государственных нужд. Выступая в качестве покупателя товаров, необходимых для удовлетворения потребностей государства, Российская Федерация и ее субъекты действуют как участники гражданско-правовых отношений (ст. 124 ГК).

Особенности данных правоотношений вызваны участием в них такого своеобразного субъекта гражданского права, как государство.

Следует отметить, что для российского законодательства весьма характерно и даже традиционно особое регулирование отношений, связанных с поставками товаров для удовлетворения потребностей государства. Так, еще в дореволюционном гражданском законодательстве такие правоотношения регламентировались Положением о казенных подрядах и поставках, предусматривавшим особенности заключения договоров поставки и подряда с казной (т.е. с государством). Такие договоры могли быть заключены только посредством торгов или запечатанных объявлений. Торги проводились путем записи предложений желающих вступить в договор с казной относительно цены товаров или подрядных работ. Казенное учреждение принимало то предложение, которое было наиболее выгодно государству. Заключение договоров посредством запечатанных объявлений состояло в том, что казенное учреждение публиковало объявление, в котором содержалось указание о предмете договора и некоторых его условиях, а также приглашение потенциальным поставщикам и подрядчикам делать свои предложения. Такие предложения предъявлялись в запечатанных пакетах, которые вскрывались

одновременно. Расчет был на то, что каждый желающий вступить в договор с казной, опасаясь более привлекательных предложений со стороны конкурентов, будет стараться предложить наиболее выгодные для государства.

Переход к рыночным методам регулирования экономических отношений вновь вызвал необходимость разработки специальных законодательных актов, учитывающих специфику отношений по поставкам товаров для удовлетворения государственных потребностей. В настоящее время сфера действия договоров поставки товаров для государственных нужд - это отношения, связанные с поставками товаров, предназначенных для удовлетворения потребностей Российской Федерации и ее субъектов, для обеспечения обороны и безопасности страны, жизни и здоровья граждан. Потребности государства определяются исходя из необходимости реализации федеральных государственных программ; обеспечения необходимого уровня обороноспособности; формирования государственных материальных резервов; реализации экспортных поставок во исполнение международных соглашений с участием Российской Федерации.

К отношениям по поставке товаров для государственных нужд субсидиарно применяются сначала нормы о договоре поставки товаров (§ 3 гл. 30), а затем (при отсутствии соответствующих специальных правил) общие положения о купле-продаже (§ 1 гл. 30). Но эти отношения в приоритетном перед нормами ГК о договоре поставки и общими положениями о купле-продаже порядке регулируются специальными законами о поставке товаров для государственных нужд (п. 2 ст. 525 ГК).

Поставка товаров для государственных нужд должна осуществляться на основе государственного контракта, а также разрабатываемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных нужд, заключаемых между организациями - исполнителями заказа для государственных нужд и потребителями выпускаемых товаров (п. 1 ст. 525 ГК).

При поставке товаров для государственных нужд могут использоваться как простая, так и сложная структура договорных связей. В первом случае поставка осуществляется поставщиком (исполнителем) в соответствии с условиями государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд непосредственно государственному заказчику либо указанным им получателям без заключения с последними поставщиком (исполнителем) каких-либо договоров на поставку товаров для государственных нужд.

Во втором случае (при сложной структуре договорных связей) государственным контрактом на поставку товаров для государственных нужд предусматривается прикрепление государственным заказчиком поставщика-исполнителя к конкретным покупателям для заключения с ними договоров поставки товаров для государственных нужд на основании извещения о прикреплении, выдаваемого заказчиком. При заключении таких договоров между поставщиком-исполнителем и покупателями согласовываются условия о

количестве и качестве товаров, порядке их доставки и принятии покупателем и т.п.

Федеральный закон "О государственном оборонном заказе" предусматривает особую структуру договорных связей: государственный контракт заключается между государственным заказчиком и головным исполнителем оборонного заказа, который, в свою очередь, заключает договоры (контракты) с поставщиками (исполнителями) сырья, материалов и комплектующих изделий для обеспечения оборонного заказа.

Государственный контракт заключается на основе принятого исполнителем заказа на поставку товаров для государственных нужд (государственного заказа). Причем в некоторых случаях, предусмотренных законом, заключение государственного контракта будет являться для исполнителя (поставщика) обязательным. Однако при этом в отношении всякого исполнителя (поставщика), за исключением казенного предприятия, должно быть соблюдено предусмотренное ГК требование о возмещении государственным заказчиком всех убытков, которые могут быть причинены поставщику (исполнителю) в результате выполнения им условий государственного контракта.

Федеральные законы о поставках товаров для государственных нужд устанавливают порядок определения потребностей государства в тех или иных товарах, а также порядок формирования соответствующих этим потребностям государственных заказов и их размещения среди организаций, производящих (закупающих) указанные товары. Основным способом размещения государственных заказов - проведение открытых или закрытых торгов (конкурсов). Однако допускается и прямое доведение государственных заказов до поставщиков-исполнителей.

По государственному контракту на поставку товаров для государственных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров (ст. 526 ГК).

Сторонами государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд являются государственный заказчик и поставщик (исполнитель).

В качестве государственных заказчиков в соответствии с Федеральным законом "О поставках продукции для федеральных государственных нужд" могут выступать федеральные органы исполнительной власти, федеральное казенное предприятие или государственное учреждение. Государственным заказчиком на поставку материальных ценностей в государственный резерв является федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий управление государственным резервом, а государственными заказчиками на поставку материальных ценностей в мобилизационный резерв признаются также и иные федеральные органы исполнительной власти. В качестве государственного заказчика по оборонному заказу выступает орган



исполнительной власти, имеющий в своем составе войска или вооруженные формирования.

Поставщиками (исполнителями) являются организации, признанные победителями торгов, проводившихся в целях размещения государственных заказов, либо принявшие доведенный до них государственный заказ к исполнению.

В случаях размещения государственного заказа путем проведения конкурса и определения его победителя либо принятия поставщиком (исполнителем) доведенного до него государственного заказа для государственного заказчика заключение государственного контракта с указанными поставщиками является обязательным. Поставщик (исполнитель) также обязан заключить государственный контракт, если он принял доведенный до него госзаказчиком государственный заказ либо стал победителем конкурса, проведенного для размещения государственного заказа. В некоторых случаях принятие доведенного до поставщика (исполнителя) государственного заказа является обязательным для последнего. Например, федеральное казенное предприятие ни при каких условиях не вправе отказаться от доведенного до него государственного заказа. Коммерческие организации, действующие в иных организационно-правовых формах, обязаны принять доведенный до них государственный заказ, а следовательно, и заключить государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд, если они занимают доминирующее положение на рынке соответствующего товара, при условии возмещения государственным заказчиком убытков, которые могут быть причинены поставщику (исполнителю) исполнением государственного заказа.

Проект государственного контракта разрабатывается государственным заказчиком и направляется поставщику (исполнителю), принявшему до этого заказ на поставку товаров для государственных нужд. Поставщик (исполнитель) обязан рассмотреть проект государственного контракта и в тридцатидневный срок со дня его получения сообщить государственному заказчику о своем решении. Возможны три варианта такого решения:

во-первых, согласие заключить государственный контракт на условиях, предложенных государственным заказчиком. В этом случае поставщик (исполнитель) подписывает государственный контракт и один подписанный экземпляр возвращает государственному заказчику;

во-вторых, согласие заключить контракт, но на условиях, отличных от тех, что предложены государственным заказчиком. При таких обстоятельствах поставщик (исполнитель) должен вернуть государственному заказчику подписанный проект государственного контракта вместе с протоколом разногласий по отдельным его условиям;

в-третьих, отказ от заключения государственного контракта, о чем поставщик (исполнитель) должен уведомить государственного заказчика в тот же тридцатидневный срок.

Государственному заказчику предоставляется тридцать дней для рассмотрения протокола разногласий к государственному контракту, составленному поставщиком (исполнителем). Здесь возможны следующие варианты: государственный заказчик в течение указанного срока может сообщить поставщику (исполнителю) о принятии его редакции спорных условий государственного контракта либо об отклонении протокола разногласий. В последнем случае, а также при истечении тридцатидневного срока разногласия по государственному контракту, заключение которого является обязательным для государственного заказчика или поставщика (исполнителя), могут быть переданы другой стороной в срок не позднее тридцати дней на рассмотрение арбитражного суда. Если же сторона, для которой заключение государственного контракта является обязательным, уклоняется от его заключения, другая сторона может обратиться в арбитражный суд с иском о понуждении к заключению государственного контракта.

Основным же правилом, как и в других цивилизованных странах, должно стать размещение заказа на поставку товаров для государственных нужд (государственного заказа) путем проведения соответствующих конкурсов. И в этом случае заключение государственного контракта с победителем конкурса становится для государственного заказчика обязательным. Государственный контракт должен быть оформлен не позже чем через двадцать дней со дня проведения конкурса.

Государственным контрактом может быть предусмотрено, что поставка товаров осуществляется конкретному покупателю, который государственным заказчиком прикрепляется к поставщику (исполнителю). Выданное государственным заказчиком извещение о прикреплении будет служить основанием для заключения непосредственно между поставщиком (исполнителем) и покупателем договора поставки товаров для государственных нужд.

Получив извещение о прикреплении, поставщик (исполнитель) должен в тридцатидневный срок направить проект договора покупателю. Если поставщик (исполнитель) получит от покупателя подписанный проект договора с протоколом разногласий, он должен принять меры к их согласованию и в тридцатидневный срок уведомить покупателя о принятии договора в согласованной редакции, либо об отклонении протокола разногласий. Неурегулированные разногласия могут быть переданы заинтересованной стороной на рассмотрение арбитражного суда в тридцатидневный срок.

Поставщик (исполнитель) при наличии извещения о прикреплении не вправе уклоняться от заключения с покупателем договора поставки товаров для государственных нужд. Данное требование обеспечивается предоставлением покупателю права обратиться в таком случае в арбитражный суд с иском о понуждении поставщика (исполнителя) заключить договор на условиях разработанного покупателем проекта договора.

Что касается покупателя, то он может отказаться полностью или частично от товаров, указанных в извещении о прикреплении, и от заключения договора в целом. При таких обстоятельствах вопрос о прикреплении поставщика (исполнителя) к другому покупателю должен быть решен государственным заказчиком в течение тридцати дней со дня получения соответствующего уведомления поставщика (исполнителя). В противном случае поставщик (исполнитель) получает право требовать от государственного заказчика принятия и оплаты товаров либо возмещения расходов, связанных с реализацией этих товаров другому потребителю.

### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Как определяется понятие сделки?
- 2) При каких условиях сделка признается действительной?
- 3) Как классифицируются сделки?
- 4) В какой форме могут совершаться сделки?
- 5) Что понимают под действительной и недействительной сделкой?
- 6) Каковы правовые последствия недействительной сделки?
- 7) Чем отличаются реальные сделки от консенсуальных?
- 8) Дайте определение понятия «договор». Раскройте содержание принципа свободы договора.
- 9) Какова роль договора в условиях рыночной экономики?
- 10) Какие условия составляют содержание договора? Охарактеризуйте каждую группу данных условий.
- 11) В каких формах может заключаться договор?
- 12) Охарактеризуйте письменную форму заключения договора и перечислите случаи, в которых данная форма является необходимой.
- 13) Опишите общий порядок заключения договора.
- 14) Каким образом стороны договора могут изменить заключенное между ними соглашение или расторгнуть его?

## *Лекция 4. Трудовой договор.*

### **§ 1. Понятие, содержание и виды трудового договора.**

### **§ 2. Заключение, изменение, прекращение трудового договора.**

#### **§ 1. Понятие, содержание и виды трудового договора**

В Конституции РФ (ст. 37) закреплена свобода труда, право каждого свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию без какой-либо дискриминации, при запрещении принудительного труда.

В условиях рынка труда свобода труда позволяет каждому гражданину (физическому лицу) реализовать право на труд на основе трудового договора при свободном добровольном выборе профессии и соответствующей работы. Трудовой договор выступает, таким образом, основной формой реализации свободы труда включая право на труд для каждого, кто желает трудиться, зарабатывая на жизнь своим трудом.

Вместе с тем трудовой договор является той юридической формой, которая в максимальной мере предоставляет работодателю для свободного осуществления подбора необходимых ему работников с учетом его собственных интересов и потребностей. Следовательно, в трудовом договоре отражается свобода труда и договорный принцип регулирования трудовых отношений, позволяющие сторонам свободно и добровольно выбирать друг друга исходя из своих частных интересов на рынке труда. В этом проявляется важная социальная и экономическая роль трудового договора, но его значение шире.

Трудовой договор является также основанием существования и развития трудового правоотношения. Изменение сторонами условий трудового договора (переводы, перемещения и др.) влечет за собой изменение трудового правоотношения, а прекращение трудового договора разрывает юридическую связь его сторон, т.е. ведет к прекращению трудового правоотношения.

Кроме того, трудовой договор имеет большое значение, поскольку является одним из важнейших институтов, который занимает центральное место в системе российского трудового права. Он объединяет правовые нормы, регулирующие порядок заключения, изменения и прекращения данного договора, т.е. прием, переводы и увольнения работников.

Легальное определение понятия трудового договора приведено в ст. 56 ТК. Согласно данному определению трудовой договор - соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные ТК, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, своевременно и в полном размере выплачивать заработную плату, а работник

обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.

Сторонами трудового договора являются работодатель и работник. Таким образом, трудовой договор есть двустороннее соглашение между работником и работодателем как сторонами трудового договора, которые на основании данного договора, вступая в трудовое правоотношение, становятся его участниками (субъектами).

Из определения, приведенного в ст. 56 ТК, также следует, что трудовой договор (соглашение) основан на свободе труда, его стороны свободны в выборе друг друга, а соглашение, свободно достигаемое сторонами, предполагает их добровольное волеизъявление. Заключая трудовой договор, его стороны договариваются о том, в каком структурном подразделении (отдел, цех, участок и т.д.) работник будет работать, и о том, какую трудовую функцию он будет лично выполнять (т.е. по какой конкретно специальности, квалификации и должности он будет работать). Работник также обязуется выполнять работу наряду с подчинением внутреннему распорядку, т.е. он должен соблюдать трудовую дисциплину, правила внутреннего трудового распорядка организации, установленный режим рабочего времени, выполнять установленные нормы труда (нормы выработки, нормированные задания и др.), не совершать дисциплинарных проступков (нарушений трудовой дисциплины), он обязан выполнять распоряжения руководителя и т.д. Подчинение работника трудовому распорядку является отличительной чертой (признаком) трудового договора.

К отличительным признакам трудового договора относится и личный характер выполнения работником его работы, именно по обусловленной трудовой функции. Работник не вправе поручать работу по своей трудовой функции, например врача, юриста, инженера и др., какому-либо иному лицу. Трудовое законодательство охраняет жизнь и здоровье работника, защищает его трудовые права, честь и его достоинство.

Указанные отличительные признаки трудового договора позволяют разграничить данный договор от гражданско-правовых договоров, связанных с трудовой деятельностью (подряд, поручение, возмездное оказание услуг и т.д.), содержанием которых является выполнение конкретного (заранее обусловленного) задания (представление результата труда, оказание услуги).

Эти отличия имеют важное практическое значение. Если гражданин выполняет работу по гражданско-правовому договору, то время этой работы не засчитывается ему как стаж работы по специальности и не вносится в трудовую книжку, ему не предоставляется ежегодный отпуск, не устанавливаются иные условия труда и льготы, как работникам. На него не распространяется трудовое законодательство, коллективный договор организации, он не вправе обращаться в комиссию по трудовым спорам за разрешением индивидуального трудового спора или участвовать в забастовке и др.

Содержанием трудового договора являются его условия, которые принято подразделять на необходимые (или обязательные) и по которым соглашение сторон должно быть достигнуто, и факультативные (или дополнительные), которые могут иметь место, если стороны их оговорят. Указанные условия вырабатываются сторонами в процессе переговоров, их также именуют непосредственными условиями, в отличие от так называемых производных, установленных трудовым законодательством (об охране труда, о дисциплинарной и материальной ответственности, порядке рассмотрения трудовых споров, продолжительности рабочего времени, ежегодного отпуска и др.). Эти производные условия в силу закона и обязанностей, принятых сторонами по трудовому договору, обязательны для выполнения сторон, о них стороны не договариваются.

Содержанием трудового договора являются все его условия в совокупности. Это содержание получило свое легальное закрепление в ст. 57 ТК. Часть 1 указанной статьи ТК охватывает данные сторон (фамилия, имя, отчество работника и работодателя), ч. 2 воспроизводит необходимые (обязательные) условия, но именует их как существенные условия, а ч. 3 включает факультативные условия, которые приведены примерно, не исчерпывающим образом.

К существенным относятся условия о месте работы (с указанием структурного подразделения), о трудовой функции, о дате начала работы, об оплате труда, о социальном страховании, правах и обязанностях сторон договора.

Наряду с названными условиями трудового договора - существенными и дополнительными - выделяются условия, установленные трудовым законодательством, которые не вырабатываются договаривающимися сторонами, поскольку предусмотрены в законах, иных нормативных правовых актах, как, например, 40-часовая рабочая неделя или ежегодный оплачиваемый отпуск продолжительностью не менее 28 календарных рабочих дней и др. В силу заключения трудового договора его стороны принимают к выполнению указанные условия, поскольку своим соглашением не могут ни исключить, ни ограничить, ни снизить их уровень. Иначе подобные условия, связанные, например, с увеличением рабочей недели - сверх 40 часов в неделю - или уменьшением числа дней отпуска - менее 28 календарных дней, - рассматриваются как снижающие уровень прав и гарантий работников, установленный трудовым законодательством, что противоречит ст. 9 ТК, и, следовательно, такие условия если и включены в трудовой договор, то не применяются.

В зависимости от срока действия все трудовые договоры разграничиваются на трудовые договоры, которые заключаются: 1) на неопределенный срок; 2) на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен ТК и иными федеральными законами. По общему правилу трудовой договор заключается на неопределенный срок. Срочные трудовые договоры в отличие от трудовых

договоров, заключаемых на неопределенный срок, имеют ограниченную сферу применения. В соответствии с ч. 2 ст. 58 ТК срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения.

Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, то договор считается заключенным на неопределенный срок. В случае заключения срочного трудового договора в нем указывается срок его действия и обстоятельство (причина), послужившее основанием для заключения срочного трудового договора.

Согласно ст. 59 ТК срочный договор может заключаться по инициативе работодателя или работника. В указанной статье содержится более 20 оснований для заключения срочного трудового договора, в том числе: для замены временно отсутствующего работника; на временную (до двух месяцев) работу; сезонную работу; при поступлении на работу в районы Крайнего Севера; с лицами, обучающимися по дневным формам обучения; с работающими по совместительству и др.

Ряд оснований охватывается положениями ст. 59 ТК, связанными с работой в организациях, созданных на заведомо определенный период времени, или для выполнения заведомо определенной работы, либо для проведения работ, связанных с заведомо определенным (до одного года) расширением производства, - все эти основания на самом деле не выходят за рамки "учета характера предстоящей работы или условий ее выполнения", что установлено ст. 58 ТК. Кроме того, в перечень оснований включены такие категории работников, как научные, педагогические и все другие, заключившие трудовой договор в результате конкурса, или все пенсионеры по возрасту. Заключение срочного трудового договора со всеми пенсионерами при определенных условиях может рассматриваться согласно конвенциям МОТ как дискриминация по возрасту.

Определенные правовые гарантии для работников, заключивших срочный трудовой договор, предусмотрены в ТК. Так, запрещается заключение срочных трудовых договоров в целях уклонения от представления прав и гарантий, предусмотренных работникам, с которыми заключается трудовой договор на неопределенный срок (ч. 6 ст. 58). В случае если ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением его срока, а работник после истечения срока трудового договора продолжает работу, то трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок (ч. 4 ст. 58).

Трудовой договор, заключенный на определенный срок при отсутствии достаточных к тому оснований, установленных судом или органом, осуществляющим государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, считается заключенным на неопределенный срок (ч. 5 ст. 58 ТК).

Трудовые договоры разграничиваются на отдельные виды не только по сроку их действия, но и по другим признакам, таким как особенности, связанные с содержанием трудового договора (например, у работников, заключивших трудовой договор с работодателем - физическим лицом согласно ст. 303 ТК) или порядком заключения трудового договора (по конкурсу, выборам, актам назначения или утверждения в должности, в счет установления квоты и др.), либо с учетом особого характера труда, повышенными требованиями к уровню квалификации и ответственности (руководитель организации) и др.

Особенности отдельных видов трудовых договоров предусмотрены в статьях 251 - 351 раздела XII ТК "Особенности регулирования труда отдельных категорий работников".

В науке трудового права правильно обращается внимание на то, что структура указанного раздела ТК не имеет обоснованной классификации, отражающей особенности всех видов трудовых договоров, но данный раздел имеет большое значение для правоприменительной деятельности и, очевидно, будет совершенствоваться путем дальнейшего законотворчества.

## ***§ 2. Заключение, изменение, прекращение трудового договора***

Заключение трудового договора осуществляется путем непосредственных переговоров и достижения соглашения работника и работодателя по всем условиям данного договора, который оформляется обязательно в письменной форме. Трудовой договор составляется в двух экземплярах (если законом или нормативным актом не предусмотрено большее количество экземпляров), каждый подписывается сторонами, один из подписанных договоров передается работнику, другой хранится у работодателя.

Прием на работу на основании заключенного трудового договора оформляется приказом (распоряжением) работодателя. Данный приказ должен соответствовать условиям трудового договора, он объявляется работнику под роспись в трехдневный срок со дня подписания этого договора. В отличие от трудового договора - юридического акта, приказ является только актом оформления (последующей документацией) после заключения этого договора. Указанный приказ служит основанием для включения работника в списки (состав) работающих, для внесения записи в его трудовую книжку, для начисления ему заработной платы с учетом представленного табеля о выполненной работе и т.д. По требованию работника работодатель обязан выдать работнику надлежаще заверенную копию приказа (распоряжения) о приеме на работу, а по письменному обращению - выдать работнику копии и других документов, связанных с его работой.

При заключении трудового договора работник обязан представить необходимые документы. По правилам, установленным в ст. 65 ТК, обязательно представляется паспорт или иной документ, удостоверяющий личность.



Обязательным документом, который также должен быть представлен, является трудовая книжка. Трудовая книжка не предъявляется при приеме на работу по совместительству, а также когда трудовой договор заключается впервые. В последнем случае она оформляется работодателем. Трудовая книжка, согласно ст. 66 ТК, является основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника. Трудовая книжка, таким образом, подтверждает стаж работы по специальности, который наряду с уровнем профессиональной подготовки работника, т.е. образованием, выступает как требование к квалификации. Указанные требования являются одним из разделов квалификационной характеристики по каждой должности.

В трудовую книжку вносятся сведения о работнике, выполняемой им работе, переводе на другую постоянную работу и об увольнении работника, а также основания прекращения трудового договора и сведения о награждениях и поощрениях за успехи в работе. Сведения о дисциплинарных взысканиях в трудовую книжку не вносятся, за исключением случаев, когда дисциплинарным взысканием является увольнение.

По желанию работника сведения о работе по совместительству вносятся в трудовую книжку по месту основной работы на основании документа, подтверждающего работу по совместительству.

Записи в трудовую книжку о причинах прекращения трудового договора должны производиться в точном соответствии с формулировками ТК или иного федерального закона со ссылкой на соответствующую статью, пункт ТК или иного федерального закона.

Форма, порядок ведения и хранения трудовых книжек, а также порядок изготовления бланков трудовых книжек и обеспечения ими работодателей устанавливаются Правительством РФ.

Работодатель (за исключением работодателей - физических лиц) обязан вести трудовые книжки на каждого работника, проработавшего в организации свыше пяти дней, в случае, если работа в этой организации является для работника основной. Документом, подтверждающим время работы у работодателя - физического лица, является, согласно ст. 309 ТК, письменный трудовой договор, который работодатель обязан зарегистрировать в соответствующем органе местного самоуправления (ч. 3 ст. 303 ТК).

При прекращении трудового договора работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку в день увольнения (последний день работы). Если в день увольнения работника выдать трудовую книжку невозможно в связи с отсутствием работника, либо его отказом от получения трудовой книжки на руки, работодатель направляет работнику уведомление о необходимости явиться за трудовой книжкой, либо дать согласие на отправление ее по почте. Со дня направления указанного уведомления работодатель освобождается от ответственности за задержку выдачи трудовой книжки (ст. 62 ТК).

Кроме паспорта и трудовой книжки, работодатель вправе потребовать от поступающего на работу страховое свидетельство обязательного пенсионного страхования. При поступлении гражданина на работу впервые такое

свидетельство оформляет работодатель. Военнообязанные и лица, подлежащие призыву на военную службу, предъявляют документы военного учета: военный билет, удостоверение граждан, подлежащих призыву на военную службу.

Если выполняемая работа требует специальных знаний, специальной подготовки, гражданин предъявляет документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний (например, диплом юриста, учителя, врача или удостоверение на право вождения автомобиля, троллейбуса и др.), который подтверждает, что у лица есть необходимая специальность, квалификация.

Помимо перечисленных в указанной ст. 65 ТК документов, при заключении трудового договора работодатель вправе потребовать дополнительные документы, только если это предусмотрено ТК, федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, т.е. нормативными актами федерального уровня, принимаемыми в отдельных случаях с учетом специфики работы (ч. 2 ст. 65 ТК). Так, при приеме на работу инвалидов необходима рекомендация медико-социальной экспертной комиссии (МСЭК) или другой экспертной организации, а также направление службы занятости при занятии рабочего места в счет установленной квоты для данной категории работников.

При приеме на работу по конкурсу на замещение должностей профессорско-преподавательского или научного состава требуется представление письменной характеристики с последнего места работы и списка опубликованных научных работ. Закон запрещает требовать от лиц, поступающих на работу, документы помимо предусмотренных ТК, иными федеральными законами, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ.

Трудовой договор, не оформленный письменно, как того требует ст. 67 ТК, не утрачивает своего значения, если работник фактически приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя. В данном случае, согласно ч. 2 ст. 67 ТК, трудовой договор считается заключенным, но не оформленным надлежащим образом, поэтому работодатель не позднее трех дней со дня фактического допущения работника к работе обязан оформить трудовой договор в письменной форме. Следует иметь в виду, что данный трудовой договор вступает в силу, согласно ч. 1 ст. 61 ТК, со дня фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя либо указанного его представителя.

В главе 11 ТК, посвященной заключению трудового договора, не только закрепляется определенный порядок заключения этого договора, но и установлены соответствующие гарантии при его заключении (ст. 64 ТК). Запрещается необоснованный отказ в заключении трудового договора и не допускается какая-либо дискриминация. Это значит, что любые действия, обстоятельства, оценки, умаляющие права работника при заключении трудового договора, ставящие его в неравное положение по сравнению с другими лицами по мотивам, не связанным с деловыми качествами работника, не должны иметь место. Требование о недискриминации и равных

возможностях для реализации лицами своих трудовых прав установлено в ст. 2 ТК на уровне одного из основных принципов трудового права и раскрывается в ст. 3 ТК.

Основным критерием при заключении трудового договора, приеме на работу должны служить деловые качества работника. Под деловыми качествами работника следует, в частности, понимать способности физического лица выполнять определенную трудовую функцию с учетом имеющихся у него профессионально-квалификационных качеств (например, наличие определенной профессии, специальности, квалификации), личностных качеств работника (например, состояние здоровья, наличие определенного уровня образования, опыт работы по данной специальности, в данной отрасли).

Кроме того, работодатель вправе предъявить к лицу, претендующему на вакантную должность или работу, и иные требования, обязательные для заключения трудового договора в силу прямого предписания федерального закона. Например, наличие российского гражданства является в соответствии с пп. 6 п. 3 ст. 21 Закона о государственной службе обязательным условием для принятия на государственную службу, за исключением случаев, если доступ к государственной службе урегулирован на взаимной основе межгосударственным соглашением. К лицу, поступающему на работу, могут быть предъявлены требования, которые необходимы в дополнение к типовым или типичным профессионально-квалификационным требованиям в силу специфики той или иной работы (например, владение одним или несколькими иностранными языками, способность работать на компьютере).

Другие обстоятельства (как ограничения или преимущества в зависимости от пола, расы, национальности, языка, социального происхождения, имущественного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и т.п.) не могут служить основанием для отказа в заключении трудового договора, приеме на работу.

В то же время законом предусмотрено, что не являются дискриминацией различия, исключения, предпочтения и ограничения при приеме на работу, которые определяются свойственными данному виду требованиями, установленными федеральным законом, либо обусловлены особой заботой государства о лицах, нуждающихся в повышенной социальной и правовой защите (ст. 3 ТК).

Из ст. 64 ТК также следует, что запрещается отказывать в заключении трудового договора работникам, приглашенным на работу в порядке перевода от другого работодателя в течение месяца со дня увольнения с прежнего места работы. Не может быть отказано в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей.

По требованию лица, которому отказано в заключении трудового договора, работодатель должен сообщить причину отказа в письменной форме. Отказ в заключении трудового договора может быть обжалован в судебном порядке.

При нарушении установленных законом гарантий работник вправе обратиться в суд с иском о защите своего права и о вынесении судебного решения, обязывающего работодателя заключить с ним трудовой договор.

Следует иметь в виду, что согласно Конвенции МОТ №111 "Относительно дискриминации в области труда и занятий" (1958 г.) и в соответствии с Конституцией РФ (ст. 19, 37) основными принципами, выраженными в ст. 2, 3, 64 ТК, являются свобода труда, право на труд, и свобода распоряжения своими способностями к труду, выбора вида деятельности и профессии, а также право иметь равные возможности при заключении трудового договора без какой-либо дискриминации, обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работников.

При этом учитывается, что, исходя из ст. 8, ч. 1 ст. 34, ч. 1 и 2 ст. 35 Конституции РФ и ст. 22 (абз. 2 ч. 1) ТК, работодатель, в целях эффективной экономической деятельности и рационального управления имуществом принимает необходимые кадровые решения (подбор, расстановка, увольнение работников). Следовательно, заключение трудового договора с конкретным лицом, ищущим работу, является правом, а не обязанностью работодателя, и в ТК не содержится норм, обязывающих работодателя заполнять вакантные должности или рабочие места немедленно по мере их возникновения. В случае спора необходимо выяснить, делалось ли работодателем предложение об имеющихся у него вакансиях и свободных рабочих местах (например, информация о вакансиях и рабочих местах передана в органы службы занятости или частное агентство либо помещена в газете, объявлена по радио, оглашена во время выступлений перед выпускниками учебных заведений, размещена на доске объявлений). Необходимо выяснить также, велись ли переговоры с данным лицом о заключении трудового договора, приеме на работу и по каким основаниям ему было в этом отказано.

Следует учитывать, что запрещается отказывать в заключении трудового договора по обстоятельствам, носящим дискриминационный характер.

Поскольку действующее законодательство содержит лишь примерный перечень причин, по которым работодатель не вправе отказать в приеме на работу лицу, ищущему работу, вопрос о том, не имела ли место дискриминация при отказе в заключении трудового договора, решается судом в каждом конкретном случае.

В связи с многочисленными нарушениями на практике необходимо учитывать, что отказ работодателя в заключении трудового договора с лицом, являющимся гражданином РФ, по мотиву отсутствия у него регистрации по месту жительства, пребывания или по месту нахождения работодателя является незаконным, поскольку нарушает права граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства, гарантированные Конституцией РФ (ч. 1 ст. 27). Подобный отказ также противоречит ч. 2 ст. 64 ТК, запрещающей ограничивать права или устанавливать какие-либо преимущества при заключении трудового договора по указанному основанию.

Таким образом, трудовой договор должен заключаться с соблюдением установленных правил и с учетом правовых гарантий. Не должны допускаться нарушения положений федеральных законов о недопустимости отказа в заключении трудового договора (незаконный отказ), о необоснованном отказе, не связанном с деловыми качествами работника и в связи с дискриминацией.

Отказ в заключении трудового договора в связи с всесторонней и ответственной оценкой деловых качеств работника является обоснованным и не связанным с дискриминацией. В определенных случаях возможность заключить трудовой договор может иметь определенные границы, когда работодатель должен отказать в приеме на работу. Так, работодатель не вправе заключать трудовой договор с лицом, не достигшим определенного законом возраста - 16 (15) лет, а в установленных случаях - 18 лет для работы в вредных или опасных условиях труда либо для работы, выполнение которой может причинить вред его здоровью или нравственному развитию (ст. 265 ТК). Ограничен труд женщин во вредных и/или опасных условиях труда (ст. 253 ТК).

В соответствии с Законом о правовом положении иностранцев для иностранных граждан установлены ограничения на государственной или муниципальной службе, на объектах и организациях, деятельность которых связана с обеспечением безопасности и др.

Право граждан может быть ограничено вступившим в законную силу приговором суда (ст. 47 УК) или применением такой меры административной ответственности, как дисквалификация (ст. 3.11 КоАП).

Согласно ст. 53 Закона об образовании не допускаются к педагогической деятельности в образовательных учреждениях лица, которым она запрещена приговором суда или по медицинским показаниям, а также лица, которые имели судимость за определенные преступления.

При заключении трудового договора в установленных законом случаях предусмотрено трудовым законодательством медицинское освидетельствование и порядок его проведения для определенных категорий лиц с целью охраны их здоровья или здоровья населения. Такому предварительному освидетельствованию подлежат лица, не достигшие возраста 18 лет, а также иные лица в случаях, предусмотренных ТК и иными федеральными законами (ст. 69 ТК). В ст. 213 ТК установлено, что обязательные предварительные (при поступлении на работу) и периодические (для лиц в возрасте до 21 года - ежегодные) медицинские осмотры (обследования) проводятся для работников, занятых на тяжелых работах и на работах с вредными и (или) опасными условиями труда (в том числе и на подземных работах), а также на работах, связанных с движением транспорта, с целью определения пригодности к поручаемой работе и предупреждения профессиональных заболеваний. Предварительные медицинские осмотры проходят также работники предприятий пищевой промышленности, общественного питания и торговли, водопроводных сооружений, лечебно-профилактических и детских учреждений и некоторых других предприятий,

учреждений, организаций в целях охраны здоровья населения, предупреждения возникновения и распространения заболеваний. Все указанные медицинские осмотры проводятся за счет средств работодателя.

Вредные и (или) опасные производственные факторы и работы, при выполнении которых проводятся предварительные и периодические медицинские осмотры (обследования), и порядок их проведения, согласно ст. 213 ТК, определяются нормативными правовыми актами, утвержденными в порядке, установленном Правительством РФ.

Изменение существенных условий трудового договора: места работы (перевод на постоянную работу в другую организацию либо в другую местность вместе с организацией), трудовой функции (перевод на постоянную работу по другой специальности, квалификации или должности в той же организации) либо изменение иных существенных условий труда (заработная плата, льготы, преимущества и т.д.) допускается только с письменного согласия работника.

Не является переводом на другую постоянную работу и не требует согласия работника перемещение его в той же организации на другое рабочее место, в другое структурное подразделение этой организации в той же местности, поручение работы на другом механизме или агрегате без изменения трудовой функции и иных существенных условий трудового договора.

По причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда, допускается изменение существенных условий трудового договора по инициативе работодателя при продолжении работником работы без изменения трудовой функции. О введении указанных изменений работник должен быть уведомлен работодателем в письменной форме не позднее, чем за два месяца до их введения.

Если работник не согласен на продолжение работы в новых условиях, то работодатель обязан в письменной форме предложить ему иную имеющуюся в организации работу, соответствующую его квалификации (или менее квалифицированную) и состоянию здоровья. При отсутствии указанной работы, а также в случае отказа работника от предложенной работы трудовой договор прекращается в соответствии с п. 7 ст. 77 ТК.

Временный перевод на другую работу в случае производственной необходимости. В случае производственной необходимости работодатель имеет право переводить работника на срок до одного месяца на не обусловленную трудовым договором работу в той же организации с оплатой труда по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе. Такой перевод допускается для предотвращения катастрофы, производственной аварии или устранения последствий катастрофы, аварии или стихийного бедствия; для предотвращения несчастных случаев, простоя (временной приостановки работы по причинам экономического, технологического, технического или организационного характера), уничтожения или порчи имущества, а также для замещения отсутствующего

работника. При этом работник не может быть переведен на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья (ст. 74 ТК).

Общие основания прекращения трудового договора перечислены в ст. 77 ТК и конкретизированы в ст. 78—84. Трудовой договор может быть прекращен по следующим основаниям:

- соглашение сторон;
- истечение срока трудового договора;
- расторжение трудового договора по инициативе работника;
- расторжение трудового договора по инициативе работодателя;
- перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);
- отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией;
- отказ работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий трудового договора;
- отказ работника от перевода на другую работу вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением;
- отказ работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность;
- обстоятельства, не зависящие от воли сторон;
- нарушение правил заключения трудового договора.

Трудовой договор может быть в любое время расторгнут по соглашению сторон трудового договора.

В связи с истечением срока может быть расторгнут только срочный трудовой договор. Причем для такого расторжения необходимо, чтобы одна из сторон проявила инициативу — если ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением его срока, а работник продолжает работу после истечения срока трудового договора, трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок. Срочный договор может заключаться не только на определенный срок, но и на время выполнения определенной работы. Такой договор расторгается по завершении этой работы. Трудовой договор, заключенный на время исполнения обязанностей отсутствующего работника, расторгается с выходом этого работника на работу.

Увольнение в связи с переводом работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность) производится, когда работник получил письменное приглашение от другого работодателя перейти к нему на работу. Такое увольнение возможно, если прежний работодатель не возражает против увольнения. В противном случае работник может уйти только по собственному желанию (ст. 80 ТК).

Расторжение трудового договора по инициативе работника (ст. 80). Работник имеет право в любое время расторгнуть трудовой договор,

предупредив об этом работодателя в письменной форме за две недели. По соглашению между работником и работодателем трудовой договор может быть расторгнут до истечения срока предупреждения об увольнении. До истечения срока предупреждения об увольнении 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 не может быть отказано в заключении трудового договора. По истечении срока предупреждения об увольнении работник имеет право прекратить работу. В последний день работы работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку, другие документы, связанные с работой, по письменному заявлению работника и произвести с ним окончательный расчет.

Расторжение трудового договора по инициативе работодателя. В отличие от увольнения по инициативе работника, для работодателя законодательством предусмотрен исчерпывающий перечень оснований, по которым он может расторгнуть трудовой договор.

Статья 81 Трудового кодекса РФ предусматривает основания расторжения трудового договора по инициативе работодателя.

### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Дайте определение понятия «трудовой договор». Какие виды трудового договора вам известны?
- 2) Какие условия трудового договора относятся к существенным?
- 3) Какие условия трудового договора являются дополнительными?
- 4) Чем отличается трудовой договор от гражданско-правового договора подряда?
- 5) Что такое испытательный срок? Кем и как он устанавливается?
- 6) Как происходит оформление работника на работу?
- 7) Какие основания прекращения трудового договора вам известны?
- 8) В каких случаях трудовой договор может быть расторгнут по инициативе работодателя?
- 9) Каков порядок расторжения трудового договора по инициативе работника?
- 10) В каких случаях происходит прекращение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон?



## *Лекция 5. Трудовая дисциплина.*

### **§ 1. Понятие и методы обеспечения трудовой дисциплины.**

### **§ 2. Дисциплинарная ответственность.**

#### **§ 1. Понятие и методы обеспечения трудовой дисциплины**

Природа совместного труда лиц, работающих по трудовому договору, предполагает создание эффективного правового режима, в условиях которого должны выполняться трудовые обязанности. С момента заключения трудового договора работник поступает в распоряжение работодателя и несет обязанность подчиняться его воле в процессе выполнения труда. Выполнение указанной обязанности обеспечивается властными полномочиями работодателя по применению санкций за ненадлежащее выполнение работниками своих трудовых обязанностей.

Следовательно, трудовая дисциплина является необходимым условием всякого совместного труда, поддержания правопорядка в трудовых отношениях. Кроме того, соблюдение трудовой дисциплины позволяет рационально использовать рабочее время работников, способствует охране их здоровья, а также воспитанию у работников потребности в добросовестном исполнении своих трудовых обязанностей.

Как юридическая категория в сфере трудового права трудовая дисциплина рассматривается в трех аспектах: как принцип трудового права, как самостоятельный институт трудового права и как элемент трудового правоотношения.

Содержание трудовой дисциплины как принципа трудового права раскрыто в ст. 2 ТК. Здесь в числе основных принципов правового регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений названа обязанность сторон трудового договора соблюдать условия заключенного договора, включая право работодателя требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя и право работников требовать от работодателя соблюдения его обязанностей по отношению к работникам, трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права.

Как самостоятельный институт Особенной части трудового права трудовая дисциплина есть совокупность правил поведения, требуемого от лиц, входящих в состав работников организации. В этом проявляется объективное свойство трудовой дисциплины. Правовой институт трудовой дисциплины включает в себя нормы:

1) устанавливающие внутренний трудовой распорядок в организации, определяющие координацию в общем коллективном труде и субординацию между работниками и работодателем путем закрепления трудовых обязанностей работников и работодателей, правил поведения в процессе труда, определенного режима труда в организации (у работодателя);

2) нормы оценки поведения работников в процессе труда, включающие в себя меры поощрения за успехи в труде, стимулирующие дисциплинированный труд и трудовые достижения, а также правовые установления, связанные с привлечением к ответственности за нарушение трудовой дисциплины.

Как элемент трудового правоотношения дисциплина труда (ее субъективное свойство) проявляется:

в установлении должного поведения конкретных работников в общем труде, в индивидуализации (персонификации) их трудовых обязанностей в связи с заключенным трудовым договором;

в фактическом поведении сторон трудового правоотношения, охватываемом правовым воздействием, уровнем соблюдения работниками внутреннего трудового распорядка.

Трудовая дисциплина есть форма общественной связи между людьми, что обуславливает изменение ее содержания, стимулов и методов ее обеспечения с развитием производительных сил и производственных отношений. В настоящее время государство освобождает граждан от обязанности трудиться, запрещает принудительный труд. Поэтому в Конституции РФ обязанности работников в сфере труда, в том числе обязанность соблюдать трудовую дисциплину, не закреплены. Трудовые обязанности возлагаются на работников в силу заключенного трудового договора. Ответственность за их невыполнение работник несет не перед государством, а перед работодателем.

Трудовая дисциплина носит двусторонний характер, поскольку включает в себя обязанности не только работников, но и работодателя. Так, согласно ч. 1 ст. 189 ТК, дисциплина труда - это обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с ТК, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации. Обязанность соблюдать трудовую дисциплину является одной из основных обязанностей работника (ст. 21 ТК). Эта базовая обязанность выражает общее требование должного поведения работника в труде. В ней проявляется отношение работника ко всем другим обязанностям, возникающим в процессе реализации трудового правоотношения, в том числе к обязанностям надлежащего (должного) выполнения трудовой функции в общем коллективном труде, соблюдения установленной меры труда, нормы труда, продолжительности и режима рабочего времени, обеспечения надлежащего качества работы; бережного отношения к имуществу организации, соблюдения норм и правил охраны труда, общих правил поведения в процессе труда, своевременного и точного исполнения распоряжений работодателя (руководителя, администрации) и др. В то же время работодатель обязан в соответствии с ТК, законами, иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, трудовым договором создавать условия, необходимые для обеспечения работниками дисциплины труда.

Таким образом, соблюдение дисциплины труда зависит не только от работников, но и работодателя, и прежде всего - от выполнения им установленных в ст. 22 ТК своих основных обязанностей по обеспечению работников оборудованием, инструментами, технической документацией и т.п. Кроме того, работодатель должен обеспечивать безопасность труда и условия труда, отвечающие требованиям охраны и гигиены труда, предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым договором, своевременно и полно выплачивать работникам заработную плату, обеспечивать бытовые нужды работников.

Правовое регулирование трудовой дисциплины в зависимости от субъектов, его осуществляющих, подразделяется на централизованное (общегосударственное и отраслевое) и децентрализованное (локальное). Централизованное регулирование осуществляется в общегосударственном масштабе высшими органами государственной власти и управления применительно ко всем работникам (общегосударственное регулирование) либо к работникам отдельных отраслей экономики (отраслевое регулирование). Локальное регулирование осуществляется в конкретной организации и заключается в уточнении, модификации общегосударственных и отраслевых норм применительно к специфике данной организации. Локальными нормативными актами, содержащими правила поведения работников конкретной организации, являются правила внутреннего трудового распорядка, положения о подразделениях организации, должностные инструкции и т.д.

В настоящее время укрепление трудовой дисциплины требует усиления трудовой мотивации. Трудовая мотивация - это определяющий фактор включения интересов каждой личности в продуктивную работу независимо от формы собственности и сферы деятельности организации. На трудовую мотивацию оказывают влияние психологическое и моральное воздействие на участников производственного процесса (метод убеждения), материальное и морально-правовое поощрение, предоставление различных льгот и преимуществ (метод поощрения), а также меры дисциплинарного воздействия, применяемые к нарушителям трудовой дисциплины, и меры имущественного характера в виде возмещения ущерба сторонами трудового договора (метод принуждения).

## ***§ 2. Дисциплинарная ответственность***

Правомерное поведение в сфере общественной организации труда, трудовая активность работников обеспечиваются путем применения материальных и моральных стимулов. Одним из средств борьбы с неправомерным поведением работников, допустивших нарушение трудовой дисциплины, являются меры правового воздействия в виде привлечения нарушителей к дисциплинарной и (или) материальной ответственности.

Дисциплинарная ответственность является одним из видов юридической ответственности по трудовому праву. Ее принято рассматривать в двух аспектах.

Как правовое установление дисциплинарная ответственность включается в состав правового института "дисциплина труда" и означает определенную реакцию государства на правонарушение в сфере трудовых отношений, потенциальную возможность применения к нарушителю мер дисциплинарного взыскания, указанных в законодательстве.

Второй аспект представляет собой последствие неисполнения или ненадлежащего исполнения трудовых обязанностей конкретным работником и заключается в применении санкций к нарушителю трудовой дисциплины и их реализации. В этом аспекте дисциплинарная ответственность, называемая ретроспективной, - это обязанность нарушителя ответить за совершенный дисциплинарный проступок и претерпеть неприятные последствия в виде ограничений личного, организационного или имущественного порядка. Со стороны работодателя реакция на дисциплинарный проступок заключается в истребовании отчета от нарушителя и применении к нему санкций правовых норм трудового права.

Дисциплинарная ответственность возлагается на работника, как правило, непосредственно руководителем организации, обладающим распорядительно-дисциплинарной властью по отношению к работникам, состоящим в трудовом правоотношении с данной организацией. Иные должностные лица обладают таким правом, если это предусмотрено в уставе организации, либо если они уполномочены работодателем.

Дисциплинарная ответственность работников наступает за нарушение трудовой дисциплины, т.е. неисполнение или ненадлежащее исполнение повинне работника возложенных на него трудовых обязанностей. Такое правонарушение, не влекущее уголовной ответственности, именуется дисциплинарным проступком (ч. 1 ст. 192 ТК).

Дисциплинарный проступок, как и любое другое правонарушение, обладает совокупностью признаков: субъект, субъективная сторона, объект, объективная сторона. Иными словами, основанием привлечения к дисциплинарной ответственности по нормам трудового права является наличие в деянии нарушителя признаков состава дисциплинарного проступка. Субъектом дисциплинарного проступка является лицо, состоящее в трудовом правоотношении с конкретным работодателем и, следовательно, обладающее трудовой право-, дееспособностью. Право-, дееспособность свидетельствует не только о достижении лицом определенного возраста, но и о наличии у него способности отдавать отчет в своих поступках. Поэтому способность нести личную ответственность за совершенный проступок (деликтоспособность) является составной частью правосубъектности работников наряду с трудовой право-, дееспособностью и наступает одновременно с последней.

В ряде случаев субъектом дисциплинарного проступка является специальный субъект (например, в отдельных отраслях экономики, где дисциплинарная ответственность наступает по уставам и положениям о дисциплине).

Объектом дисциплинарного проступка являются общественные отношения, складывающиеся в процессе совместного труда, регулируемые нормами трудового права, правопорядок в рамках конкретной организации.

Объективную сторону дисциплинарного проступка образуют те элементы, которые характеризуют его как определенный акт внешнего поведения лица. Дисциплинарные проступки, как и другие правонарушения, - это всегда поведение людей, а не мысли и убеждения. Обязательными элементами объективной стороны дисциплинарного проступка являются:

противоправное деяние (действие или бездействие);

причинение вреда работодателю;

наличие причинной связи между противоправным деянием и наступившим вредом.

Противоправность поведения проявляется в нарушении трудовых обязанностей, возлагаемых на работника трудовым договором, коллективным договором, правилами внутреннего трудового распорядка, должностными инструкциями и проч., и не ограничивается выполнением только трудовой функции. Примером противоправного поведения работников могут быть прогулы, опоздания, появление на работе в состоянии алкогольного и иного опьянения, невыполнение норм труда, участие в незаконной забастовке. Поскольку предметом трудового договора являются лишь трудовые обязанности работника, а не его обязанности вообще (т.е. безотносительно к предмету трудового правоотношения), поэтому не составляют дисциплинарного проступка действия, которые хотя и примыкают к трудовому правоотношению, но не вытекают из его содержания, например отказ посещать курсы повышения квалификации. Это не касается тех случаев, когда обучение является необходимым условием выполнения трудовой функции работника, например безопасного осуществления работ, связанных с энергией высокого напряжения, с подземными устройствами и т.п. В этих случаях обучение - условие допуска к таким видам работ и нормального их осуществления и является обязанностью работника в трудовом правоотношении.

В качестве нарушения трудовой дисциплины следует рассматривать и отказ или уклонение от медицинского освидетельствования без уважительных причин тех категорий работников, для которых такое освидетельствование является необходимым условием допуска к работе. Отказ работника без уважительных причин от выполнения трудовых обязанностей в связи с изменением в установленном порядке условий труда (например, норм выработки, норм обслуживания) является дисциплинарным проступком.

Отказ работника заключить договор о полной материальной ответственности может рассматриваться как неисполнение трудовых обязанностей в том случае, если выполнение обязанностей по обслуживанию материальных ценностей составляет для работника его основную трудовую функцию, что оговорено при приеме на работу, и в соответствии с действующим законодательством с ним должен быть заключен договор о полной материальной ответственности. Следует иметь в виду, что

неисполнение работником требований работодателя является нарушением трудовой дисциплины только в тех случаях, когда такие требования были законны. Так, например, нельзя привлечь к дисциплинарной ответственности работника, отказавшегося выполнять требование работодателя о выходе на работу до окончания отпуска, либо работницу, имеющую ребенка в возрасте до трех лет, отказавшуюся от поездки в командировку. Не может рассматриваться как нарушение трудовой дисциплины и приостановка работы в порядке ст. 142 ТК в случае невыплаты работнику заработной платы.

Противоправное поведение работника, не связанное с выполнением трудовых обязанностей, не является нарушением трудовой дисциплины (например, невыполнение общественного поручения).

Как было сказано, обязательным элементом объективной стороны дисциплинарного проступка является причинение неисполнением или ненадлежащим исполнением работником своих трудовых обязанностей вреда организации (работодателю). При этом вредные последствия, наступающие в результате совершения различных дисциплинарных проступков, неоднородны по содержанию. Так, для некоторых дисциплинарных проступков характерен реальный имущественный ущерб (например, при поломке шофером автомобиля работодателя). Это так называемые дисциплинарные проступки с материальным составом. При совершении других дисциплинарных проступков вред хотя и менее ощутим, но тоже присутствует (например, при опоздании работника на работу). Такие проступки именуются проступками с формальным составом.

Субъективная сторона дисциплинарного проступка выражается в виновности нарушителя. Наличие вины является обязательным условием для привлечения к дисциплинарной ответственности. В трудовом праве дисциплинарные проступки не дифференцируются в зависимости от формы вины (умысел, неосторожность).

Неисполнение работником трудовых обязанностей по не зависящим от него причинам (например, в связи с недостаточной квалификацией, состоянием здоровья, препятствующим выполнению работы) не является дисциплинарным проступком. В данном случае отсутствует вина работника.

Для дисциплинарного проступка также характерно то, что он не является общественно опасным деянием и этим отличается от преступления, влекущего уголовную ответственность, а также то, что он влечет применение мер дисциплинарного или общественного воздействия. Правонарушения, связанные с ненадлежащим исполнением трудовых обязанностей, могут быть одновременно дисциплинарными и административными проступками. Вместе с тем дисциплинарный проступок отличается от административного правонарушения (проступка):

по субъекту (субъектом дисциплинарного проступка является работник организации, а субъектом административного - любой гражданин, достигший определенного возраста);

по объекту (объектом дисциплинарного проступка являются общественные отношения, складывающиеся в процессе труда, внутренний трудовой распорядок конкретной организации, а административного - общественный порядок (общественная безопасность));

по применяемым санкциям (мерами взыскания при совершении дисциплинарного проступка являются дисциплинарные санкции, содержащиеся в трудовом законодательстве, а не специфические административные санкции, обращенные на личность нарушителя, - лишение специального права, предоставленного данному гражданину (право управления транспортным средством), административный арест, штраф и др.);

по органам, наделенным правом применять санкции (правом наложения дисциплинарных взысканий обладает работодатель, а санкций при совершении административного проступка - органы или лица, с которыми нарушитель не связан трудовыми отношениями, например органы внутренних дел, органы государственного надзора).

### **Виды дисциплинарной ответственности и меры дисциплинарного взыскания**

Трудовое законодательство различает два вида дисциплинарной ответственности: общую и специальную.

Общая дисциплинарная ответственность, именуемая иногда дисциплинарной ответственностью по правилам внутреннего трудового распорядка, регулируется ТК. Она распространяется на всех работников, кроме тех, для которых установлена специальная дисциплинарная ответственность.

В ст. 192 ТК перечислены меры дисциплинарного взыскания, применяемые к работникам, недобросовестно выполняющим свои трудовые обязанности. Перечень мер дисциплинарного взыскания включает в себя замечание, выговор и увольнение по соответствующим основаниям. Данный перечень является исчерпывающим и не подлежит расширению. Следовательно, в отличие от мер поощрения дополнительные меры дисциплинарного взыскания (такие, например, как штраф, перевод на нижеоплачиваемую работу) локальными нормативными актами организаций, включая коллективные договоры и правила внутреннего трудового распорядка, не могут быть установлены.

Меры взыскания вовсе не обязательно должны применяться к нарушителю, неоднократно нарушающему трудовую дисциплину, в той последовательности, в какой они перечислены в ст. 192 ТК. Как уже отмечалось, при выборе меры взыскания работодатель должен в каждом конкретном случае учитывать тяжесть совершенного проступка, его последствия, личность нарушителя и т.д.

Другие виды дисциплинарных взысканий, согласно ч. 2 ст. 192 ТК, могут быть установлены лишь федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине и касаться только определенных категорий работников. В этой связи отметим, что согласно ст. 6 ТК не только виды дисциплинарных взысканий, но и порядок их применения устанавливаются исключительно

федеральными органами государственной власти, а, значит, нормотворчество субъектов РФ по данным вопросам исключено.

Наиболее строгой и крайней мерой воздействия на нарушителей трудовой дисциплины является увольнение по соответствующим основаниям. В ст. 192 ТК не сказано, о каких конкретно основаниях идет речь. По смыслу ст. 81 ТК, определяющей случаи расторжения трудового договора по инициативе работодателя, к основаниям увольнения за нарушение трудовой дисциплины могут быть причислены неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание (п. 5 ст. 81 ТК), а также следующие виды однократного грубого нарушения работником трудовых обязанностей (п. 6 ст. 81 ТК):

прогул;

появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;

разглашение охраняемой законом тайны, ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

совершение по месту работы хищения чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, уполномоченного на применение административных взысканий;

нарушение работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий.

Кроме того, дисциплинарное взыскание в виде увольнения может быть применено по отношению к руководителю организации (филиала, представительства), его заместителям и главному бухгалтеру в случае принятия этими лицами необоснованного решения, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации (п. 9 ст. 81 ТК), а также руководителю организации (филиала, представительства), его заместителям за однократное грубое нарушение своих трудовых обязанностей (п. 10 ст. 81 ТК).

Реализация общей дисциплинарной ответственности осуществляется в соответствии с порядком, регламентированным ТК, который предусматривает целый ряд правовых гарантий для работников в целях недопущения необоснованного привлечения их к ответственности.

Процедура наложения дисциплинарного взыскания включает следующие стадии:

1) выявление дисциплинарного проступка и подготовка дела.

На этой стадии работодатель до применения дисциплинарного взыскания должен затребовать от работника объяснение в письменной форме. Затребовав указанное объяснение, работодатель сможет установить в действиях работника вину, правильно оценить ее степень, выявить причины и обстоятельства нарушения трудовой дисциплины, а следовательно, и определить справедливую



меру наказания. При этом отказ работника дать указанное объяснение не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания. В этом случае составляется соответствующий акт.

Работодатель может применить к работнику дисциплинарное взыскание и в том случае, если до совершения дисциплинарного проступка он подал заявление о расторжении трудового договора по своей инициативе, поскольку трудовые отношения в данном случае прекращаются лишь по истечении срока предупреждения об увольнении;

2) рассмотрение дела и наложение взыскания.

На этой стадии в отношении нарушителя избирается мера взыскания, о чем издается соответствующий приказ или распоряжение.

Как уже отмечалось, за каждое нарушение трудовой дисциплины может быть наложено только одно дисциплинарное взыскание. Нельзя, например, за один и тот же проступок объявить работнику выговор и уволить с работы. Вместе с тем допускается одновременное привлечение работника к дисциплинарной и материальной ответственности за ущерб, причиненный работодателю;

3) исполнение дисциплинарного взыскания.

Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под расписку в течение трех рабочих дней со дня его издания. В случае отказа работника подписать указанный приказ (распоряжение) составляется соответствующий акт. С уволенными занарушение трудовой дисциплины производится окончательный расчет;

4) обжалование взыскания в установленном законом порядке.

Согласно ч. 7 ст. 193 ТК дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в государственную инспекцию труда или в органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров (КТС, суд);

5) прекращение дисциплинарного дела в связи с окончанием срока действия взыскания, досрочным его снятием за добросовестную работу, отменой незаконно наложенного взыскания соответствующими органами или прекращением трудового правоотношения.

Дисциплинарные взыскания в трудовую книжку не заносятся. Исключение составляет увольнение за нарушение трудовой дисциплины, так как причина увольнения записывается в трудовую книжку в точном соответствии с формулировкой ТК и со ссылкой на соответствующую статью, пункт закона.

Специальная дисциплинарная ответственность регулируется иными федеральными законами, а также уставами и положениями о дисциплине. Она отличается от общей дисциплинарной ответственности:

1) кругом лиц, на которых она распространяется;

2) более широким понятием дисциплинарного (служебного) проступка;

3) мерами взыскания;

4) определением объема дисциплинарной власти различных должностных лиц и порядком применения дисциплинарных взысканий.

Специальную дисциплинарную ответственность несут судьи, работники органов прокуратуры, сотрудники таможенных органов, государственные служащие, работники тех отраслей экономики, в которых действуют специальные уставы и положения о дисциплине (работники различных видов транспорта, организаций с особо опасным производством в области использования атомной энергии и др.).

Специальная дисциплинарная ответственность в ряде случаев устанавливается не только за нарушение трудовых обязанностей, но и за нарушения, приравненные к дисциплинарному проступку. Например, на железнодорожном транспорте дисциплинарным проступком признается также виновное нарушение установленных правил поведения в служебных помещениях, поездах, на территории предприятий, учреждений и организаций железнодорожного транспорта, если оно совершено и не при исполнении трудовых обязанностей. Перечень категорий работников, которые несут дисциплинарную ответственность за нарушение установленных правил поведения не при исполнении трудовых обязанностей, определяется Министерством путей сообщения РФ по согласованию с Российским профсоюзом железнодорожников и транспортных строителей.

Перечень дисциплинарных взысканий, налагаемых на отдельные категории работников (служащих), шире перечня, предусмотренного ст. 192 ТК. Так, в соответствии с Законом об государственной службе к государственному служащему за неисполнение или ненадлежащее исполнение им возложенных на него обязанностей помимо взысканий, предусмотренных ст. 192 ТК, может быть применено также предупреждение о неполном служебном соответствии и строгий выговор.

Устав о дисциплине работников рыбопромыслового флота РФ, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 21 сентября 2000 г., устанавливает следующие виды дисциплинарных взысканий: замечание, выговор, строгий выговор, предупреждение о неполном служебном соответствии, изъятие дипломов у капитанов и лиц командного состава рыбопромыслового флота РФ на срок до трех лет с переводом с согласия работника на другую работу на тот же срок с учетом профессии (специальности) в соответствии с законодательством РФ, увольнение.

Порядок наложения дисциплинарных взысканий имеет свои особенности, учитывающие специфику работы в отдельных отраслях экономики. Так, если дисциплинарное взыскание, по общему правилу, не может налагаться позднее шести месяцев со дня совершения проступка, то, в частности, по Уставу о дисциплине работников морского транспорта для членов экипажей судов дальнего плавания этот срок увеличен до одного года.

Обжалование дисциплинарных взысканий по уставам и положениям о дисциплине осуществляется в общем порядке в соответствии с действующим законодательством.

### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Дайте определение понятия «дисциплина труда».
- 2) Что такое правила внутреннего трудового распорядка? Из каких разделов они состоят?
- 3) Дайте определение понятия «дисциплинарная ответственность». Что является основанием наступления дисциплинарной ответственности?
- 4) Перечислите виды дисциплинарных взысканий.
- 5) Каков порядок применения дисциплинарных взысканий?

## ***Лекция 6. Материальная ответственность сторон трудового договора.***

### ***§ 1. Понятие и признаки материальной ответственности.***

***§ 2. Материальная ответственность работодателя перед работником.***

***§ 3. Материальная ответственность работника перед работодателем.***

### ***§ 1. Понятие и признаки материальной ответственности***

Материальная ответственность в трудовом праве является одним из видов юридической ответственности. Материальную ответственность можно рассматривать также как средство защиты права собственности работодателя.

Исходя из общих принципов права сторона договора несет ответственность за ущерб, причиненный ею другой стороне договора. Трудовое законодательство также предусматривает взаимные обязательства сторон трудового договора (работодателя и работника) возместить ущерб, причиненный другой стороне.

Особенностью и отличием имущественной ответственности по трудовому законодательству от гражданско-правовой ответственности является то, что ни работник, ни работодатель не обязаны возмещать упущенную выгоду. Возмещению подлежит только прямой действительный ущерб, т.е. расходы, которые необходимы для восстановления (или приобретения утраченного) имущества.

Правовым основанием для привлечения к ответственности стороны в трудовом договоре являются как общие нормы права (ст. 8 Конституции РФ), так и специальные (ст. 2, 21, 22, 184 ТК). Работник как сторона трудового договора обязан бережно относиться к имуществу работодателя и других работников и незамедлительно сообщить работодателю либо непосредственному руководителю о возникновении ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя. Работодатель обязан возместить вред, причиненный работникам в связи с исполнением ими трудовых обязанностей, а также компенсировать моральный вред. Это общие взаимные обязанности сторон, которые непосредственно определены ТК. При этом не имеет значения ни организационно-правовая форма, в которой работодатель осуществляет свою деятельность (хозяйственное общество, унитарное предприятие и др.), ни вид трудового договора, заключенного между работником и работодателем (срочный трудовой договор, работа по совместительству и др.).

Стороны трудового договора могут конкретизировать взаимные обязательства, в том числе обязательства по материальной ответственности, в виде приложения к трудовому договору или в виде отдельного соглашения. Такое соглашение может быть заключено сторонами в любое время (одновременно с заключением трудового договора, в процессе трудовых

отношений). Обязательным условием является форма такого соглашения: соглашение должно быть выполнено в письменной форме и подписано сторонами. Если данное соглашение является приложением к трудовому договору, то оно должно быть составлено не менее чем в двух экземплярах, как и сам трудовой договор (ст. 67 ТК). Один из этих экземпляров должен храниться у работника. Как и всякое соглашение (договор), соглашение о конкретизации материальной ответственности может быть со временем изменено, но только по обоюдному соглашению сторон.

Охраняя права работника, законодатель установил границы договорной ответственности, определив, что ответственность работодателя перед работником не может быть ниже, а работника перед работодателем - выше, чем это предусмотрено ТК и иными федеральными законами. Это означает, что работодатель может освободить работника от материальной ответственности полностью или частично. Однако соглашение об отказе работника требовать материального возмещения от работодателя будет ничтожно в силу ст. 22 ГК.

К материальной ответственности работник может привлекаться наряду с дисциплинарной ответственностью (замечание, выговор, увольнение), так как материальная ответственность является самостоятельным видом ответственности.

Каждая из сторон трудового договора может обратиться к другой стороне с требованием о возмещении ущерба, как в период существования трудовых отношений, так и в тех случаях, когда трудовые отношения между ними прекращены (независимо, по какому основанию).

Материальная ответственность, являясь одним из видов юридической ответственности в трудовом праве, обладает признаками:

- 1) свойственными всем видам юридической ответственности;
- 2) присущими только тем видам ответственности, которые носят возместительный характер (как ответственность за нарушение обязательств по гражданскому законодательству);
- 3) свойственными только этому виду ответственности. Привлечение стороны в трудовом договоре к материальной ответственности возможно только при наличии условий, установленных в трудовом законодательстве. В соответствии со ст. 233 ТК такими условиями являются:

- 1) наличие ущерба;
- 2) наличие вины в поведении стороны трудового договора;
- 3) наличие противоправности в поведении (действие или бездействие) стороны трудового договора;
- 4) наличие причинной связи между ущербом и противоправным поведением стороны.

Привлечение стороны трудового договора к материальной ответственности возможно только при наличии всех этих условий одновременно, если иное не предусмотрено ТК или иными федеральными законами.

Действующее законодательство дифференцирует основания материальной ответственности сторон трудового договора. Так, непосредственно в ТК предусмотрено, что работодатель несет ответственность за:

- 1) незаконное лишение работника возможности трудиться;
- 2) ущерб, причиненный имуществу работника;
- 3) задержку выплаты заработной платы;
- 4) моральный вред, причиненный работнику.

Ответственность работодателя перед работником не исчерпывается основаниями, которые указаны в ст. 234 ТК, она предусмотрена и в других нормах ТК и федеральных законах. Так, ст. 184 ТК предусматривает право работника либо членов его семьи на компенсацию при повреждении здоровья или в случае смерти работника вследствие несчастного случая на производстве или профессионального заболевания.

Работодатель и работник несут материальную ответственность по правилам, предусмотренным трудовым законодательством только при условии, что они связаны (или были связаны) друг с другом трудовыми отношениями. Если между сторонами наличествуют гражданско-правовые отношения, т.е. стороны связаны каким-либо гражданско-правовым договором (подряд, оказание услуг) и проч., то основания, условия и порядок материальной ответственности сторон определяются нормами гражданского законодательства. Нормами гражданского законодательства определяется ответственность работодателя (юридического лица) в случаях, когда основаниями материальной ответственности являются гражданско-правовые отношения, возникающие из совместной собственности (кооператив - член кооператива), участия в предпринимательской деятельности (акционерное общество - акционер), а также в случае причинения работником вреда жизни, здоровью и имуществу третьих лиц (ст. 1068 ГК).

Материальную ответственность работодателя (юридического или физического лица) как стороны трудового договора не надо путать с ответственностью, к которой могут быть привлечены те или иные должностные лица за нарушение трудового законодательства (руководители организаций; лица, ответственные за технику безопасности и охрану труда; лица, препятствующие законной деятельности представителей государственных контролирурующих организаций).

Таким образом, материальная ответственность сторон трудового договора является одним из видов юридической ответственности, заключается в обязанности возместить причиненный другой стороне реальный имущественный ущерб и наступает при наличии оснований, условий и в объеме, закрепленных в трудовом законодательстве.

## ***§ 2. Материальная ответственность работодателя перед работником***

Одним из основных прав работника является право на предоставление ему работы, обусловленной трудовым договором (ст. 21 ТК). Этому праву работника корреспондирует обязанность работодателя предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым договором (ст. 22, 56 ТК). Лишение работника права работать лишает его возможности получить заработную плату. В связи с этим трудовым законодательством устанавливается обязанность работодателя возместить работнику неполученный им заработок во всех случаях незаконного лишения возможности трудиться.

Статья 234 ТК дает примерный перечень случаев незаконного лишения работника получения заработка. К ним относятся:

незаконное отстранение работника от работы, его увольнение или перевод на другую работу;

отказ работодателя от исполнения или несвоевременного исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе;

задержка работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника;

другие случаи, предусмотренные федеральными законами и коллективным договором.

Под незаконным отстранением работника от работы понимается его отстранение с нарушением требований ст. 76 ТК, а также требований, установленных иными федеральными законами. Как правило, отстранение от работы обусловлено виновным поведением работника. Однако в ряде случаев отстранение от работы может быть обусловлено другими основаниями и в других целях.

Отстранять работника от работы (должности) уполномочены различные государственные органы и должностные лица (следователи, государственные санитарные врачи, государственные инспекторы по охране труда и др.). Работодатель обязан возместить работнику не полученный им заработок во всех случаях, когда работник был лишен возможности трудиться по вине работодателя. Незаконное лишение работника трудиться не исчерпывается случаями, указанными в ст. 234 ТК. Правомерный отказ работника от выполнения работы также рассматривается как лишение возможности трудиться.

Под незаконным увольнением или переводом на другую работу понимается увольнение или перевод на другую работу работника, совершенные с нарушением требований законодательства (нарушение основания или порядка (процедуры) увольнения или перевода). Характер нарушения законодательства не имеет значения, но ответственность работодателя наступает только при условии причинения работнику материального ущерба (потери заработка полностью или частично). Таким образом, в случае незаконного перевода

работника на другую работу без потери в оплате труда работодатель будет нести ответственность только за причинение работнику морального вреда.

Отказ работодателя от исполнения или несвоевременного исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе может выражаться в разных формах, однако такой отказ будет неправомерным только в том случае, если решение по трудовому спору вступило в законную силу. Неправомерным отказом работодателя является также отказ от восстановления работника на прежней работе на основании решения суда первой инстанции, в случае если решение обращено к немедленному исполнению. Органами по рассмотрению индивидуальных трудовых споров являются комиссии по трудовым спорам и суд (ст. 382 ТК). Государственные инспекторы труда не относятся к органам, уполномоченным рассматривать индивидуальные трудовые споры. Однако при осуществлении надзорно- контрольной деятельности они имеют право предъявлять работодателям и их представителям обязательные для исполнения предписания об устранении нарушений трудового законодательства, о восстановлении нарушенных прав работников, за исключением случаев, когда соответствующий иск находится на рассмотрении в суде (ст. 357 ТК).

Задержка работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесение в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника может явиться основанием для привлечения работодателя к материальной ответственности перед работником. При прекращении трудового договора работодатель обязан выдать работнику в день увольнения (последний день работы) трудовую книжку, а в случае невозможности вручения трудовой книжки или отказа работника от ее получения - направить работнику письменное уведомление о необходимости явиться за трудовой книжкой или дать согласие на отправку ее по почте. Со дня направления уведомления работодатель освобождается от ответственности за задержку выдачи трудовой книжки (ст. 62 ТК). Ответственность работодателя за задержку выдачи трудовой книжки при увольнении предусматривается также в ст. 165 ТК.

Ответственность работодателя за неправильную запись в трудовой книжке наступает в том случае, когда неправильная или не соответствующая законодательству формулировка причины увольнения реально препятствовала работнику в трудоустройстве, т.е. имеется причинно-следственная связь между допущенным работодателем нарушением и наступившими последствиями.

Трудовое законодательство предусматривает возможность использования работником своего личного имущества в интересах работодателя. При использовании работником с согласия или ведома работодателя личного имущества работнику выплачивается компенсация за использование, износ (амортизацию) инструмента, личного транспорта, оборудования и других технических средств и материалов, принадлежащих работнику, а также возмещаются расходы, связанные с их использованием. Размер возмещения



расходов определяется соглашением сторон трудового договора, выраженным в письменной форме (ст. 188 ТК).

При утрате или повреждении личного имущества работника работодатель обязан возместить работнику ущерб в полном объеме. Работодатель обязан возместить ущерб в случае, если утрата или повреждение личного имущества работника произошли по его вине. Под виной работодателя надлежит понимать неисполнение или ненадлежащее исполнение работодателем обязанностей, установленных ст. 22 ТК, коллективным договором, трудовым договором или письменным соглашением с работником (ст. 188 ТК).

В случае если вред личному имуществу работника причинен источником повышенной опасности, принадлежащим (находящимся в пользовании) работодателю, то работодатель отвечает перед работником независимо от наличия вины.

Ущерб, причиненный работодателем имуществу работника, возмещается в полном объеме и исчисляется исходя из рыночных цен, действующих в данной местности на момент возмещения работодателем вреда. По общему правилу, возмещение вреда определяется в денежной форме. Трудовое законодательство предоставляет работнику право выбора: получение возмещения вреда в денежной форме или в натуре.

Необходимо иметь в виду, что работодатель обязан возместить работнику ущерб и в тех случаях, когда ущерб имуществу работника причинен другим работником работодателя (ст. 1068 ГК).

Возмещение ущерба имуществу работника производится на основании письменного заявления работника работодателю в порядке и сроки, предусмотренные ст. 235 ТК. Законодатель не определяет обязательные требования к содержанию данного заявления. Поэтому заявление может быть написано в произвольной форме, с указанием размера возмещения ущерба и пожеланием работника получить денежные средства или имущество в натуре. Работодатель обязан рассмотреть поступившее заявление и принять соответствующее решение в десятидневный срок со дня его поступления. В случае если работодатель будет уклоняться от принятия решения по существу заявления работника и не направит ответа работнику в десятидневный срок или в случае несогласия работника с решением работодателя, работник имеет право обратиться в суд с соответствующим иском.

### ***§ 3. Материальная ответственность работника перед работодателем***

Трудовое законодательство предусматривает два вида материальной ответственности работника за причиненный ущерб: ограниченная материальная ответственность (когда ее размер ограничен средним месячным заработком работника) и полная материальная ответственность (когда материальный ущерб возмещается в полном размере, в сумме, равной причиненному ущербу).

По общему правилу, работник, виновный в причинении ущерба работодателю при исполнении трудовых обязанностей, несет ограниченную

материальную ответственность. Ее размер зависит от прямого действительного ущерба, но не может быть более среднего месячного заработка работника (ст. 241 ТК). При этом необходимо иметь в виду, что ст. 139 ТК установила единый механизм определения размера средней заработной платы. В коллективном договоре может быть предусмотрен иной механизм расчета средней заработной платы, если это не ухудшает положение работников.

Полная материальная ответственность, заключающаяся в обязанности работника возместить ущерб в полном размере, наступает лишь в случаях, прямо предусмотренных ТК или иными федеральными законами (ст. 242 ТК).

Как правило, работники, не достигшие возраста 18 лет, полной материальной ответственности за причиненный ущерб не несут. Из этого общего правила ТК установлены три исключения. Работники, не достигшие 18-летнего возраста, могут быть привлечены к полной материальной ответственности за причиненный имуществу работодателя ущерб, если:

- 1) ущерб причинен в результате умышленных действий (бездействия) работника;
- 2) ущерб причинен работником, находившимся в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;
- 3) ущерб причинен в результате совершения преступления или административного проступка.

Данный перечень оснований привлечения несовершеннолетних работников к полной материальной ответственности является исчерпывающим и расширенному толкованию не подлежит. Во всех остальных случаях 18-летние работники несут ограниченную материальную ответственность.

Статья 243 ТК закрепляет восемь оснований, при которых наступает полная материальная ответственность работников за ущерб, причиненный работодателю.

Полная материальная ответственность работника перед работодателем наступает за необеспечение сохранности ценностей, когда между работником и работодателем заключен специальный письменный договор о полной материальной ответственности или если эти ценности получены работником по разовому документу (по доверенности).

Специальные письменные договоры о полной материальной ответственности могут заключаться работодателем, как с отдельным работником, так и с коллективом работников (бригадой).

Действующее трудовое законодательство закрепляет определенные условия, при которых работодатель может заключать с работниками договоры о полной индивидуальной или коллективной материальной ответственности. Во-первых, заключать такие договоры можно только с работниками, достигшими 18-летнего возраста; во-вторых, характер работы работников должен быть связан с непосредственным обслуживанием или использованием денежных, товарных ценностей или иного имущества. Работник, с которым заключен данный договор, несет ответственность только за недостачу вверенного ему имущества.

Работник не несет материальной ответственности, если ущерб причинен не по его вине. Поэтому важно отметить, что сам факт недостачи материальных ценностей не является основанием для привлечения работника к полной материальной ответственности, необходимо еще установить, в чем конкретно заключается вина работника. Один из экземпляров данного договора должен находиться у работника. Изменение, дополнение условий договора, а также его расторжение или прекращение его действия осуществляются по письменному соглашению сторон.

Работник несет полную материальную ответственность, если ущерб причинен работодателю в результате преступных действий работника, установленных приговором суда (п. 5 ст. 243 ТК). До вступления приговора суда в силу работодатель не имеет права привлечь работника к материальной ответственности по данному основанию. Если уголовное дело в отношении работника будет прекращено до вынесения приговора суда - это также препятствует привлечению работника к полной материальной ответственности. Однако, если приговор вступил в силу, но лицо освобождается от уголовной ответственности по каким-либо иным основаниям (например, акта амнистии), то это не может являться основанием для освобождения от полной материальной ответственности перед работодателем, поскольку преступный характер деяния установлен приговором суда.

Работник может быть привлечен к полной материальной ответственности перед работодателем в случаях, когда ущерб причинен в результате административного проступка, если таковой установлен соответствующим государственным органом (п. 6 ст. 243 ТК).

В соответствии с п. 7 ст. 243 ТК разглашение сведений, составляющих охраняемую законом тайну (служебную, коммерческую или иную), в случаях, предусмотренных федеральными законами, является одним из оснований привлечения работника к полной материальной ответственности за причиненный ущерб. В трудовом законодательстве отсутствуют понятия служебной или коммерческой тайны. ГК определяет служебную или коммерческую тайну как информацию, которая 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 (п. 1 ст. 139ГК).

Трудовое законодательство не предусматривает возможности взыскания с работников убытков за разглашение указанных сведений, однако может являться основанием для привлечения работника к полной материальной ответственности в случае, если разглашение служебной или коммерческой информации причинило материальный ущерб работодателю.

Если материальный ущерб причинен работником не при исполнении трудовых обязанностей, то это также является основанием для привлечения работника к полной материальной ответственности. Наиболее типичным случаем является совершение аварии при использовании служебного

транспорта для личных поездок. Ущерб не при исполнении служебных обязанностей может быть причинен в любое время: до начала работы, в течение рабочего времени, по окончании рабочего дня. Важен тот факт, что работник повредил имущество работодателя (третьих лиц) и при этом он не исполнял функции, возложенные на него трудовым договором, должностной инструкцией, правилами внутреннего распорядка и проч. и не выполнял обязательные для него указания должностного лица.

Помимо случаев, прямо перечисленных в ст. 243 ТК, материальная ответственность в полном размере причиненного работодателю ущерба может быть предусмотрена трудовым договором, заключаемым с руководителем организации, заместителями руководителя, главным бухгалтером. Однако важно отметить, что для привлечения указанных лиц к полной материальной ответственности за причиненный работодателю ущерб, помимо того, что это предусмотрено в трудовом договоре, необходимо наличие всех общих условий привлечения к ответственности (причинение ущерба, вина работника, причинно-следственная связь и проч.).

Определение размера ущерба, причиненного работодателю, зависит от характера правонарушения, в результате которого возник ущерб, формы вины работника, причинившего ущерб, и вида утраченного имущества.

Если ущерб причинен в результате утраты или порчи имущества, его размер определяется по фактическим потерям 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.

Действующее трудовое законодательство предусматривает обязанность работодателя устанавливать размер причиненного ему ущерба, а также причины его возникновения (ст. 247 ТК). Еще до принятия решения о возмещении ущерба конкретными работниками работодатель обязан провести проверку для установления размера причиненного ущерба и причин его возникновения. Для проведения такой проверки работодатель имеет право создать комиссию с участием соответствующих специалистов.

При выяснении причин возникновения ущерба обязательным является истребование объяснений в письменной форме от работника, которому было вверено имущество работодателя.

На основании данных объяснений можно делать выводы о противоправном поведении работника, наличии или отсутствии его вины, а также наличии причинно-следственной связи между ущербом и противоправным поведением работника.

Результаты проверки причин возникновения ущерба, его размер должны быть оформлены документально (акт сверки, акт инвентаризации и проч.). Работник и (или) его представитель имеют право знакомиться со всеми материалами проверки. Если работник не согласен с результатами проверки, он имеет право обжаловать их в порядке, установленном ТК.

Прежде чем привлекать работника к материальной ответственности, необходимо установить, нет ли обстоятельств, исключающих материальную ответственность работника (ст. 233, 239 ТК).

Порядок взыскания работодателем ущерба с работника зависит от ряда факторов и, прежде всего, от размера ущерба.

В случае если размер причиненного работодателю имущественного ущерба не превышает среднего месячного заработка работника, взыскание ущерба может производиться по распоряжению работодателя. При этом взыскание возможно при условии, что распоряжение о взыскании вынесено не позднее одного месяца со дня окончательного установления работодателем размера причиненного работником ущерба. Работник, виновный в причинении ущерба, должен быть письменно ознакомлен с распоряжением (приказом) о взыскании с него причиненного ущерба.

Если установленный законодательством месячный срок истек или работник отказывается возместить причиненный ущерб, то взыскание может производиться только на основании решения суда.

Судебный порядок взыскания предусматривается и в случаях, когда размер ущерба, подлежащего взысканию с работника, превышает его средний месячный заработок и в добровольном порядке работник отказывается его возмещать.

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

Работник, причинивший ущерб работодателю, может добровольно его возместить (полностью или частично).

Стороны могут заключить соглашение о возмещении ущерба с рассрочкой платежа. Данное соглашение заключается в письменной форме, и работник представляет работодателю обязательство о возмещении ущерба с указанием конкретных сроков и сумм платежей. В случае увольнения работника, который дал письменное обязательство о добровольном возмещении ущерба, но после увольнения отказывается возместить его, непогашенная задолженность взыскивается с работника в судебном порядке.

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

Материальная ответственность работника перед работодателем за причинение ущерба является самостоятельным видом ответственности и наступает независимо от привлечения работника к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности.

Одним из оснований материальной ответственности работника перед работодателем является обязанность работника возместить работодателю затраты, которые он понес в связи с направлением работника на обучение. Такая ответственность работника наступает в случае его увольнения без уважительных причин до истечения срока, обусловленного трудовым договором или соглашением об обучении. Инициатива в направлении на

обучение может исходить от любой стороны, но обязанность отработать определенный срок после обучения должна быть зафиксирована в трудовом договоре.

Законодательство не устанавливает, какие именно причины увольнения являются уважительными при увольнении работника. По сложившейся практике уважительными причинами увольнения являются переезд на новое место жительства, поступление в высшее учебное заведение на очную форму обучения, призыв в армию, болезнь самого работника или членов его семьи и др. Полагаем, что к уважительным причинам увольнения работника также следует отнести увольнение работника при нарушении работодателем условий трудового договора, коллективного договора и проч.

Оценка уважительности причин увольнения работника во всех случаях будет осуществляться самим работодателем. В случае если работник не согласен с оценкой, данной работодателем, он может обратиться в суд. Суд будет разрешать спор, исследуя все обстоятельства и условия соглашения об обучении.

Обязанность возместить по требованию работодателя расходы, связанные с обучением, в том числе полученную за время ученичества стипендию, возникает и у лиц, заключивших ученический договор, если по окончании ученичества они без уважительной причины не выполнили свои обязательства по договору, в частности не приступили к работе (ст. 207 ТК).

#### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Дайте определение понятия «материальная ответственность». Какие виды материальной ответственности вам известны?
- 2) При каких условиях возможно наступление материальной ответственности?
- 3) Перечислите основания наступления материальной ответственности работника и работодателя.
- 4) Охарактеризуйте основные случаи материальной ответственности работодателя.
- 5) Чем ограниченная материальная ответственность работника отличается от полной материальной ответственности?
- 6) В каких случаях работник может быть привлечен к полной материальной ответственности?
- 7) Опишите порядок возмещения работником причиненного ущерба.

## ***Лекция 7. Административные правонарушения и административная ответственность***

**§ 1. Понятие административного права: предмет метод.**

**§ 2. Административное правонарушение.**

**§ 3. Административная ответственность.**

**§ 4. Административное наказание.**

**§ 5. Производство по делам об административных правонарушениях.**

### ***§ 1. Понятие административного права; предмет метод***

Административное право представляет собой отрасль права Российской Федерации, которая призвана регулировать особую группу общественных отношений. Главная их особенность состоит в том, что они возникают, развиваются и прекращаются в сфере государственного управления, т.е. в связи с организацией и функционированием системы исполнительной власти на всех национально-государственных и территориальных уровнях страны.

Эти общественные отношения непосредственно связаны с государственно-управленческой деятельностью, а потому обобщенно называются управленческими. Поскольку управление может осуществляться не только по государственной линии, то в данном случае речь пойдет об управленческих отношениях, в которых непосредственно выражается государственный интерес, государственная управляющая воля.

Отсюда видно, что не все общественные отношения, по своей природе являющиеся управленческими, можно отнести к предмету административного права. В частности, отношения, возникающие в связи с функционированием негосударственных формирований (общественные объединения, коммерческие структуры и т.п.), не относятся к предмету административного права. Так, назначение внутрипрофсоюзных, внутрипартийных и подобных им управленческих отношений состоит в обеспечении необходимой самоорганизации (организация собственных дел), а не в выражении интересов государства.

Тем не менее главное, что характерно для регулятивной роли административного права и в чем в наибольшей степени проявляются его особенности - это функционирование системы исполнительной власти. Соответственно административное право фактически выступает в качестве юридической формы реализации задач, функций, методов и полномочий, возлагаемых Конституцией и законодательством РФ на субъектов исполнительной власти, действующих в рамках разделения властей. Поэтому административное право отчетливо выражает все особенности, присущие государственно-управленческой деятельности, являясь по своему юридическому назначению управленческим правом (или - правом управления).

Соответственно административное право регулирует такие общественные отношения, в рамках которых в принципе исключено юридическое равенство

их участников. Объясняется это тем, что в них непременно участвует субъект исполнительной власти, способный в силу предоставленных ему юридически-властных полномочий подчинять поведение иных участников этих отношений своим односторонним волеизъявлениям.

Данную область общественных отношений традиционно называют сферой государственного управления, в рамках которой субъекты исполнительной власти повседневно руководят хозяйственными, социально-культурными и административно-политическими процессами свойственными для них средствами (методами).

Таким образом, при определении предмета административного права необходимо учитывать:

а) сферу государственного управления, охватывающую любые проявления государственно-управленческой деятельности;

б) наличие в ней действующего субъекта исполнительной власти или иного исполнительного органа;

в) практическую реализацию ими распорядительных полномочий, предоставленных для осуществления государственно-управленческой деятельности.

По существу - это те условия, при которых управленческие отношения возникают "в связи" и "по поводу" практической реализации задач и функций исполнительной власти.

Управленческие отношения, регулируемые административным правом, многообразны. Так, в зависимости от особенностей их участников выделяются следующие наиболее типичные их виды:

а) между соподчиненными субъектами исполнительной власти, находящимися на различном организационно-правовом уровне (например, вышестоящие и нижестоящие органы);

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

в) между субъектами исполнительной власти и не находящимися в их организационном подчинении (ведении) государственными объединениями (корпорации, концерны и пр.), организациями;

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

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

е) между субъектами исполнительной власти и негосударственными хозяйственными и социально-культурными объединениями, организациями (коммерческие структуры и т.п.);

ж) между субъектами исполнительной власти и общественными объединениями;



з) между субъектами исполнительной власти и гражданами.

Во всех названных видах управленческих отношений участвует тот или иной исполнительный орган. Без исполнительных органов управленческие отношения в административно-правовом смысле возникать не могут, ибо только они в состоянии в юридической форме выражать волю и интересы государства, практически реализовать в исполнительном варианте государственную власть.

Регулируя подобного рода общественные отношения, административное право в рамках своего предмета создает определенный правовой режим организации и деятельности субъектов исполнительной власти в полном соответствии с их конституционным назначением, а также поведения всех иных участников регулируемых управленческих отношений. В этом заключается основное проявление его регулятивной функции.

Таким образом, административное право - отрасль российской правовой системы, представляющая собой совокупность правовых норм, предназначенных для регулирования общественных отношений, возникающих в связи и по поводу практической реализации исполнительной власти (в более широком понимании - в процессе осуществления государственно-управленческой деятельности).

Необходимо особо подчеркнуть, что административное право ориентировано на определяющее качество государственно-управленческой деятельности, т.е. на практическую реализацию законов в общегосударственном масштабе. При этом оно регулирует не исполнительную власть как таковую (это функция законодательства), а ее внешние проявления.

В качестве итогового вывода имеются достаточные основания для признания того факта, что исполнительная власть практически реализуется в рамках общественных отношений, регулируемых административным правом.

## **§ 2. Административное правонарушение**

Действующие в России различные юридически обязательные правила поведения имеют своей целью обеспечение правопорядка и государственной дисциплины в определенных сферах деятельности, которые непосредственно затрагивают интересы всех или большинства граждан, а также организаций независимо от их организационной подчиненности и формы собственности. К ним относятся правила поведения в общественных местах, правила дорожного движения и пользования различными видами транспорта, правила охраны труда и техники безопасности, правила торговли, санитарные, ветеринарные и противопожарные правила, правила охоты, рыбной ловли, правила приобретения, учета, хранения и использования охотничьего огнестрельного оружия, взрывчатых и радиоактивных веществ, правила воинского учета, пограничного режима, налоговые, таможенные правила, правила, действующие в сфере охраны здоровья населения, окружающей среды, природопользования, охраны памятников истории и культуры и т.д.

Соблюдение таких правил соответствует интересам граждан, общества и государства, а их нарушение противоречит им и нередко приводит к вредным и даже общественно опасным последствиям. Например, нарушение правил поведения в общественных местах мешает нормальной жизнедеятельности людей, безбилетный проезд пассажиров наносит имущественный ущерб транспортным предприятиям, нарушение правил дорожного движения ставит под угрозу жизнь и здоровье людей, приводит к повреждению транспортных средств, снижает пропускную способность дорог, нарушение правил охоты и рыбной ловли наносит вред живой природе, а тем самым и обществу.

Обязательные правила адресованы широкому кругу субъектов. Одни - всем гражданам и юридическим лицам, другие - работникам тех или иных отраслей хозяйства, социально-культурной и административно-политической деятельности, третьи - должностным лицам, занимающим определенные должности в государственных, муниципальных, общественных, коммерческих организациях.

Все названные и многие другие правила устанавливаются федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации, а также органами исполнительной власти, действующими в пределах своей компетенции.

Одна из существенных особенностей обязательных правил состоит в том, что они защищаются административными санкциями, а их нарушение квалифицируется в качестве административного правонарушения, являющегося основанием административной ответственности.

Главные признаки и юридическая характеристика такого рода правонарушений содержатся в Кодексе РФ об административных правонарушениях.

В Кодексе (ст. 2.1) сформулировано официальное определение такого правонарушения: административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

При этом административная ответственность за правонарушения, предусмотренные Кодексом и другими нормативными актами, наступает при условии, что эти нарушения по своему характеру не влекут за собой в соответствии с действующим законодательством уголовной ответственности.

Понятие административного правонарушения охватывает ряд признаков. Во-первых, это деяние, т.е. действие или бездействие, во-вторых, общественно опасное, в-третьих, противоправное, в-четвертых, виновное, в-пятых, наказуемое деяние.

Административное правонарушение как деяние представляет собой единство физического и психического, т.е. это осознанный, волевой акт человеческого поведения, выраженного в подконтрольном сознанию мотивированном действии или бездействии, предусмотренном конкретной статьей Кодекса об административных правонарушениях. Оно включает в себя

цель, средства, результат и сам процесс деяния, а также охватывает такие личностные категории, как мотивы, ценностные ориентации, психологическое отношение к содеянному.

Административное правонарушение - это вариант юридической патологии, отклоняющегося поведения, которое принимает форму действия либо бездействия.

Действие - это активное нарушение установленной обязанности или законного требования; нарушение конкретного запрета, правила, нормы, стандарта (например, управление транспортными средствами водителями, находящимися в состоянии опьянения, нарушение правил пользования жилыми помещениями, нарушение требований государственных стандартов, правил обязательной сертификации, нарушение требований нормативных документов по обеспечению единства измерений).

Бездействие - это пассивное поведение, выражающееся в несовершении лицом тех действий, которые оно должно было и могло совершить в силу лежащих на нем обязанностей (например, уклонение от подачи декларации о доходах, неисполнение предписаний федерального антимонопольного органа, невыполнение родителями или лицами, их заменяющими, обязанностей по воспитанию и обучению детей).

Сущность административного правонарушения определяется его общественной опасностью. Государство, закрепляя в нормах права обязательные правила поведения, предусматривает возможность применения за их нарушение государственного принуждения. Именно общественная опасность правонарушения обуславливает ответственность за его совершение. Отсутствие данного признака свидетельствует об отсутствии правонарушения.

Любое административное правонарушение, посягая на установленный порядок, причиняет ему тот или иной вред, нарушает упорядоченность, согласованность, гармоничность управленческих отношений. При этом нежелательный результат может проявляться как в реальном вреде (мелкое хищение, безбилетный проезд), так и в создании условий для наступления вреда

(нарушение санитарно-гигиенических и санитарно-противоэпидемических правил). Законодатель при определении в ст. 2.1 КоАП административного правонарушения в числе его признаков не называет общественную опасность, в отличие от понятия преступления.

Однако его вредность констатирована большинством диспозиций норм, составляющих содержание названного Кодекса.

Нарушение названных выше обязательных правил иногда может повлечь уголовную ответственность, если это прямо предусмотрено Уголовным кодексом РФ. Но в большинстве случаев вред от каждого нарушения таких правил не настолько велик, чтобы привлекать к уголовной ответственности нарушителей, признавать их преступниками. Для подобных случаев, а они наиболее часты, государство и учредило административную ответственность, которая по характеру мер нередко не менее сурова, чем уголовная, но не влечет

судимости и применяется, как правило, органами исполнительной власти, т.е. более оперативно, на основе менее сложного процесса, чем уголовный.

Признак общественной опасности деяния не является неизменным, навсегда признанным обществом и закрепленным в праве. Времена меняются. Развитие общества и государства, научно-технический прогресс, сексуальная "революция" и многое другое вносят существенные коррективы в критерии признания деяния общественно опасным. Законодатель, "улавливая" изменения в обществе, общественном мнении, правосознании граждан, может отказать в признании общественной опасности, следовательно, наказуемости тех или иных деяний (например, спекуляции, мужеложства, бродяжничества) и, наоборот, установить, в частности, административную ответственность за новые общественно опасные деяния, которые таковыми ранее не являлись (например, налоговые, бюджетные, таможенные, воинские, миграционные правонарушения).

Правом определять наличие или отсутствие общественной опасности административного правонарушения (деяния) обладают в рамках "административного усмотрения" и правоприменители. Так, ст. 2.9 КоАП устанавливает, что при малозначительности, а значит, и отсутствии общественной опасности совершенного правонарушения орган (должностное лицо), уполномоченный решать дело, может освободить нарушителя от административной ответственности и ограничиться устным замечанием. При этом административное правонарушение может быть признано малозначительным, если оно, во-первых, не причинило вреда и, во-вторых, не создало угрозы причинения вреда личности, обществу или государству.

Юридическим выражением признака общественной опасности административного правонарушения является противоправность. Государство, признавая то или иное действие либо бездействие общественно опасным, устанавливает правовые запреты на их совершение. Противоправность состоит в том, что определенное лицо совершает действие, запрещенное нормой права, или не совершает действия, предписанного правовым актом.

Административное правонарушение посягает на регулируемые и охраняемые нормами административного права общественные отношения. Противоправность деяния заключается в нарушении или невыполнении юридическим лицом, должностным лицом или гражданином установленных правил, норм, стандартов и требований. При этом противоправное деяние не связывается правовой нормой с обязательным наступлением вредных последствий. Для привлечения к административной ответственности обычно достаточно самого факта нарушения (невыполнения) требований, предписанных правовой нормой, так как административные правонарушения в рассматриваемой сфере считаются оконченными с момента совершения самих противоправных деяний, т.е. создания угрозы тем или иным общественным отношениям.

Кроме того, необходимо иметь в виду, что противоправность заключается в совершении деяния, нарушающего нормы не только административного, но и

ряда других отраслей права, например конституционного, гражданского, финансового, налогового, таможенного, земельного, экологического, трудового. Главное здесь состоит в том, что соблюдение этих норм права охраняется мерами административной ответственности.

Таким образом, меры административного наказания могут быть применены лишь в том случае, если конкретное деяние предусмотрено нормой права. Иными словами, деяние, не являющееся противоправным (направленным против права), нельзя квалифицировать как административное правонарушение, и оно не может повлечь административную ответственность.

Административным правонарушением является виновное действие либо бездействие, т.е. деяние, представляющее собой проявление воли и разума действующего (или бездействующего) лица. В обществе действуют люди, обладающие сознанием, поступающие обдуманно, стремящиеся к определенным целям. Здесь ничто не делается без сознательного намерения, безжелаемой цели. Человек, совершая тот или иной проступок, осознает его результат, предвидит и учитывает его последствия.

При совершении административного проступка вина может выражаться в форме как умысла, так и неосторожности. Вина - это психическое отношение правонарушителя к совершенному общественно опасному, противоправному действию или бездействию, его последствиям в форме умысла либо неосторожности. Наличие вины правонарушителя (физического или юридического лица) в той или иной форме является необходимым признаком административного правонарушения.

Вместе с тем КоАП в ст. 2.1 "Административное правонарушение" дает новое довольно специфическое определение вины юридического лица: "Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению".

Важный признак административного правонарушения - его административная наказуемость. Конкретное действие либо бездействие может быть признано административным правонарушением только в том случае, если за его совершение законодательством предусмотрена административная ответственность.

Признак административной наказуемости тесно связан с юридическими последствиями применения мер административной ответственности. Их суть состоит в том, что применение к правонарушителю административного наказания влечет для него состояние административной наказанности; в его правовой статус включается элемент, характеризующий новое правовое положение личности.

Статьей 4.6 КоАП установлено, что состояние административной наказанности, как правило, если иное не установлено законом, продолжается в

течение года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания и аннулируется по его истечении автоматически, т.е. без особого решения или санкционирования какого-либо государственного органа или должностного лица. Лицо после истечения этого срока считается не подвергнутым административному наказанию.

Повторное совершение административного правонарушения в состоянии административной наказанности до истечения сроков давности привлечения к ответственности, установленных действующим законодательством, может повлечь назначение более сурового административного наказания, как правило, крупных штрафных санкций и даже административного ареста.

### **§ 3. Административная ответственность**

Административная ответственность наряду с уголовной, гражданской и дисциплинарной является одним из видов юридической ответственности, устанавливаемой государством путем издания правовых норм, определяющих основания ответственности, меры, которые могут применяться к нарушителям, порядок рассмотрения дел о правонарушениях и исполнения этих мер.

В теории права юридическая ответственность понимается как реализация правовой санкции в случае правонарушения, применение к правонарушителю наказания, поскольку оно есть и в выговоре за нарушение трудовой дисциплины, и в административном штрафе, и в лишении свободы, и в гражданско-правовой неустойке.

При наличии юридического факта - административного правонарушения - включается механизм санкции правовой нормы, и санкция из потенциальной возможности применения наказания преобразуется в действительное административное наказание.

Назначение административного наказания влечет наступление административной ответственности. Следовательно, административная ответственность - это реализация административно-правовых санкций, применение уполномоченным органом или должностным лицом административных наказаний к гражданам и юридическим лицам, совершившим правонарушение.

Административную ответственность характеризуют некоторые признаки, общие для всех видов юридической ответственности.

Во-первых, она представляет собой государственное принуждение, поскольку реализация властных полномочий осуществляется через органы государственной власти и органы местного самоуправления.

Во-вторых, это правовое принуждение, подчиняющееся общим принципам законности и справедливости права. Административная ответственность применяется на основе правовой регламентации ее объема и пределов, нормативного установления оснований, содержания и процессуальных форм реализации конкретных административных наказаний. Нормы, регулирующие составные элементы административной

ответственности, в совокупности представляют собой самостоятельный институт административного права.

В-третьих, она влечет за собой наступление неблагоприятных последствий для правонарушителей, предусмотренных санкцией правовой нормы. По содержанию меры административной ответственности выражаются в предусмотренных Кодексом об административных правонарушениях лишении или ограничении прав и свобод нарушителей, поскольку иным образом оказать принудительное воздействие на этих лиц невозможно. Неблагоприятные последствия для правонарушителя могут наступать в виде лишений или ограничений морального (предупреждение), материального (штраф, конфискация, возмездное изъятие) или физического характера (административный арест).

В-четвертых, в мерах административной ответственности содержится итоговая правовая оценка деяния и нарушителя от имени государства. Именно административное наказание представляет собой "окончательную, последнюю инстанцию" в борьбе с правонарушениями, т.е. решение вопроса по существу, и виновный в соответствии с характером и общественной опасностью совершенного подвергается административному наказанию.

Данный признак юридической ответственности вообще и административной ответственности в частности наиболее ярко выражает ее специфику, а именно: осуждение виновного поведения от имени государства, государственное порицание правонарушителя.

В-пятых, юридическая ответственность всегда рассматривалась в качестве результата правонарушения, т.е. это ретроспективная, или негативная, ответственность в отличие от так называемой положительной (позитивной) ответственности, которая понимается как ответственность за порученное дело, за выполнение поставленной задачи, когда она совпадает с понятием правовой обязанности или долга.

Законодательство, базируясь на принципах демократизма, гуманности, экономии средств государственного принуждения и последовательного использования убеждения, предусматривает возможность освобождения лиц, совершивших правонарушения, от того или иного вида юридической ответственности.

Кодекс об административных правонарушениях (ст. 2.9) устанавливает основания, условия и последствия освобождения от административной ответственности лиц, совершивших административные правонарушения, при малозначительности проступка. Освобождение от административной ответственности может также проявляться и в замене ее другим видом ответственности (например, дисциплинарной). По существу, в названных случаях в том или ином виде судьей, уполномоченными органами и должностными лицами осуществляется освобождение от административной ответственности тех, кто нарушил правовые предписания.

Своеобразным "освобождением" от административной ответственности является пропуск юрисдикционным органом и его должностными лицами по

тем или иным причинам давностного срока назначения административного наказания, т.е. привлечения виновного к административной ответственности.

Статьей 4.5 КоАП установлен давностный срок назначения административного наказания - постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения правонарушения, а если правонарушение было длящимся (нарушение правил воинского учета, проживание без регистрации, уклонение от перерегистрации охотничьего ружья и т.д.), то не позднее двух месяцев со дня его обнаружения.

Названной статьей предусмотрен и иной срок давности привлечения к административной ответственности. За административные правонарушения, влекущие применение административного наказания в виде дисквалификации, лицо может быть привлечено к административной ответственности не позднее одного года со дня совершения административного правонарушения, а при длящемся административном правонарушении - одного года со дня его обнаружения.

Законодательство закрепляет систему "гибкого реагирования" на административные правонарушения и не требует, чтобы всякое правонарушение обязательно влекло административную ответственность даже в пределах давностного срока. При малозначительности совершения административного правонарушения судья, орган (должностное лицо), уполномоченный решать дело, может вообще освободить нарушителя от административной ответственности и ограничиться устным замечанием. Это положение закона означает, что судья, орган (должностное лицо), полномочный решать дело по существу, имеет право применить к нарушителю такое средство воздействия, которое не является административным наказанием и не относится к мерам общественного воздействия. При этом вполне очевидно, что устные замечания, сделанные правонарушителю, не влекут юридических последствий.

Главное состоит в том, чтобы при решении вопроса об освобождении нарушителя от административной ответственности были тщательно учтены все объективные и субъективные стороны состава правонарушения, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность.

С учетом конкретных обстоятельств дела и данных о лице, совершившем административное правонарушение в возрасте от 16 до 18 лет, комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав указанное лицо также может быть освобождено от административной ответственности с применением к нему меры воздействия, предусмотренной федеральным законодательством о защите прав несовершеннолетних (ст. 2.3 КоАП).

По содержанию и юридическим последствиям освобождение от административной ответственности сходно с обстоятельствами, исключающими производство по делу об административном правонарушении, т.е. их объединяет противоправность деяния и возможность привлечения к ответственности, что непосредственно относится к крайней необходимости.



Действительно, содержанием ситуации является административное правонарушение, а юридические последствия (результат) в конечном итоге совпадают и заключаются в отказе юрисдикционного органа или должностного лица от привлечения к административной ответственности того или иного гражданина.

Вместе с тем основания освобождения от административной ответственности и обстоятельства, исключаящие неправомерность деяния, существенно различаются: в одном случае это малозначительность совершенного правонарушения или особенности характера правонарушения и личности правонарушителя, а в другом - крайняя необходимость.

Лицо, действовавшее в состоянии крайней необходимости, административной ответственности не подлежит. Если, например, водитель автомашины с превышением установленной скорости везет в больницу человека, нуждающегося в неотложной медицинской помощи, то он не будет наказан за превышение скорости, поскольку действует в ситуации крайней необходимости.

В соответствии со ст. 2.8 КоАП исключает административную ответственность и невменяемость. Не подлежит административной ответственности физическое лицо, которое во время совершения противоправных действий (бездействия) находилось в состоянии невменяемости, т.е. не могло осознавать фактический характер и противоправность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики.

Существует институт ограничения административной ответственности. Эти ограничения связаны прежде всего с особенностями субъектов административных правонарушений, предусмотренными административным законодательством или учитываемыми правоприменителями в рамках административного усмотрения. В частности, Кодекс об административных правонарушениях исключает возможность применения некоторых административных наказаний в зависимости от тех или иных особенностей субъекта административного правонарушения.

Так, административный арест (ст. 3.9 КоАП) не может применяться к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет, лицам, не достигшим возраста восемнадцати лет, инвалидам I и II групп, военнослужащим, гражданам, призванным на военные сборы, а также к имеющим специальные звания сотрудникам Следственного комитета Российской Федерации, органов внутренних дел, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и таможенных органов.

Лишение права охоты не может применяться к лицам, для которых охота является основным законным источником средств к существованию; они не

могут быть подвергнуты конфискации или возмездному изъятию огнестрельного оружия и боевых припасов.

В законодательном порядке предусматривается ограничение применения административных наказаний в отношении военнослужащих и некоторых других лиц: судей, прокуроров, лиц, пользующихся депутатской неприкосновенностью, иностранных граждан, обладающих иммунитетом и привилегиями от административной юрисдикции на территории Российской Федерации.

### **Административная ответственность юридических лиц**

Административная ответственность распространяется не только на физических лиц, но все в большей мере и на юридические лица. Законодательство об административной ответственности организаций еще не представляет собой систему, сложившуюся на основе четкой научной концепции. Но данный институт административного права в последние годы динамично развивается, и в действующем Кодексе об административных правонарушениях значительное место отведено правовым основам назначения административных наказаний юридическим лицам (предприятиям, учреждениям, организациям).

Характеризуя административную ответственность, следует заметить, что она распространяется на все правонарушения (независимо от их отраслевой принадлежности), в которых находит свое выражение административно-правовой метод регулирования общественных отношений. Данное положение касается и ответственности юридических лиц. Поэтому должны быть признаны несостоятельными появляющиеся суждения о финансовой, экологической, земельно-правовой, таможенной и иных видах ответственности, поскольку все это суть разновидности одного и того же явления - административной ответственности, субъектами которой во многих случаях являются юридические лица.

Среди субъектов административной ответственности появились субъекты, охватываемые гражданско-правовым понятием "юридические лица", которое дается в ст. 48 ГК РФ.

Административную ответственность юридических лиц характеризуют традиционные признаки состава административного правонарушения (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона). Однако они обладают существенными особенностями, отличающими их от аналогичных признаков, характеризующих состав административного правонарушения, совершаемого физическими лицами. Прежде всего и в основном это касается понятия вины.

Вина - необходимое условие всякой ответственности. Не может быть ни административной, ни дисциплинарной, ни уголовной ответственности без наличия вины, т.е. виновного совершения противоправного действия (бездействия).

Естественно, понятие вины применительно к юридическим лицам должно иметь иное содержание, чем в тех случаях, когда к административной

ответственности привлекаются физические лица. При этом выяснение характера вины в отношении юридических лиц через призму классического понимания умысла или неосторожности является беспредметным. В теории права вина юридического лица всегда рассматривалась как принятие либо непринятие всех необходимых и возможных мер для предотвращения нарушения либо смягчения его неблагоприятных последствий. Иными словами, фактически исследовался вопрос о наличии либо отсутствии вины с учетом конкретных действий или бездействия, активности юридического лица в связи с нарушением установленных законодательством правил, норм, стандартов.

В административном праве может существовать комплексное понимание вины юридического лица, включающее объективный и субъективный подходы.

Объективная вина, как это установлено ст. 2.1 КоАП, представляет собой вину юридического лица с точки зрения государственного органа, назначающего административное наказание в зависимости от характера конкретных действий или бездействия юридического лица, нарушающего установленные правила, т.е. юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Субъективная вина - отношение организации в лице ее администрации, конкретных должностных лиц к противоправному деянию. Иными словами, назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Эти элементы вины образуют общее понятие вины юридического лица как признака совершенного им правонарушения и элемента его юридического состава. Таким образом, исключается представление о возможности невиновной ответственности юридических лиц как якобы отличительной особенности административной ответственности организаций, предприятий и учреждений.

Мерой ответственности применительно к юридическим лицам может служить только административное наказание.

Наиболее распространенным видом административного наказания, применяемого к юридическим лицам, в настоящее время остается штраф, исчисляемый как в абсолютном, так и в относительном размере. Возможно также применение таких мер, как предупреждение, возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения, их конфискация (ст. 3.2 КоАП).

Характеризуя административную ответственность юридических лиц как неблагоприятные последствия виновного неисполнения обязанности, нельзя

удовлетвориться ее пониманием только как ответственности за противоправное деяние. Применение административного наказания к юридическому лицу осуществляется не только для наказания за вину, но также с целью обеспечения выполнения организацией своих обязанностей, требований государственных органов.

Обобщая сказанное, можно дать следующее определение: административная ответственность юридических лиц - это применение к организациям, обладающим соответствующей административной правосубъектностью, административных наказаний за неисполнение или ненадлежащее исполнение установленных государством правил, норм и стандартов с целью государственного осуждения противоправной деятельности, обеспечения выполнения возложенных на них обязанностей, предупреждения правонарушений.

При этом важно отметить, что с 1 июля 2002 г., т.е. вступления в силу Кодекса об административных правонарушениях, юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями Особенной части Кодекса об административных правонарушениях или законами субъектов Федерации об административных правонарушениях.

В различных отраслях и сферах применение мер административной ответственности к юридическим лицам осуществляется на основе действующих нормативных правовых актов (до их отмены) и характеризуется определенными особенностями.

#### ***§ 4. Административное наказание***

Административные наказания являются одним из видов административно-принудительных мер. Статья 3.1 КоАП устанавливает, что административное наказание применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем (частная превенция), так и другими лицами (общая превенция).

Административное наказание не может иметь своей целью унижение человеческого достоинства физического лица, совершившего административное правонарушение, или причинение ему физических страданий, а также нанесение вреда деловой репутации юридического лица.

Административные наказания существенно отличаются от иных мер административного принуждения прежде всего своей функционально-целевой направленностью.

Только административное наказание является установленной государством мерой ответственности за административное правонарушение, только оно содержит итоговую юридическую оценку противоправного деяния нарушителя.

Содержание административных наказаний определяется характером управленческих отношений, регулируемых и охраняемых нормами административного права, спецификой посягательств (правонарушений) на эти

отношения. В то же время особенность правонарушений в сфере государственного управления состоит в том, что ими причиняется, как правило, нематериальный вред (ущерб), восполнить или загладить который обычно невозможно. Вот почему содержание административно-правовых санкций, охраняющих общественные отношения в сфере реализации исполнительной власти, носит наказательный, а не восстановительный характер, т.е. они содержат обязанность виновного понести наказание, претерпеть определенные лишения, существенно затрагивающие личность, ущемляющие ее права и блага.

Содержание административных наказаний состоит в ограничении, лишении субъективных прав или благ лица, к которому они применяются. Так, применение административного ареста влечет краткосрочное лишение свободы, штраф и конфискация связаны с материальными потерями.

Разумеется, административным, как и уголовным наказаниям присуща цель воспитания правонарушителей, хотя она и не упомянута в законе. Однако суть и тех, и других санкций состоит в принудительном воздействии на правонарушителей со стороны компетентных органов государства.

Добровольное исполнение правонарушителем наложенного на него наказания (например, уплата штрафа в установленный срок) не меняет принудительной сущности этой меры, так как государство всегда оставляет за собой право принудить виновного претерпеть правоограничения, вытекающие из применения к нему соответствующего наказания (например, при неуплате штрафа он принудительно взыскивается из заработной платы, стипендии или пенсии нарушителя, либо взыскание обращается на его имущество).

Являясь правовым следствием правонарушения, административное наказание причиняет нарушителю менее тяжкие отрицательные последствия, чем уголовное наказание. Вместе с тем признак меньшей суровости может быть принят лишь с оговоркой, поскольку содержание целого ряда административных наказаний (лишение специальных прав, дисквалификация, административный арест, крупные штрафы, конфискация) отнюдь не свидетельствует о мягкости этих мер.

Согласно действующему законодательству административные наказания характеризуются той особенностью, что их назначает широкий круг государственных органов и должностных лиц. При этом административные наказания применяются как в единоличном, так и в коллегиальном порядке: должностными лицами органов исполнительной власти - единолично; комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав, административными комиссиями, созданными при соответствующих органах местного самоуправления, - коллегиально; судами (судьями) - коллегиально и единолично.

Применение административного наказания влечет для лица состояние административной наказанности. Это обстоятельство приобретает особое значение при решении вопроса о назначении административного наказания при

повторном, неоднократном, злостном, систематическом совершении административного правонарушения в этот период.

Применение административного наказания в случае рецидива административного правонарушения влечет наступление юридических последствий двух видов: 1) рецидив может служить обстоятельством, отягчающим ответственность; 2) рецидив может выступать в качестве квалифицирующего признака административного правонарушения.

Кодекс об административных правонарушениях (ст. 4.6) устанавливает, что состояние административной наказанности продолжается в течение года со дня окончания исполнения наказания и аннулируется по его истечении автоматически, т.е. без специального решения или санкционирования какого-либо государственного органа или должностного лица. Лицо после истечения этого срока считается не подвергавшимся административному наказанию.

### **Виды административных наказаний**

Статья 3.2 КоАП устанавливает следующие виды административных наказаний:

- 1) предупреждение;
- 2) административный штраф;
- 3) конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 4) лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- 5) административный арест;
- 6) административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства;
- 7) дисквалификация.
- 8) административное приостановление деятельности;
- 9) обязательные работы;
- 10) административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения.

В отношении юридического лица могут применяться только следующие виды административных наказаний: предупреждение, административный штраф, конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения и административное приостановление деятельности.

Административные наказания, перечисленные в пунктах 3 - 11 части 1 КоАП, устанавливаются только КоАП.

Предупреждение и административный штраф могут вводиться и применяться на основании законов субъектов РФ об административной ответственности.

Данная система административных наказаний характеризуется рядом особенностей.

Во-первых, эта система является единственным законодательно установленным перечнем административных наказаний, что позволяет

обеспечить единообразное понимание и применение данных средств правоохраны.

Во-вторых, иные виды административных наказаний, кроме указанных выше, могут быть установлены только законодательными актами РФ и лишь в соответствии с общими положениями и принципами законодательства об административных правонарушениях.

В-третьих, она дифференцирует административные наказания на основные и дополнительные. За конкретное административное правонарушение может быть назначено основное либо основное и одно из дополнительных наказаний, указанных в санкции применяемой статьи КоАП. Одновременное применение двух основных либо двух дополнительных наказаний не допускается.

В-четвертых, эта система включает наказания морального характера (предупреждение), денежные и имущественные наказания (штраф, конфискация) и наказания, обращенные на личность нарушителя (административный арест, лишение специальных прав, выдворение).

### **Назначение административного наказания**

Глава 4 КоАП посвящена основным правилам назначения административных наказаний. Кроме общих правил назначения административных наказаний, регламентируются обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность за административные правонарушения; исчисление сроков административного наказания и сроков давности привлечения к административной ответственности; порядок возмещения причиненного административным правонарушением имущественного ущерба и морального вреда.

Наказание за административное правонарушение назначается в пределах, установленных нормативным актом, предусматривающим ответственность за совершенное правонарушение, в точном соответствии с Кодексом об административных правонарушениях, законодательными актами субъектов РФ.

Общие правила назначения административных наказаний конкретизируют принципы равенства перед законом, презумпции невиновности, законности, индивидуализации ответственности с учетом характера правонарушения и личности нарушителя.

Особую роль при назначении обоснованного и справедливого административного наказания играют обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность за административные правонарушения.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, признаются:

- 1) раскаяние лица, совершившего административное правонарушение;
- 2) добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;
- 3) добровольное сообщение лицом, совершившим административное правонарушение, в орган, уполномоченный осуществлять производство по делу

об административном правонарушении, о совершенном административном правонарушении;

4) оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении;

5) предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения;

6) добровольное возмещение лицом, совершившим административное правонарушение, причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда;

7) добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль;

8) совершение административного правонарушения в состоянии сильного душевного волнения (аффекта) либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;

9) совершение административного правонарушения несовершеннолетним;

10) совершение административного правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

При этом орган или должностное лицо, решающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими и обстоятельства, не указанные в законе, например преклонный возраст нарушителя, его болезнь, безупречное поведение на производстве и в быту до совершения правонарушения и т.д.

Обстоятельствами, отягчающими ответственность за административное правонарушение, признаются:

1) продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его;

2) повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП за совершение однородного административного правонарушения;

3) вовлечение несовершеннолетнего в совершение административного правонарушения;

4) совершение административного правонарушения группой лиц;

5) совершение административного правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;

6) совершение административного правонарушения в состоянии опьянения либо отказ от прохождения медицинского освидетельствования на



состояние опьянения при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, совершившее административное правонарушение, находится в состоянии опьянения.

Судья, орган, должностное лицо, назначающие административное наказание, в зависимости от характера совершенного административного правонарушения могут не признать данное обстоятельство отягчающим.

Вышеперечисленные обстоятельства не могут учитываться как отягчающие в случае, если указанные обстоятельства предусмотрены в качестве квалифицирующего признака административного правонарушения соответствующими нормами об административной ответственности за совершение административного правонарушения.

В КоАП могут быть предусмотрены иные обстоятельства, отягчающие административную ответственность за совершение отдельных административных правонарушений, а также особенности учета обстоятельств, отягчающих административную ответственность, при назначении административного наказания за совершение отдельных административных правонарушений.

#### ***§ 5. Производство по делам об административных правонарушениях***

В Кодексе об административных правонарушениях законодательно закреплены правовые основы, т.е. те исходные позиции, которыми призваны руководствоваться соответствующие органы и должностные лица при рассмотрении конкретных дел. Выражаются они в следующем.

Прежде всего в этом смысле акцент сделан на задачах производства. Задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

Четко определены обстоятельства, которые исключают производство по делам об административных правонарушениях. Установлено, что производство по делу не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств:

- отсутствие события административного правонарушения;
- отсутствие состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действий (бездействия) возраста привлечения к административной ответственности или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие);
- действия лица в состоянии крайней необходимости;
- издание акта амнистии, если такой акт устраняет применение административного наказания;
- отмена закона, установившего административную ответственность;

- истечение сроков давности привлечения к административной ответственности;

- наличие по одному и тому же факту совершения противоправных действий (бездействия) лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, постановления о назначении административного наказания, либо постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении, предусмотренной той же статьей или той же частью статьи КоАП или закона субъекта Российской Федерации, либо постановления о возбуждении уголовного дела;

- смерть физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении;

- иные предусмотренные КоАП обстоятельства, при наличии которых лицо, совершившее действия (бездействие), содержащие признаки состава административного правонарушения, освобождается от административной ответственности.

Производство ведется на русском языке - государственном языке Российской Федерации. Оно может вестись также на государственном языке республики, на территории которой находятся уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях органы и должностные лица. Лицу, не владеющему языком, на котором ведется производство, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном (или другом) языке, а также пользоваться услугами переводчика.

Дела об административных правонарушениях подлежат открытому рассмотрению. Исключение составляют случаи, когда это может привести к разглашению государственной, военной, коммерческой или иной охраняемой законом тайны, а также если того требуют интересы обеспечения безопасности участников производства, членов их семей, их близких, наконец - защиты чести и достоинства этих лиц. Решение о закрытом рассмотрении выносится органом (должностным лицом), рассматривающим дело.

Лица, участвующие в производстве, вправе заявить ходатайства, подлежащие обязательному и немедленному рассмотрению. Форма ходатайства письменная. Судья, орган (должностное лицо), в производстве которого находится дело, может отказать в удовлетворении ходатайства.

Надзор за точным и единообразным исполнением законов при производстве по делам об административных правонарушениях осуществляется органами прокуратуры (за исключением дел, находящихся в производстве суда).

#### **Участники производства**

К их числу Кодекс об административных правонарушениях относит: лиц, в отношении которых ведется производство; потерпевших; законных представителей физических и юридических лиц; защитников и представителей потерпевшего; свидетелей; понятых; специалистов; экспертов; переводчиков.

Так, лицо, которому инкриминируется совершение административного правонарушения, вправе знакомиться с материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью адвоката или иного лица, приглашенного им по выбору, выступать на родном языке и пользоваться при необходимости услугами переводчика, обжаловать вынесенное по делу постановление. Дело рассматривается в его присутствии. Если имеются данные о его своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и от него не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, оно может быть рассмотрено в его отсутствие. По некоторым делам присутствие привлекаемого к административной ответственности является обязательным (например, при рассмотрении дел, влекущих административный арест или административное выдворение).

На время рассмотрения обстоятельств дела, обсуждение которых может оказать отрицательное влияние на несовершеннолетнее лицо, последнее может быть удалено на время рассмотрения таких обстоятельств.

Потерпевшим признается физическое или юридическое лицо, которому административным правонарушением причинен моральный, физический или имущественный вред.

Законные представители физического лица - родители, усыновители, опекуны, попечители несовершеннолетних нарушителей или потерпевших, а также лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свои права по делам об административных правонарушениях.

При рассмотрении дел о правонарушении, совершенном лицом в возрасте до 18 лет, присутствие законного представителя может быть признано обязательным.

Законные представители юридического лица осуществляют защиту его прав и законных интересов, если в отношении его ведется производство или оно является потерпевшим.

В таком качестве выступают руководитель юридического лица, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом и учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

Для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство, может участвовать защитник, а для оказания такой же помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве допускаются адвокат или иное лицо. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным юридической консультацией, а полномочия представителя - официальной доверенностью.

Защитник и представитель допускаются к участию в производстве с момента составления протокола об административном правонарушении, а защитник также с момента административного задержания физического лица.

Свидетель - любое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, подлежащие установлению по данному делу.

Свидетель предупреждается об административной ответственности за дачу заведомо ложных показаний. За отказ или уклонение от исполнения своих обязанностей он может нести административную ответственность.

При опросе несовершеннолетнего свидетеля, не достигшего 14 лет, обязательно присутствие педагога или психолога.

Свидетель вправе не свидетельствовать против себя, своего супруга и близких родственников.

Понятой - привлекаемое к участию в производстве любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо. Присутствие понятых обязательно при применении мер обеспечения производства. Число понятых должно быть не менее двух.

Специалист - любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, обладающее познаниями, необходимыми для оказания содействия в обнаружении, закреплении и изъятии доказательств, а также в применении технических средств.

Эксперт - любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, обладающее специальными познаниями в науке, технике, искусстве или ремесле, достаточными для проведения экспертизы и дачи экспертного заключения.

Переводчик - лицо, владеющее языками или навыками сурдоперевода.

Участники производства вправе знакомиться с материалами дела, заявлять ходатайства, делать заявления и замечания, приносить жалобы на постановление по делу.

В производстве по делам об административных правонарушениях вправе участвовать прокурор (возбуждать производство, участвовать в рассмотрении дел, заявлять ходатайства, давать заключения по возникающим вопросам). Независимо от участия в деле он может принести протест на постановление по делу.

О месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, совершенном несовершеннолетним, а также дела, возбужденного по его инициативе, извещается прокурор.

К участию в производстве не допускаются в качестве защитника или представителя сотрудники государственных органов, осуществляющих надзор и контроль за соблюдением правил, нарушение которых явилось основанием для возбуждения данного дела, а специалисты, эксперты - если состоят в родственных отношениях с другими участниками производства. При этих обстоятельствах названные лица подлежат отводу (самоотводу). Потерпевшему, свидетелю, эксперту, специалисту, переводчику возмещаются расходы, понесенные ими в связи с участием в производстве.

### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Перечислите виды административных наказаний.

2) Какие меры административных наказаний действуют в российской Федерации?

3) Дайте определение конфискации предмета, являющегося орудием совершения административного правонарушения. Чем она отличается от возмездного изъятия предмета, являющегося орудием совершения административного правонарушения?

4) В каких случаях применяется административный арест? К кому он не может быть применен? Каков максимальный срок применения административного ареста?

5) К кому может быть применена такая мера административной ответственности, как выдворение за пределы Российской Федерации?

6) Что такое дисквалификация? К кому она может быть применена? На какой срок?

7) Укажите обстоятельства, смягчающие административную ответственность.

8) Укажите обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

## *Лекция 8. Экономические споры.*

**§ 1. Понятие, признаки и виды экономических споров.**

**§ 2. Досудебный порядок регулирования экономических споров.**

**§ 3. Судебный порядок разрешения экономических споров.**

### **§ 1. Понятие, признаки и виды экономических споров**

Деятельность хозяйственных субъектов с необходимостью предполагает их взаимодействие, договорные и иные отношения между ними. Не всегда эти отношения складываются гладко. Достаточно часто у участников хозяйственных правоотношений возникают разногласия по поводу их прав и обязанностей. В таких случаях можно констатировать наличие экономического спора.

Экономические споры - это неурегулированные разногласия между субъектами экономических (хозяйственных) отношений по поводу их прав и обязанностей в сфере этих отношений.

Существуют различные классификации экономических споров. В частности, выделяют следующие их виды:

1) договорные, т.е. споры по поводу прав и обязанностей, возникших из договора. Эта самая большая группа экономических споров - ведь большинство прав и обязанностей субъектов хозяйственных отношений в условиях рыночной экономики возникает именно из договоров;

2) преддоговорные, т. е. споры, связанные с заключением договора или определением его содержания. Они могут возникать только в тех немногочисленных случаях, когда в соответствии с законом заключение договора является обязательным для одной из сторон или когда стороны сами, по обоюдному согласию, решили передать свой спор на рассмотрение юрисдикционного органа. Во всех остальных случаях предмета для спора нет, так как одним из ведущих принципов регулирования договорных отношений является принцип свободы договора, в соответствии с которым никто не может быть принужден к заключению договора. Поэтому данная группа экономических споров немногочисленна;

3) внедоговорные, т. е. споры о правах и обязанностях, возникающих не из договоров и не по поводу их заключения. К ним относятся споры, связанные с нарушением права собственности, споры, возникающие из причинения вреда имуществу, споры о защите деловой репутации субъектов экономической деятельности, споры о товарных знаках и т. п. Такого рода споры между различными хозяйствующими субъектами возникают довольно часто, хотя они и не столь многочисленны, как договорные споры.

В случаях, когда право или законные интересы хозяйствующего субъекта нарушаются или оспариваются, законодательство Российской Федерации предусматривает несколько форм защиты.

Во-первых, защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной

процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Для субъектов предпринимательской деятельности основными органами, разрешающими возникшие споры, являются арбитражные суды.

Во-вторых, возможна защита гражданских прав в административном порядке, но только в случаях, прямо предусмотренных законом. Любое решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в судебном порядке.

Наконец, в-третьих, ГК РФ предусматривает возможность самозащиты гражданских прав (ст. 14).

Судебная форма защиты нарушенных или оспариваемых прав в настоящее время все же остается основной и наиболее эффективной, так как исполнение принятого судебного решения обеспечивается принудительной силой государства.

## ***§ 2. Досудебный порядок регулирования экономических споров***

Следует иметь в виду, что по некоторым категориям споров заинтересованное лицо, прежде чем обратиться в суд, должно принять меры к урегулированию разногласий путем непосредственных переговоров с другой стороной, или, иными словами, соблюсти досудебный порядок урегулирования спора.

Одной из разновидностей досудебного порядка является претензионный порядок, предусмотренный законом для некоторых категорий экономических споров. Так, например, до предъявления к перевозчику (железнодорожной, морской или речной паромной, авиационной или автотранспортной) иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии письменного требования уплатить неустойку, возместить убытки и др. И лишь в случае полного или частичного отказа перевозчика удовлетворить претензию либо неполучения от него ответа в тридцатидневный срок грузоотправитель или грузополучатель вправе обратиться с иском в суд.

Претензионный порядок урегулирования споров может быть предусмотрен и самими сторонами в договоре, хотя бы по закону он и не требовался.

Если для конкретного спора законом или договором установлен досудебный порядок, в том числе претензионный, к исковому заявлению, подаваемому в суд, обязательно должны быть приложены документы, подтверждающие соблюдение истцом этого порядка. В случае, если будет установлено, что досудебный порядок истцом не соблюден, суд оставляет исковое заявление без рассмотрения.

## ***§ 3. Судебный порядок разрешения экономических споров***

В соответствии с действующим законодательством арбитражным судам подведомственны дела по экономическим и другим спорам, связанным с

осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности, возникающим между:

- юридическими лицами (организациями);
- гражданами, имеющими статус индивидуального предпринимателя;
- юридическими лицами с одной стороны, и индивидуальными предпринимателями - с другой.

В случаях, специально предусмотренных законом, арбитражным судам подведомственны также дела по спорам указанной выше категории с участием Российской Федерации, ее субъектов, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, а также образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

Таким образом, подавляющее большинство экономических споров рассматривается и разрешается арбитражными судами.

Система арбитражных судов Российской Федерации закреплена в Конституции РФ, Федеральном конституционном законе «О судебной системе Российской Федерации» и Федеральном конституционном законе «Об арбитражных судах в Российской Федерации». Она является частью (подсистемой) судебной системы Российской Федерации.

Рассмотрение споров осуществляется арбитражными судами в порядке и процессуальных формах, предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации.

Субъектами процессуальных отношений являются, с одной стороны, суд, с другой - участники процесса.

Участниками процесса признаются лица, участвующие в деле, и лица, содействующие правосудию.

К лицам, участвующим в деле, относятся стороны (истец и ответчик), третьи лица, прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, выступающие в защиту чужих интересов в силу возложенных на них законом функций.

В состав лиц, содействующих правосудию, входят представители в суде, свидетели, эксперты, переводчики.

Процессуальным действием, инициирующим возбуждение дела в арбитражном суде первой инстанции, является предъявление иска. Лицо, права или законные интересы которого нарушены или оспариваются, подает в суд исковое заявление с соблюдением требований ст. 125 АПК РФ.

Исковое заявление подается в суд в письменной форме. Какой-либо специальной формы или бланка искового заявления не существует. Закон устанавливает лишь необходимый перечень сведений, которые во всяком случае должны содержаться в исковом заявлении. В заявлении должны быть указаны:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;
- 2) наименование истца, его место нахождения, а если истцом является гражданин, его место жительства, дата и место его 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 истец основывает свои требования, и подтверждающие эти обстоятельства доказательства;

6) цена иска, если иск подлежит оценке;

7) расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, если истец требует взыскания денежных средств или оспаривает какую-либо денежную сумму (например, сумму наложенного на него штрафа);

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, если такие меры принимались;

10) перечень прилагаемых к заявлению документов.

Заявление подписывается истцом или его представителем. К исковому заявлению, поданному представителем, должна быть приложена доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя. Кроме того, истец перед подачей заявления в суд обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении, а также уплатить государственную пошлину за рассмотрение дела.

После принятия искового заявления судья арбитражного суда производит действия по подготовке дела к судебному разбирательству, руководствуясь гл. 14 АПК РФ, и назначает дело к слушанию. Непосредственное разбирательство дела проходит в форме судебного заседания. В судебном заседании истец должен представить доказательства, подтверждающие обоснованность заявленных требований, а ответчик - признать или опровергнуть заявленные требования.

Согласно действующему в гражданском и арбитражном процессе правилу о распределении бремени доказывания каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений.

Прежде всего, суд заслушивает объяснения истца и ответчика, а затем других лиц, участвующих в деле. Все лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы, а судьи вправе задавать вопросы лицам, участвующим в деле. Заслушав объяснения участвующих в деле лиц, суд с учетом их мнения устанавливает порядок исследования других доказательств. В соответствии с этим порядком допрашиваются свидетели и эксперты (которые перед допросом предупреждаются под расписку об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных

показаний), исследуются письменные и вещественные доказательства, при необходимости производится осмотр доказательств на месте, воспроизводятся аудио- и видеозаписи.

Все собранные по делу доказательства суд должен исследовать непосредственно: судьи сами должны ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства, заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключения экспертов и т. д. В случае, если такие объяснения, показания, заключения представлены в письменной форме, они должны быть оглашены в судебном заседании.

После завершения исследования всех доказательств начинаются судебные прения, которые состоят из устных речей лиц, участвующих в деле, и их представителей. В этих выступлениях участники спора обосновывают свою позицию по делу.

После произнесения речей всеми участниками прений каждый из них может выступить вторично в связи со сказанным в речах (право реплики). Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и (или) его представителю.

Затем суд удаляется в совещательную комнату для постановления решения. Решение арбитражного суда может быть обжаловано в вышестоящую судебную инстанцию в порядке апелляционного, кассационного, надзорного производства.

### **Вопросы для самоконтроля:**

- 1) Дайте определение понятия «экономические споры». Сформулируйте причины, по которым могут возникать эти споры.
- 2) Какие экономические споры подведомственны арбитражному суду?
- 3) Опишите систему арбитражных судов Российской Федерации.
- 4) Кто может быть субъектом споров, разрешаемых арбитражными судами?
- 5) Как происходит возбуждение дела в арбитражном суде? Назовите срок рассмотрения арбитражных дел.
- 6) Опишите процесс производства в апелляционной инстанции.
- 7) Опишите процесс производства в кассационной инстанции.
- 8) Опишите процесс производства в порядке надзора.
- 9) Опишите стадию исполнительного производства

## ОГЛАВЛЕНИЕ:

Введение.....	3
Лекция 1. Правовое регулирование экономических отношений .....	4
Лекция 2. Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности .....	9
Лекция 3. Правовое регулирование договорных отношений в сфере предпринимательской деятельности .....	26
Лекция 4. Трудовой договор .....	53
Лекция 5. Трудовая дисциплина .....	66
Лекция 6. Материальная ответственность сторон трудового договора ...	77
Лекция 7. Административные правонарушения и административная ответственность .....	88
Лекция 8. Экономические споры .....	111