

Среднее профессиональное образование



**М. А. Василенко,
Е. Л. Кузина,
Ю. А. Тагильцева**

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Учебное пособие

ЭЛЕКТРОННОЕ ПРИЛОЖЕНИЕ

Ростов-на-Дону



2024

1.1. Место права в системе социальных норм

Одним из важнейших социальных институтов, регулирующих общественные отношения, является право. Оно представляет собой нормативный регулятор, который, воздействуя на волю и сознание людей, самым авторитетным образом склоняет их к определенному поведению. Но право не единственный нормативный регулятор.

Социальные нормы — это связанные с волей и сознанием людей правила взаимодействия в обществе, возникающие в процессе его исторического развития, соответствующие определенному типу культуры и направленные на организацию общественных отношений.

Мораль — исторически складывающаяся в общественном сознании система принципов, понятий, норм поведения, основанная на идеалах добра и зла, должного и справедливого в отношениях людей.

Право — это система общеобязательных, формально определенных норм, выражающих меру свободы человека, принятых или санкционированных государством и охраняемых им от нарушений [1].

Будучи видами социальных норм, право и мораль обладают общими чертами, которые присущи всем социальным нормам: общие правила, возникающие в связи с волей и сознанием людей, соответствующие определенному типу культуры, направленные на организацию общественных отношений и т. д. Однако они обладают и существенными различиями.

Право поддерживается общественным сознанием, следование праву входит в число основных моральных ценностей. Более того, сегодня принято говорить об общечеловеческих ценностях (жизнь, свобода, равенство и т. д.), которые закреплены в общественном сознании как нравственные принципы и представлены в международных и национальных юридических

Таблица 1.1

Взаимодействие права и морали

	Право	Мораль
Особенности формирования	Формируется в законодательной, судебной деятельности. Четко отделено от правосознания и действуют относительно определенных общественных отношений, в рамках тех или иных социальных институтов	Формируется в духовной жизни общества, не связана со структурной организацией общества и неотделима от общественного сознания
Форма фиксации	В письменных источниках права (нормативные акты, судебные решения, нормативные договоры и т. д.), должны отвечать строго установленным требованиям как к характеру текстов, так и к их атрибутам. Достаточно конкретен и круг субъектов, которые формируют юридические тексты, содержащие нормы права (органы правосудия, законодательные органы, субъекты договорных отношений и т. д.)	В общественном сознании и существуют в виде принципов, понятий, идей, оценок и т. п. (представления о добре и зле, чести, достоинстве и т. п.), не существует каких-либо особых требований к их форме, текстам по поводу морали
Характер регулятивного воздействия	Через механизм правового регулирования	Через формирование внутренних регуляторов поведения
Способы обеспечения	Обеспечивается государством	Обеспечивается общественным воздействием (влиянием общественного мнения, массовым примером и т. д.)

актах как права человека. Следовательно, можно утверждать, что данные ценности являются основополагающими и для моральной, и для правовой систем современного общества, по крайней мере в странах европейской культурной традиции. *Групповая мораль*, т. е. система нравственных идеалов и ценностей, существующая в рамках отдельной социальной группы, слоя и т. д., может далеко не полностью совпадать с общественной моралью и противоречить праву. Например, *антисоциальная мораль* криминальных слоев общества.

В обществах, находящихся в состоянии повышенной социальной динамики, переживающих реформы разного рода, происходит частичное разрушение общественной морали и правовой системы общества, зависящее от степени кардинальности идущих в обществе реформ. В данных исторических процессах становление новой морали осуществляется, как правило, значительно медленнее, нежели модернизация правовых институтов и юридических структур. Отсюда вытекает, что между юридическими и моральными нормами может возникнуть некоторая «историческая рассинхронизация». Регулятивное взаимодействие права и морали достаточно отчетливо отражено в юридических текстах. Так, в законодательных актах широко распространено использование оценочных понятий, задаваемых через категории морали (недостойное поведение, честь и т. п.). Это свидетельствует о том, что, с одной стороны, моральные нормы могут выполнять функции оснований юридической оценки, а с другой — нарушение моральных принципов общества в некоторых случаях является неотъемлемой составляющей оснований наступления правовых последствий.

Обычаи — общие правила, возникающие в результате постоянного воспроизводства конкретных образцов поведения и в силу длительности своего существования, вошедшие в привычку людей (табл. 1.2) [37].

Исторически обычаи относятся к числу самых ранних социальных норм.

В период становления первых цивилизаций, образования древних государств обычаям начинают придавать общеобязательное значение. Облеченные в письменную форму, в определенном смысле систематизированные, своды обычаев возводятся в ранг законов государства (Законы Ману, Законы Хаммурапи и т. п.) и становятся первыми источниками права.

Взаимодействие права и обычаев рассматривается преимущественно как «отношение» юридических норм к существующим в обществе обычаям и сводится к трем основным вариантам.

1. Юридические нормы поддерживают обычаи, полезные с точки зрения общества и государства, создают условия для их реализации.
2. Юридические нормы могут служить «вытеснению» вредных с точки зрения общества обычаев.
3. Юридические нормы безразличны к действующим обычаям. Таких обычаев большинство, и связаны они главным образом с повседневными межличностными отношениями, бытовым поведением людей.

От взаимодействия права и обычая надо отличать правовой обычай как источник (форму) права.

Правовой обычай — это санкционированное государством правило поведения, которое сложилось в результате длительного повторения определенных действий, в результате чего закрепилось как устойчивая норма [28].

Санкционируя обычай, государство устанавливает юридическую санкцию (меру государственного воздействия) за его несоблюдение. Делается это в тех случаях, когда обычай не противоречит интересам и воле государства, отвечает интересам общества. Санкция государства дается либо путем отсылки на обычай в нормативно-правовом акте, либо фактическим госу-

Таблица 1.2

Взаимодействие права и обычая

	Право	Обычай
1	2	3
Особенности формирования	Формируется в законодательной, судебной деятельности. Четко отделено от правосознания и действует относительно определенных общественных отношений, в рамках тех или иных социальных институтов	Формируются в процессе длительного воспроизводства образцов поведения
Форма фиксации	В письменных источниках права (нормативные акты, судебные решения, нормативные договоры и т. д.), должны отвечать строго установленным требованиям как к характеру текстов, так и к их атрибутам. Достаточно конкретен и круг субъектов, которые формируют юридические тексты, содержащие нормы права (органы власти, суд, законодательные органы, субъекты договорных отношений и т. д.).	В форме привычки, традиции. Обычай трудноотделим от самого поведения и деятельности. Отсюда высокая детализированность их предписаний, представляющих, как правило, весьма подробное описание требуемого поведения

Окончание табл. 1.2

1	2	3
Характер регуля- тивного воздей- ствия	Через механизм правового регулирования	Через образцы поведения, деятельности
Способы обеспе- чения	Обеспечивается государством	Не имеют внешнего обеспечения в силу от- сутствия самой необходимости в принужде- нии к его выполнению, так как следование привычке естественно и обеспечено самим фактом ее существования

дарственным признанием в судебных решениях, иных актах государственных органов.

Корпоративные нормы — правила поведения, создаваемые в организованных сообществах, распространяющиеся на его членов и направленные на обеспечение организации и функционирования данного сообщества [19].

Наиболее распространенным примером корпоративных норм являются нормы общественных организаций (профсоюзов, политических партий, клубов разного рода и т. п.) (табл. 1.3).

Важно отличать корпоративные нормы от юридических, содержащихся в локальных нормативных актах. Нормы, содержащиеся в локальных нормативных актах, хотя действуют только внутри определенной организации, являются юридическими, поскольку порождают права и обязанности, обеспеченные юридическими механизмами (нарушение положений учредительных документов акционерного общества, заинтересованный субъект может обжаловать состоявшееся решение в судебном порядке, а вынесение решения о нарушении устава политической партии обжалованию в судебном порядке не подлежит).

Корпоративное право — совокупность правил поведения, складывающихся внутри организаций, объединяемых на основе профессиональных, национальных, политических и иных интересов [36].

Эти правила поведения объективируются в уставах, решениях и других документах, принимаемых коллективами данных организаций.

Одной из особенностей российской цивилизации на протяжении всей ее истории является очень незначительная степень экономической свободы, причина которой — неразвитость частной собственности. Корпоративное же право по своей сути есть юридическая форма такой свободы. И если ранее ощущался ее дефицит по сравнению с европейскими странами,

Таблица 1.3

Корпоративные нормы и право

	Право	Корпоративные нормы
1	2	3
Особенности формирования	Формируется в законодательной, судебной деятельности. Четко отделено от правосознания и действует относительно определенных общественных отношений, в рамках тех или иных социальных институтов	Формируются в процессе организации и деятельности сообществ (профсоюзов, политических партий, клубов разного рода и т. п.), распространяются на членов данного сообщества; закрепляются в соответствующих документах (уставах, кодексах и т. п.)
Форма фиксации	В письменных источниках права (нормативные акты, судебные решения, нормативные договоры и т. д.), должны отвечать строго установленным требованиям как к характеру текстов, так и к их Достагочно конкретен и круг субъектов, которые формируют юридические тексты, содержащие нормы права (органы правосудия, законодательные органы, субъекты договорных отношений и т. д.)	В письменных документах (похожи на юридические, т. к. текстуально закреплены в соответствующих документах, принимаются по определенной процедуре, систематизированы)

Окончание табл. 1.3

1	2	3
Характер регулирующего воздействия	Через механизм правового регулирования	Через установление сформулированных положений
Способы обеспечения	Обеспечивается государством	Обеспечиваются корпоративными механизмами (предупреждение, выговор, исключение из организации и др.)
Предмет регулирования	Регулирует наиболее важные, имеющие ценность для общества, личности или социальной группы общественные отношения	Регулируют отношения, не урегулированные юридически (в силу невозможности или нецелесообразности такого регулирования)

то после революции 1917 г. свобода в хозяйственной деятельности была практически уничтожена. Победное шествие государственной собственности привело к тотальной заурегулированности всей жизни, что свело на нет и корпоративное право. Публичное же право, напротив, разрослось, задушив частную инициативу, предприимчивость коллективов.

Провозглашение в России курса, связанного с переходом к рыночной экономике, и начавшееся реформирование экономики предполагают изменение соотношения публичного и частного права. Сейчас корпоративное право начало быстро развиваться, а все, что ранее считалось сферой общих интересов (сферой публичного права) и регулировалось с помощью законодательных норм, постепенно сужается.

Корпоративными нормами в определенной мере уже регулируются такие сферы, как использование предприятиями финансов, применение труда, их управленческие и организационные отношения, движение принадлежащего им имущества и т. д. Законодательное регулирование может и должно иметь место и в рыночных отношениях, но не в таких масштабах, как это было до сих пор. Умеренное участие государства в правовом регулировании, не стесняющее свободы его субъектов, — вот к чему надо стремиться.

1.2. Правовая культура и правосознание

Правосознание — это совокупность представлений и чувств, выражающих отношение людей к праву и правовым явлениям в общественной жизни, осознание правовой действительности, восприятие ее в мыслительных и чувственных образах.

В отечественной литературе правосознание определяется как совокупность взглядов, идей, представлений, а также чувств, эмоций, переживаний, выражаю-

щих отношение людей к действующему или желаемому (допустимому) праву и другим правовым явлениям [37].

Особое значение правосознание приобретает при использовании судами института аналогии права, когда решения выносятся не на основе конкретного закона (юридической нормы), а исходя из понимания судьями общих начал, принципов, смысла, духа российского права, личного опыта и собственных представлений о справедливости.

Правовое сознание тесно связано с политическим и нравственным сознанием. Ведь многие правовые акты, законы, оцениваемые правосознанием, имеют также политическое и нравственное содержание (например, Конституция). Вообще в основе права лежит, как известно, мораль. Русские дореволюционные юристы (И. А. Ильин, В. С. Соловьев) определяли право как «минимум нравственности» или как «юридически закреплённую мораль». Поэтому в правосознании органически переплетаются как юридические, так и этические и политические идеи. Да и все формы общественного сознания не отгорожены друг от друга непроходимой стеной.

Правосознание выполняет следующие *основные функции*, раскрывающие его роль и социальное назначение в обществе:

- 1) оценочную;
- 2) регулятивную;
- 3) познавательную;
- 4) прогностическую [17].

Оценочная функция заключается в том, что с помощью правосознания осмысливаются, анализируются и оцениваются все без исключения элементы правовой системы, вся правовая жизнь общества с точки зрения их соответствия или несоответствия определенным критериям. Оценке подвергается правовая полити-

ка государства, деятельность его органов, властных структур, должностных лиц, законодателей; правомерные и противоправные поступки граждан, собственное поведение субъекта (самооценка).

Регулятивная функция означает, что хотя правосознание, в отличие от права, и не осуществляет непосредственного правового регулирования общественных отношений (в смысле установления каких-либо запретов, предписаний, дозволений, определения юридических прав и обязанностей субъектов, санкций за правонарушения и т. д.), оно тем не менее способно оказывать эффективное общенормативное воздействие на поведение людей, определять их ориентиры, цели, установки.

Познавательная функция состоит в том, что правосознание как форма отражения и освоения правовой действительности аккумулирует в себе обширный комплекс знаний об этой действительности, о праве и его действии, других юридических феноменах.

Прогностическая функция раскрывает способность правосознания идти впереди права, заглядывать в будущее, давать прогноз правового развития, предвидеть последствия принятия тех или иных законодательных актов. Прогнозирование — важнейшее условие эффективности действующего законодательства, а также предполагаемых мер в данной области.

Структура правосознания.

1. Правовая идеология включает в себя понятия и представления о праве и правовых явлениях в обществе. Уровень и качественные показатели таких представлений могут быть различны: от примитивных, поверхностных до научно-теоретических. Особой значимостью в правовой идеологии обладает юридическая наука. Научная теория определяет стратегию развития правовой жизни общества, осуществляет всесторонний анализ современной правовой ситуа-

ции. Научные доктрины могут выступать в качестве источников права.

2. Правовая психология (эмоциональные структурные элементы). Эмоции органически включены в структуру сознания, и человек не может руководствоваться в сфере правового регулирования только рациональным мышлением. Эмоциональная окраска (положительная или отрицательная) существенно влияет на характер и направленность правового поведения. Например, имеет юридическое значение состояние сильного душевного волнения при совершении преступления. Правовая психология включает следующие элементы:

- общественный интерес, мотивы деятельности определенных социальных групп, вытекающие из их места в структуре общества;
- психологический уклад, т. е. привычки, традиции, убеждения, свойственные социальным группам общества;
- представления о праве, выработанные в социальных группах под влиянием их психического склада;
- чувства, эмоции, настроения, связанные с правом, присущие социальным группам;
- способы формирования представлений (настроений, чувств, эмоций) — влияние, взаимовлияние, подражание, внушение.

3. Правовая онтология означает осознание того, что есть право, какова его роль в жизни общества, какие возможности оно представляет людям и чего оно от них требует. Данный элемент правосознания формируется на основе получения информации о праве и правовых явлениях. Информация может быть почерпнута как из теоретических источников (официальных правовых документов, научных комментариев, учебной литературы и т. п.), так и из повседневной практической деятельности.

4. Аксиологические (оценочные) элементы. Получив информацию о нормативном акте, ином правовом документе или факте, человек как-то к нему относится, как-то его оценивает, сопоставляет с собственными ценностями. На основе оценки права формируется его легитимность, т. е. признание права обществом, добровольное следование его принципам и нормам, активное использование предоставленных правом возможностей для решения жизненных задач.

5. Волевой (праксиологический) элемент. Например, узнав о законе и оценив его, человек решает, что он будет делать в условиях, предусмотренных законом. Использовать этот закон для реализации собственных задач или «обойти» его, строго исполнять этот закон или найти другие правовые акты, более отвечающие интересам и потребностям, — все это входит в волевой элемент правосознания. Волевою направленность правосознания иногда именуют правовой установкой, т. е. психологической направленностью, готовностью человека как-то действовать в сфере правового регулирования [29].

Виды правосознания. По уровню осознания необходимости права, глубине проникновения в сущность права и правовых явлений в обществе правосознание подразделяется на три уровня.

Первый уровень — обыденное правосознание. Этот уровень свойствен основной массе членов общества. Данный уровень правосознания формируется на основе повседневной жизни граждан в сфере правового регулирования.

Второй уровень — профессиональное правосознание. Этот уровень складывается в ходе специальной подготовки (например, в ходе обучения в юридическом учебном заведении), в процессе осуществления практической юридической деятельности.

Третий уровень — научное, теоретическое правосознание. Оно характерно для исследователей, научных

работников, занимающихся вопросами правового регулирования общественных отношений.

По субъектам, носителям правосознания выделяют:

- индивидуальное — характеризует правовые взгляды, эмоции одного человека;
- коллективное.

Коллективное групповое правосознание — правовые представления и чувства тех или иных социальных групп: классов, слоев общества, профессиональных сообществ. В ряде случаев правосознание одной социальной группы может существенным образом отличаться от правосознания другой. Например, зримые различия существуют в правосознании классов, возрастных слоев населения.

Коллективное массовое правосознание. Этот вид правосознания характерен для нестабильных, временных объединений людей (митинги, демонстрации, бунтующая толпа).

Коллективное общественное правосознание. К общественному правосознанию можно отнести правовые воззрения наций и народностей. Для российского общества характерна подмена правосознания этическими воззрениями

Правовая культура — обусловленное всем социальным, духовным, политическим и экономическим строем качественное состояние правовой жизни общества, выражающееся в достигнутом уровне развития правовой деятельности, юридических актов, правосознания и в целом в уровне правового развития субъекта (человека, различных групп, всего населения), а также в степени гарантированности государством и гражданским обществом прав и свобод человека [1].

Особенность правовой культуры состоит в том, что она представляет собой не право или его реализацию, а комплекс представлений той или иной общности людей о праве, его реализации, о деятельности государственных органов, должностных лиц. Право-

вая культура во многом выступает связующим звеном между социально-экономическими интересами и потребностями отдельных личностей, социальных групп, отраженных в правовых нормах, и их правовым поведением. Иными словами, она способствует формированию определенных типов правового поведения в целом, однако данная реальность зависит от множества иных факторов (иллюзий, уклада жизни, стереотипа поведения, сложившихся обстоятельств и условий и т. п.).

Элементы правовой культуры.

1. Уровень развития правового сознания населения зависит от того, насколько глубоко освоены им такие правовые феномены, как ценность прав и свобод человека, ценность правовой процедуры при решении споров, поиске компромиссов и т. д., насколько информировано в правовом отношении население, его социальные, возрастные, профессиональные и иные группы, каково эмоциональное отношение населения к закону, суду, различным правоохранительным органам, юридическим средствам и процедурам, какова установка граждан на соблюдение (несоблюдение) правовых предписаний и т. д.

2. Уровень развития правовой деятельности состоит:

- из теоретической (деятельность ученых-юристов, образовательная деятельность студентов и слушателей юридических школ, вузов и т. д.);
- практической — правотворческой и правореализующей, в том числе правоприменительной, деятельности. Правотворчеством должны заниматься компетентные в юридическом и многих других отношениях лица с соблюдением демократических и собственно юридических процедур и принципов. Качество правоприменительной деятельности зависит от многих факторов как институционального (структура государ-

ственного аппарата, порядок взаимоотношений его органов), так и иного характера (профессионализм, культура правоприменителя и др.).

3. Уровень развития всей системы юридических актов, т. е. текстов документов, в которых выражается и закрепляется право данного общества. Любой юридический акт должен быть правовым, т. е. отвечать господствующим в общественном сознании представлениям о справедливости, равенстве и свободе. Закон должен быть совершенным и с точки зрения его формы: быть непротиворечивым, по возможности кратким и обязательно ясным и понятным для населения, содержать определения основных терминов и понятий, быть опубликованным в доступном для населения источнике и т. д. При определении качества правовой культуры общества должно учитываться и состояние индивидуальных правовых актов: правоприменительных (решения и приговоры судов, акты прокуроров и т. д.) и правореализационных (договоры в хозяйственном обороте и т. д.).

4. Уровень правового развития субъекта — различных социальных (классов, например) и профессиональных групп, а также отдельных индивидов. В этом аспекте нужно выделять правовую культуру населения в целом, групповую правовую культуру и правовую культуру личности, человека [1].

Виды правовой культуры:

— *правовая культура всего общества.* Включает в себя такие «показатели», как достигнутый уровень правового сознания, полноценное законодательство, развитую правовую систему, эффективное независимое правосудие, широкий спектр прав и свобод гражданина и их гарантии, состояние законности и правопорядка, прочные правовые традиции, юридическую грамотность основной массы населения, четкую работу правоохранительных органов, уважение законов и многое дру-

гое, что определяет правовую жизнь и правовое развитие государства;

- *групповая правовая культура*, свойственная отдельным социальным группам, зависит от правосознания данной группы и испытывает непосредственное влияние принятых в обществе правовых ценностей, правовых ориентаций отдельных личностей. Самостоятельную и очень важную часть групповой правовой культуры составляет правовая культура молодежи, которая складывается не только в учебных заведениях, но и в других сферах, например в неформальных объединениях. Исследователи данной формы правовой культуры отмечают ее маргинальный характер по отношению к обществу, элементы социальной дезорганизации, тяготение к отклоняющемуся от общепризнанных норм поведению.

Правовая культура личности — такое ее свойство, которое характеризуется уважительным отношением к праву, достаточным уровнем правовой информированности, обеспечивающей правомерность поведения. Следовательно, лицо, обладающее правовой культурой, характеризуется, во-первых, определенным уровнем знания юридических норм; во-вторых, позитивным правосознанием, т. е. уважением права; в-третьих, поведением, основанным на уважении права. Отсюда вытекает, что правовая культура личности есть единство правовых знаний, положительного отношения к праву и правомерного поведения [29]. Источником правовых знаний личности обычно служат практический опыт, окружающая среда, средства массовой информации и др. Источник правовых знаний непосредственно зависит от уровня образования личности, возраста, рода занятий и т. п. Знание закона играет роль стимула правомерного поведения. Высокий уровень правовой культуры немыслим без высоких нравственных ка-

честв личности, без выработки навыков правомерного поведения и правовой активности.

Правовая культура отражает не только деятельность человека непосредственно в правовой сфере, но и за ее пределами, связанную, так или иначе, с применением правовых знаний. Эти знания необходимы практически во всех областях, где действуют законы, юридические нормы. Правовая культура неизбежно содержит в себе и мировоззренческий момент.

Важнейшую роль правовая культура играет в реализации известного либерально-демократического правового принципа «разрешено все, что не запрещено законом». Человек, не обладающий необходимым уровнем правовой и нравственной культуры, легко может встать на путь злоупотреблений этим принципом. Или он просто не будет знать, что конкретно разрешено, а что запрещено.

Усиление культурного и морального фактора является первоочередной задачей проводимых в России реформ. Этот фактор может сыграть решающую роль в наведении порядка в стране, повышении сознательности и ответственности каждого гражданина, в утверждении идей законности и дисциплины, преодолении юридического, политического и нравственного нигилизма. Без знания права, без привычки соблюдать закон нельзя решить ни одной серьезной проблемы.

2.6. Материальные отрасли российского права: конституционное право, муниципальное и административное право, уголовное и гражданское право, предпринимательское, хозяйственное и налоговое право, основы трудового и семейного права, экологическое и земельное право, наследственное право

Конституционное право — отрасль права, закрепляющая в себе основы взаимоотношения личности и государства, конституционные характеристики государства, регламентирующая организацию государственной власти в стране и иные отношения конституционно-правового характера.

Предметом отрасли конституционного права являются конституционные отношения по поводу осуществления власти, суверенитета и свободы человека.

Выделяют два типа отношений, являющихся предметом конституционного права:

- 1) отношения фундаментального характера, которые представляют собой основы для конкретных (частных) общественных отношений, составляющих предмет правового регулирования;
- 2) отношения, детально регулируемые нормами конституционного права.

Муниципальное право РФ представляет собой совокупность норм публичного и частного права, регулирующих общественные отношения, складывающиеся в системе местного самоуправления.

Под предметом муниципального права следует понимать совокупность общественных отношений, складывающихся в системе местного самоуправления (местной публичной власти).

Административное право — это отрасль права (система правовых норм), регулирующая общественные отношения в сфере управленческой деятельности государственных органов и должностных лиц по исполнению публичных функций государства в процессе осуществления исполнительной власти органами государства.

Правовые источники административного права подразделяются на следующие виды:

- федеральные источники права (принимаемые федеральными государственными органами и действующими на территории всей страны);
- источники права субъектов РФ (принимаемые органами государственной власти субъектов РФ и действующие на территории этого субъекта).

К числу федеральных правовых источников административного права относятся:

- Конституция РФ;
- международно-правовые договоры и соглашения; федеральные конституционные законы; федеральные законы;
- постановления Государственной Думы и Совета Федерации Федерального Собрания; указы Президента РФ;
- постановления Правительства РФ;
- правовые акты, устанавливающие правовой статус федеральных министерств, федеральных служб и федеральных агентств;
- нормативные акты федеральных министерств и иных федеральных органов исполнительной власти.

На уровне субъектов РФ источниками административного права являются:

- законодательные и иные нормативные акты представительных и исполнительных органов (конституции республик — субъектов РФ, уставы

- краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов);
- правовые акты органов местного самоуправления, их администрации и исполнительных органов, принимаемые в пределах предоставленных им полномочий.

Гражданское право — это совокупность законодательных актов, закрепленных в отраслях права, в том числе в федеральном законе № 51 «Гражданский кодекс» (ГК РФ) с целью защиты прав и свобод, а также с целью законного и обоснованного судебного разбирательства в гражданских спорах.

Отдельные принципы гражданского права закреплены в ст. 1 ГК РФ:

- 1) равенства участников отношений;
- 2) неприкосновенности собственности;
- 3) свободы договора;
- 4) недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;
- 5) необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав;
- 6) обеспечения восстановления нарушенных прав;
- 7) судебной защиты нарушенных прав;
- 8) добросовестности участников отношений.

Источники гражданского права — это:

- 1) нормативные правовые акты;
- 2) общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры, которые ратифицировала РФ;
- 3) обычаи делового оборота.

Предпринимательское право — совокупность норм, регулирующих предпринимательские отношения, тесно с ними связанные иные, в том числе некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию хозяйствования в целях обеспечения интересов государства и общества.

Виды источников предпринимательского права:

- 1) нормативный правовой акт;
- 2) обычай делового оборота;
- 3) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ.

Хозяйственное право — комплексная интегрированная отрасль права, совокупность правовых норм, связанных предметным единством, регулирующих на основе использования диалектического взаимодействия частноправовых и публично-правовых начал отношения в сфере организации, осуществления предпринимательской деятельности и руководства ею.

Принципы хозяйственного права: его основополагающие начала распространяются на весь комплекс правовых норм, обеспечивающих регулирование хозяйственную деятельность.

Методы хозяйственного права представляют собой совокупность способов регулирующего влияния норм хозяйственного права на поведение субъектов хозяйственных правоотношений.

Основными методами хозяйственного права являются:

- ▷ метод автономных решений;
- ▷ метод властных предписаний;
- ▷ метод рекомендаций.

Налоговое право — это крупное подразделение (подотрасль) финансового права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в сфере налогообложения. При этом отмечается, что налоговое право тесно связано с нормами бюджетного права.

Предметом налогового права выступают общественные отношения, носящие многоаспектный и комплексный характер.

Основными методами налогового права являются:

- ▷ императивный метод;
- ▷ диспозитивный метод.

Принципы налогообложения в РФ:

1. Всеобщность налогообложения — каждое лицо должно уплачивать законно установленные налоги и сборы.

2. Равенство налогообложения — предполагается равенство всех налогоплательщиков перед налоговым законом.

3. Справедливость — учитывается фактическая способность налогоплательщика уплачивать налог при обязанности каждого участвовать в финансировании расходов государства.

4. Соразмерность, или экономическая сбалансированность, — учитывается сбалансированность интересов налогоплательщика и казны государства.

5. Отрицание обратной силы закона — законы, изменяющие размеры налоговых платежей, не распространяются на отношения, возникшие до их принятия.

6. Однократность налогообложения — один и тот же объект может облагаться налогом одного вида и только один раз за определенный законом период налогообложения.

7. Льготность налогообложения — налоговые законы должны иметь правовые нормы, устанавливающие для отдельных и (или) определенных групп налогоплательщиков, как юридических, так и физических лиц, льготы по налогам, облегчающие налоговое бремя.

8. Равенство защиты прав и интересов налогоплательщиков и государства — каждый из участников налоговых правоотношений имеет право на защиту своих законных прав и интересов в установленном законом порядке.

9. Недискриминационность — налоги и сборы не могут иметь дискриминационный характер.

10. Единство экономического пространства РФ и единства налоговой политики. Не допускается установление налогов и сборов, нарушающих единое экономическое пространство РФ и, в частности, прямо

или косвенно ограничивающих свободное перемещение в пределах территории РФ товаров (работ, услуг) или денежных средств.

11. Единство системы налогов и сборов.

Трудовое право — это отрасль права, которая регулирует порядок возникновения, действия и прекращения трудовых отношений, определяет режим совместного труда работников, устанавливает меру охраны труда и порядок рассмотрения трудовых споров.

Предметом трудового права являются трудовые отношения, возникающие при применении работником своей способности к труду в процессе трудовой деятельности, а также другие общественные отношения, связанные с трудовыми.

К ним относятся:

- ▷ отношения между работником и работодателем;
- ▷ организационно-управленческие отношения профсоюзного органа, представляющего интересы трудового коллектива, с администрацией предприятия по поводу улучшения условий труда, быта и отдыха работников;
- ▷ отношения по перераспределению рабочей силы;
- ▷ отношения по поводу занятости и трудоустройства;
- ▷ отношения, связанные с возмещением материального ущерба;
- ▷ процессуальные отношения, возникающие при разрешении трудовых споров.

Метод трудового права имеет комплексный характер, так как сочетает в себе элементы диспозитивного и императивного воздействия на субъектов трудовых отношений.

Семейное право — это комплексная интегрированная отрасль права, совокупность правовых норм, учающая отношения, регулируемые семейным законодательством, т. е. семейное право регулирует личные и связанные с ними имущественные отношения, воз-

никающие между гражданами во время брака, родства, усыновления, принятия детей на воспитание в семью.

Предмет семейного права:

- заключение и прекращение брака;
- личные отношения между мужем и женой;
- личные отношения между родителями и детьми, а также другими членами семьи;
- опека, попечительство и усыновление.

Источники семейного права — это формы выражения норм семейного права: нормативные правовые акты РФ, законы субъектов РФ, а также акты международного права, закрепляющие нормы семейного права.

Принципами семейного права являются:

- принцип признания брака;
- принцип добровольности брака;
- принцип моногамии;
- принцип равноправия;
- принцип приоритета обеспечения, воспитания и защиты детей;
- защита прав и интересов нетрудоспособных членов семьи;
- принцип защиты семьи государством.

Экологическое право как отрасль права — это система правовых норм, регулирующих экологические общественные отношения в сфере рационального использования и охраны окружающей среды от вредного воздействия в интересах настоящего и будущего поколений.

Предмет экологического права — это общественные отношения в области взаимодействия общества и природы, производственные отношения, складывающиеся в сфере действия эколого-правовых норм, между гражданами и организациями при обязательном участии государства по поводу улучшения, восстановления, эффективного использования природных объектов (экосистем) в целях сохранения окружающей среды.

Принципы экологического права:

- ▷ право на благоприятную окружающую среду;
- ▷ предотвращение вреда окружающей среде;
- ▷ охрана жизни и здоровья человека;
- ▷ демократизация экологического права;
- ▷ гуманность;
- ▷ обеспечение рационального использования природных ресурсов;
- ▷ устойчивое, экологически обоснованное экономическое и социальное развитие;
- ▷ сохранение и защита экологического равновесия;
- ▷ свободный доступ к экологической информации;
- ▷ платность природопользования;
- ▷ разрешительный порядок воздействия на окружающую среду;
- ▷ плата за негативное воздействие на окружающую среду;
- ▷ экосистемный подход к правовому регулированию охраны окружающей среды и природопользованию;
- ▷ ответственность за нарушение требований экологического законодательства.

Объекты экологического права — это то, по поводу чего совершается правовое регулирование.

Земельное право — это отрасль права, регулирующая отношения по использованию и охране земельных ресурсов.

Предметом права являются общественные земельные отношения, которые складываются, изменяются под влиянием намерений и волеизъявления людей, направленные на разрешение земельных споров.

Предметом земельного права как отрасли российского права являются общественные отношения по поводу земли как основы жизни и деятельности на соответствующей территории (земельные отношения).

Система принципов земельного права:

- непосредственно регулирует земельные отношения;
- выступает средством преодоления пробелов и противоречий при регулировании конкретного земельного правоотношения;
- определяет основные направления;
- служит ориентиром для нормотворчества и совершенствования правоприменения;
- обеспечивает системность земельно-правового регулирования; служит правовым индикатором соответствия земельной политики социально-экономическим интересам субъектов земельных правоотношений.

Объектами земельных отношений являются:

- земля как природный объект и природный ресурс;
- земельные участки;
- части земельных участков.

Наследственное право (раздел V ГК РФ) — единственная отрасль права, регулирующая отношения, в которых человек участвует после смерти.

В соответствии со ст. 35 Конституции РФ право наследования гарантируется государством.

Объект наследственных правоотношений — это имущество наследодателя, переходящее к наследникам в соответствии с законодательством.

Право наследования включает в себя, помимо права наследодателя распорядиться своим имуществом, право лиц, призываемых к наследованию по завещанию или по закону, на получение наследственного имущества.

Предмет наследственного права — это общественные отношения имущественно-стоимостного характера, регулируемые законодательством о наследовании, на это совершенно однозначно указывает ст. 1112 ГК РФ.

Универсальность наследственного правопреемства по российскому гражданскому праву в соответствии с п. 1 ст. 1110 ГК РФ можно характеризовать следующими признаками:

1. Имущество переходит к наследникам в неизменном виде, т. е. в том состоянии, объеме, размере, в котором наследство существовало на момент открытия.

2. Имущество переходит к наследникам как единое целое, т. е. включая все виды имущества, весь объем имущественных прав и обязанностей. Неважно при этом, что между самими наследниками наследство будет разделено.

5.5. Правовые основы создания, реорганизации и ликвидации юридических лиц

Создание юридического лица является процессом учреждения или образования юридических лиц, осуществляемым в соответствии с нормами ГК (ст. 50–52) и Законом о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

По характеру и степени участия органов государственной власти в процессе учреждения юридического лица выделяется несколько способов создания юридических лиц (рис. 5.1).

Юридические лица создаются по воле их учредителей, однако государство в интересах каждого участника имущественного оборота контролирует законность их создания. Отсюда требуется обязательная государственная регистрация юридических лиц (п. 1 ст. 51 ГК).

Процедура создания юридического лица состоит из двух этапов:

1. Принятие решения об учреждении юридического лица (включая подготовку учредительных документов в письменной форме и их представление заинтересованными лицами в регистрирующий орган). В случае, если создается юридическое лицо одним лицом — достаточно единоличного решения учредителя, если несколькими лицами — решение о создании должно быть единогласным.



Рис. 5.1. Способы создания юридических лиц

2. Государственная регистрация юридического лица (ст. 51–52 ГК РФ) осуществляется по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такового — по месту нахождения иного органа или лица (Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

В решении о создании юридического лица обязательно указываются следующие сведения:

- 1) название и номер документа;
- 2) дата и место составления;
- 3) информация об учредителе (учредителях) — физ. лице (лицах): ФИО, паспортные данные;

- 4) информация об участнике (участниках) — организации: ИНН, ОГРН, КПП, адрес, ФИО руководителя;
- 5) намерение создать организацию;
- 6) полное название компании и сокращенное, если оно имеется;
- 7) юридический адрес — его необходимо прописать полностью, включая индекс, населенный пункт, улицу, номер строения;
- 8) уставный капитал, его необходимо указать цифрами и в процентном соотношении. Для одного учредителя это будут 100 %. Уставный капитал не может быть менее 10 000 рублей. Эту сумму необходимо внести деньгами. Если необходимо увеличить уставный капитал, разницу можно внести как деньгами, так и имуществом;
- 9) срок внесения уставного капитала — его разрешается вносить в течение 4 месяцев после регистрации юридического лица;
- 10) запись об утверждении устава;
- 11) данные о руководителе общества: ФИО и паспортные данные наемного директора.

Решение подписывается учредителем.

Перечень оснований для отказа в государственной регистрации юридического лица:

- 1) предоставление неполного пакета документов;
- 2) некорректно указанный юридический адрес;
- 3) подача документации не в ту инстанцию;
- 4) несоблюдение нотариальной формы заверения бумаг;
- 5) подпись заявления о государственной регистрации юридического лица при создании формы № Р11001 неуполномоченным лицом;
- 6) несоответствие названия юридического лица нормативам;
- 7) подача заявления массовым учредителем.

Государственный орган, уполномоченный в области регистрации юридических лиц, — Федеральная налоговая служба.

В ГК РФ предусмотрено несколько видов прекращения деятельности юридического лица: в виде реорганизации или ликвидации компании. Об этом вносятся отметки в ЕГРЮЛ, а ликвидированные или реорганизованные компании не могут более осуществлять хозяйственные операции.

Реорганизация юридического лица — это преобразование предприятия в новое, которое становится правопреемником, другими словами, принимает все права и обязанности прежней компании. В процессе процедуры меняется организационно-правовая форма организации или создается новая компания.

В статье 57 ГК РФ предусмотрено 5 способов для реорганизации юридических лиц (табл. 5.1).

Основные этапы реорганизации:

1. *Постановка цели.* Решение о добровольной реорганизации принимается общим собранием участников, т. е. необходимо подготовить, организовать и провести общее собрание участников. Инициировать проведение собрания могут генеральный директор, совет директоров, а также любой участник, обладающий не менее чем одной десятой от общего числа голосов участников общества. На общем собрании ставится вопрос и проводится голосование насчет реорганизации (3/4 голосов должно быть отдано «за»). Если юридическое лицо состоит из одного участника, то решение о реорганизации принимается единолично. После протоколирования решения устанавливается способ реорганизации, намечается ее план, ставятся сроки.

2. *Обращение в ПФР.* Прежде чем запустить процесс, нужно, чтобы Пенсионный фонд подтвердил справкой отсутствие задолженности у реорганизуемой фирмы.

3. *Извещение налогового органа.* В течение 3 рабочих дней после даты принятия решения о реорганизации

Таблица 5.1

Способы реорганизации юридических лиц и их характеристика

Способ реорганизации	Характеристика	Права и обязанности
1	2	3
Слияние (ст. 52 ФЗ № 14-ФЗ от 08.02.1998)	Процесс объединения двух или более хозяйственных субъектов, в результате которого образуется новое юридиче- ское лицо	Права и обязанности каждого юридического лица переходят к вновь возникшему лицу
Присоединение (ст. 53 ФЗ № 14-ФЗ от 08.02.1998)	Процесс, при котором к уже сущест- вующей организации присоединяются одно или несколько юридических лиц	Юридическое лицо принимает на себя все обязательства организации, вошедшей в ее структуру
Разделение (ст. 54 ФЗ № 14-ФЗ от 08.02.1998)	Процесс прекращения юридического лица с передачей всех его прав и обя- занностей нескольким (двум и более) вновь создаваемым юридическим ли- цам	Права и обязанности переходят к вновь возникшим лицам в соответствии с переда- точным актом

1	2	3
Выделение (ст. 55 ФЗ № 14-ФЗ от 08.02.1998)	Из существующей компании выделяется одна или несколько новых организаций	При выделении из состава юридического лица одного или нескольких лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного лица в соответствии с перечисленным актом
Преобразование (ст. 56 ФЗ № 14-ФЗ от 08.02.1998)	Процесс прекращения юридического лица одной организационно-правовой формы с передачей всех его прав и обязанностей другому вновь создаваемому юридическому лицу иной организационно-правовой формы	При изменении организационно-правовой формы права и обязанности реорганизованного лица в отношении других лиц не изменяются, за исключением прав и обязанностей в отношении учредителей (участников)

(кроме преобразования) нужно в письменной форме уведомить ИФНС о начале процедуры реорганизации с приложением решения о реорганизации. Инспектор записывает в ЕГРЮЛ данные о начале процесса реорганизации юридического лица.

4. *Информирование контрагентов.* В пятидневный срок после внесения информации в ЕГРЮЛ нужно в письменном виде оповестить кредиторов ООО (АО), ведь процесс реорганизации, возможно, скажется и на их интересах.

5. *Уведомление через СМИ.* После внесения в ЕГРЮЛ записи о начале реорганизации нужно дважды, с периодичностью 1 раз в месяц, разместить в журнале «Вестник государственной регистрации» информацию о реорганизации юридического лица. Кроме того, в течение трех рабочих дней с даты принятия решения о реорганизации необходимо внести уведомление о реорганизации в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц.

6. *Формирование пакета документов.* После истечения 30 дней с даты второго опубликования сообщения о реорганизации юридических лиц в журнале «Вестник государственной регистрации», а также истечения 3 месяцев после внесения в ЕГРЮЛ записи о начале процедуры реорганизации в регистрирующий орган представляются следующие документы:

- ▷ заявление о государственной регистрации в связи с завершением реорганизации юридического лица (юридических лиц) (форма № Р12016);
- ▷ учредительный документ. Представляется в одном подлинном экземпляре, за исключением случая, если юридическое лицо будет действовать на основании типового устава (преобразование, разделение, выделение, слияние);
- ▷ договор о присоединении (присоединение);
- ▷ договор о слиянии (слияние);
- ▷ передаточный акт (разделение, выделение);

- ▷ квитанция об уплате госпошлины.

Сформировать квитанцию на уплату госпошлины можно с помощью сервиса «Уплата госпошлины». Квитанция представляется по желанию. При направлении документов для государственной регистрации в форме электронных документов, в том числе через МФЦ и нотариуса, уплачивать государственную пошлину не требуется;

- ▷ документ, подтверждающий представление сведений в территориальный орган Пенсионного фонда.

7. *Сдача документов в ИФНС.* Документы могут быть поданы любым удобным способом:

- ▷ лично;
- ▷ через представителя по нотариально удостоверенной доверенности;
- ▷ по почте с объявленной ценностью и описью вложения;
- ▷ в электронном виде с помощью сервиса «Подача электронных документов на государственную регистрацию»;
- ▷ через МФЦ.

8. *Получение свидетельства.* На 6-й рабочий день заявитель лично или через представителя по нотариально удостоверенной доверенности может получить документы о государственной регистрации:

- ▷ лист записи ЕГРЮЛ;
- ▷ один экземпляр учредительного документа с отметкой регистрирующего органа (в случаях создания).

Документы могут быть отправлены по почте.

9. *Окончательный отчет и расчет.* Производится сотрудниками бухгалтерии:

- ▷ вычисление амортизации по активам и основным средствам;
- ▷ списание расходов за будущие периоды, если их нельзя внести в реорганизационный документ;

- ▷ выплата заработной платы сотрудникам;
- ▷ закрытие доходно-расходной документации;
- ▷ выведение чистого дохода за период между промежуточным отчетом и днем, перед которым теряющее полномочия юридическое лицо будет исключено из ЕГРЮЛ;
- ▷ последний бухгалтерский отчет прекращающего существование юридического лица.

По завершении всех этих этапов происходит передача новым организациям прав и обязанностей вместе со всеми активами. Вновь созданные общества (их материально ответственные лица) получают:

- ▷ ценности, принадлежавшие ликвидированным юридическим лицам;
- ▷ материальные активы;
- ▷ документальные архивы.

Реорганизация проводится в срок от 1 до 5 месяцев. Юридическое лицо признается реорганизованным после проведения государственной регистрации новых или обновленных юридических лиц.

Реорганизация юридического лица является последним этапом в процессе улучшения бизнеса, а также кардинальным способом повышения доходов.

Ликвидация юридического лица является способом прекращения его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам (ст. 61 ГК РФ).

Различают 3 вида ликвидации организации.

Добровольная ликвидация юридического лица — это прекращение деятельности юридического лица по инициативе ее учредителей.

Принудительная ликвидация юридического лица — это прекращение деятельности юридического лица на основании решения суда в случаях, указанных в ст. 61 ГК РФ.

Право ликвидировать юридическое лицо через суд закреплено:

- ▷ за государственными органами;
- ▷ органами местного самоуправления;
- ▷ собственниками фирмы.

Ликвидация компании ИФНС — исключение из ЕГРЮЛ по решению регистрирующего органа.

Основания ликвидации юридического лица представлены в табл. 5.2.

Таблица 5.2

Основания ликвидации юридического лица

Добровольная ликвидация	Принудительная ликвидация
По решению учредителей	Признание судебным органом процедуры регистрации юридического лица недействительной
По истечении срока, на которое создано юридическое лицо	Отсутствие лицензии на осуществление деятельности
По достижении цели, ради которой создано юридическое лицо	Осуществление деятельности, противоречащей уставным целям
Конфликт интересов собственников или иные обстоятельства	Регулярное установление фактов неисправностей в функционировании, приводящих к нарушению закона
Несостоятельность юридического лица (банкротство), по решению участников юридического лица совместно с кредиторами	Несостоятельность юридического лица (банкротство), по решению суда
Иные основания, предусмотренные ГК РФ	

Порядок добровольной ликвидации юридического лица:

1. *Принятие решения о ликвидации и назначении ликвидационной комиссии.* Решение принимается общим

собранием участников. Формируется ликвидационная комиссия или назначается лицо, ответственное за процедуру ликвидации (ликвидатор). С момента назначения ликвидатора к нему переходят полномочия по управлению делами юридического лица.

2. *Уведомление о факте ликвидации налоговой инспекции и фондов.* В течение трех рабочих дней после даты принятия решения о ликвидации необходимо предоставить в ИФНС уведомление по форме № Р15016 и приложить решение о ликвидации. После того как ИФНС получает уведомление о ликвидации юридического лица, налоговая инспекция может начать выездную проверку, независимо от времени и предмета проведения предыдущей проверки. Запрос документов, касающихся назначения, перерасчета и выплаты пенсий, взносов, пособий, могут принимать фонды Пенсионного и социального страхования.

3. *Публикация о ликвидации в «Вестнике государственной регистрации»* (п. 1 ст. 63 ГК РФ). Помимо уведомления о ликвидации юридического лица, в журнале публикуются сведения о порядке и сроке заявления требований кредиторами юридического лица.

4. *Публикация уведомления о ликвидации в Едином федеральном реестре сведений о фактах деятельности юридических лиц (ЕФРСФДЮЛ).*

5. *Уведомление каждого кредитора о ликвидации юридического лица.* Ликвидационная комиссия в обязательном порядке в письменной форме уведомляет каждого кредитора о ликвидации юридического лица и сообщает срок (не менее двух месяцев с момента публикации сообщения) для предъявления требований. Требования удовлетворяют в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК РФ.

6. *Составление промежуточного ликвидационного баланса.* По истечении 2 месяцев после публикации уведомления о ликвидации юридического лица ликвидационная комиссия обязана составить ликвида-

ционный баланс и уведомить об этом ИФНС путем предоставления уведомления по форме № Р15016 «Заявление (уведомление) о ликвидации юридического лица», утвержденной приказом ФНС России от 31 августа 2020 г. № ЕД-7-14/617. При этом сам промежуточный ликвидационный баланс в налоговую инспекцию не предоставляется.

7. Формирование и подача в налоговую инспекцию пакета документов для ликвидации. Ликвидационная комиссия готовит и предоставляет в ИФНС следующий пакет документов:

- заявление о государственной регистрации юридического лица в связи с его ликвидацией (форма № Р15016);
- ликвидационный баланс;
- квитанция об уплате госпошлины;
- документ, подтверждающий представление сведений в территориальный орган Пенсионного фонда.

Подать документы можно следующими способами:

- лично руководителем ликвидационной комиссии;
- через представителя по нотариально удостоверенной доверенности;
- по почте с объявленной ценностью и описью вложения;
- в электронном виде с помощью сервиса «Государственная онлайн регистрация бизнеса»;
- через МФЦ.

8. Получение документов о государственной регистрации ликвидации юридического лица. На 6-й рабочий день после подачи документов в ИФНС заявитель получит документы о государственной регистрации ликвидации юридического лица:

- лист записи ЕГРЮЛ по форме № Р50007;
- уведомление о снятии с учета юридического лица в налоговом органе.

В соответствии с п. 8 ст. 63 ГК РФ ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо — прекратившим существование после внесения об этом записи в ЕГРЮЛ. После получения листа записи ЕГРЮЛ необходимо:

- закрыть расчетный счет;
- в специализированной организации уничтожить печать;
- сдать документы ликвидированного общества в архив (ст. 23 федерального закона от 22.10.2004 № 125-ФЗ).

Согласно ст. 57 ФЗ от 08.02.1998 № 14-ФЗ срок добровольной ликвидации не может превышать 1 год. Указанный срок может быть продлен в судебном порядке, но не более чем на 6 месяцев.

Порядок принудительной ликвидации юридического лица:

1. Принятие судом решения ликвидировать юридическое лицо, назначение ответственных лиц (собственников, однако в случае игнорирования решения суда суд вправе назначить арбитражного управляющего).

2. Уведомление регистрирующего органа о начале процедуры ликвидации и назначении Ликвидатора / Руководителя ликвидационной комиссии / Арбитражного управляющего.

3. Публикации в течение трех дней в СМИ, на Федеральном ресурсе и в журнале «Вестник государственной регистрации» сообщений о планируемом закрытии юридического лица.

4. Выявление и уведомление кредиторов юридического лица. Проведение взаиморасчетов. Погашение имеющихся задолженностей.

5. Составление и утверждение Промежуточного ликвидационного баланса.

6. Уведомление регистрирующего органа о составлении Промежуточного ликвидационного баланса.

7. Составление и утверждение ликвидационного баланса.

8. Подача в регистрирующий орган заявления о ликвидации юридического лица.

9. Подача в регистрирующий орган ликвидационного баланса.

ИФНС имеет право в одностороннем порядке принять решение о закрытии юридического лица и исключении его из ЕГРЮЛ.

Процедура ликвидации юридического лица ИФНС во внесудебном порядке.

Последовательность действий, осуществляемых налоговой службой с целью упразднения юридического лица, определена положениями пп. 3 и 4 ст. 21.1 федерального закона 129-ФЗ от 08.08.2001, в соответствии с которыми она выглядит следующим образом:

- ▷ ФНС принимает решение об исключении фирмы из ЕГРЮЛ в связи с признанием ее недействующей.
- ▷ Решение публикуется в течение трех дней с момента его принятия в журнале «Вестник государственной регистрации».
- ▷ Одновременно с принятием решения о ликвидации ИФНС должна опубликовать информацию о порядке получения заявлений от кредиторов юридического лица, права и интересы которого могут быть затронуты в результате упразднения компании.
- ▷ Принимаются заявления от кредиторов и иных контрагентов предприятия. Процедура осуществляется в течение трех месяцев с момента публикации соответствующего уведомления в органах печати. В том случае, если подобные заявления были направлены в адрес налогового органа, решение об исключении компании из ЕГРЮЛ не принимается, а ликвидация общества осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 61 ГК РФ.

Принудительная ликвидация юридического лица ИФНС может осуществляться как во внесудебном, так и в судебном порядке. Во-первых, основанием для упразднения юридического лица становится фактическое отсутствие деятельности, а во-вторых, грубые и неоднократные нарушения действующего законодательства.

8.4. Общие положения о недействительности сделок

Недействительность (порочность) сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не обладает качествами юридического факта, способного породить те гражданско-правовые последствия, наступления которых желали субъекты.

О недействительности сделки можно говорить в тех случаях, когда нарушено одно из условий действительности сделки. То есть недействительность сделки может быть обусловлена:

- ▷ незаконностью содержания;
- ▷ неспособностью физических и юридических лиц, совершающих ее, к участию в сделке;
- ▷ упречностью (дефектностью) воли лица, совершающего сделку;
- ▷ несоответствием воли и волеизъявления;
- ▷ несоблюдением формы сделки.

Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью.

Закон (п. 1 ст. 166 ГК РФ) подразделяет все недействительные сделки на два общих вида — **оспоримые** (относительно недействительные) и **ничтожные** (абсолютно недействительные) сделки.

В соответствии с п. 1 ст. 166 ГК РФ сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу

признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Ничтожная сделка связана с наиболее существенными нарушениями условий действительности сделок и недействительна изначально в момент ее совершения в силу нормы права.

Ничтожная сделка недействительна сама по себе, безотносительно к признанию ее таковой судом.

Таким образом, недействительность — это объективное свойство ничтожной сделки.

Суд, установив при рассмотрении дела факт совершения ничтожной сделки, констатирует ее недействительность и применяет последствия ее недействительности.

Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки вправе предъявить сторона сделки, а в предусмотренных законом случаях также иное лицо (п. 3 ст. 166 ГК РФ).

Суд вправе применить последствия недействительности ничтожной сделки по своей инициативе, если это необходимо для защиты публичных интересов, и в иных предусмотренных законом случаях (п. 4 ст. 166 ГК РФ).

ГК РФ не исключает возможность предъявления исков о признании недействительной ничтожной сделки в течение сроков, установленных п. 1. ст. 181 ГК. При удовлетворении иска в мотивировочной части решения суда должно быть указано, что сделка является ничтожной.

Суд, признавая сделку ничтожной, лишь устраняет неопределенность в правоотношениях, но не превращает ничтожную сделку из действительной в недействительную.

Требование о признании недействительной ничтожной сделки независимо от применения последствий ее недействительности может быть удовлетворено, если лицо, предъявляющее такое требование,

имеет охраняемый законом интерес в признании этой сделки недействительной (п. 3 ст. 166 ГК РФ).

В связи с тем, что ничтожная сделка не порождает юридических последствий, она может быть признана недействительной лишь с момента ее совершения.

Основные виды (составы) ничтожных сделок указаны в § 2 гл. 9 ГК РФ.

Основные виды (составы) ничтожных сделок:

- 1) сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта, посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц (ст. 168 ГК РФ);
- 2) сделка, совершенная с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ);
- 3) мнимая сделка (ст. 170 ГК РФ);
- 4) притворная сделка (ст. 170 ГК РФ);
- 5) сделка, совершенная лицом, признанным недееспособным (ст. 171 ГК РФ);
- 6) сделка, совершенная малолетним, выходящая за пределы его дееспособности (ст. 172 ГК РФ);
- 7) сделка, совершенная с несоблюдением установленной законом или соглашением сторон обязательной формы в случаях, когда такое несоблюдение влечет ничтожность сделки (п. 3 ст. 163 ГК РФ);
- 8) сделка в отношении имущества, распоряжение которым запрещено или ограничено (ст. 174.1 ГК РФ).

Специальные основания ничтожности предусмотрены ст. 22, 71, 77, 331, 339, 362, 572, 618, 837, 933, 951, 980 ГК РФ, ст. 39 Федерального закона «О приватизации государственного и муниципального имущества» и др.

Оспоримая сделка недействительна в силу признания ее таковой судом. До тех пор пока суд не вынес решение о признании такой сделки недействительной, она будет считаться действительной и порождать гражданские права и обязанности. Оспоримая сделка в мо-

мент ее совершения порождает те правовые последствия, на которые она была направлена, свойственные действительной сделке, но они носят неустойчивый характер, поскольку могут быть аннулированы в случае, если суд признает сделку недействительной по основаниям, установленным законом. Если же обращения в суд не последует, сделка считается действительной, несмотря на наличие в ней соответствующих дефектов.

Требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено стороной сделки или иным лицом, указанным в законе (абз. 1 п. 2 ст. 166 ГК РФ).

Оспоримая сделка может быть признана недействительной, если она нарушает права или охраняемые законом интересы лица, оспаривающего сделку, в том числе повлекла неблагоприятные для него последствия (абз. 2 п. 2 ст. 166 ГК РФ).

В случаях, когда в соответствии с законом сделка оспаривается в интересах третьих лиц, она может быть признана недействительной, если нарушает права или охраняемые законом интересы таких третьих лиц (абз. 3 п. 2 ст. 166 ГК РФ).

Сторона, из поведения которой явствует ее воля сохранить силу сделки, не вправе оспаривать сделку по основанию, о котором эта сторона знала или должна была знать при проявлении ее воли (абз. 4 п. 2 ст. 166 ГК РФ).

Лицо, которое знало или должно было знать об основаниях недействительности оспоримой сделки, после признания этой сделки недействительной не считается действовавшим добросовестно (абз. 2 п. 1 ст. 167 ГК РФ).

Если из существа оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время (п. 3 ст. 167 ГК РФ).

Основные виды (составы) оспоримых сделок также указаны в § 2 гл. 9 ГК РФ.

Основные виды (составы) оспоримых сделок:

- 1) сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта (ст. 168 ГК РФ);
- 2) сделка юридического лица, в противоречии с целями его деятельности (ст. 173 ГК РФ);
- 3) сделка, совершенная без необходимого в силу закона согласия третьего лица, органа юридического лица или государственного органа либо органа местного самоуправления (ст. 173.1 ГК РФ);
- 4) сделка, совершенная лицом или органом с ограниченными полномочиями (ст. 174 ГК РФ);
- 5) сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, выходящая за пределы его дееспособности (ст. 175 ГК РФ);
- 6) сделка, совершенная гражданином, ограниченным судом в дееспособности, выходящая за пределы его дееспособности (ст. 176 ГК РФ);
- 7) сделка, совершенная гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ);
- 8) сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение (ст. 178 ГК РФ);
- 9) сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной (ст. 179 ГК РФ);
- 10) кабальная сделка, совершенная под влиянием стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК РФ).

Специальные основания оспоримости сделок предусмотрены ст. 45, 46 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», ст. 78, 83 Федерального закона «Об акционерных обществах», ст. 35 Семейного кодекса РФ и др.

Ничтожные и оспоримые сделки могут быть классифицированы по различным основаниям.

Сделки с пороками содержания:

- ▷ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта (ст. 168 ГК РФ);
- ▷ сделка, совершенная с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ);
- ▷ мнимая сделка (ст. 170 ГК РФ);
- ▷ притворная сделка (ст. 170 ГК РФ);
- ▷ сделка, совершенная без необходимого в силу закона согласия третьего лица, органа юридического лица или государственного органа либо органа местного самоуправления (ст. 173.1 ГК РФ);
- ▷ сделка в отношении имущества, распоряжение которым запрещено или ограничено (ст. 174.1 ГК РФ).

Сделки с пороками субъектного состава:

- ▷ сделка, совершенная лицом, признанным недееспособным (ст. 171 ГК РФ);
- ▷ сделка, совершенная малолетним, выходящая за пределы его дееспособности (ст. 172 ГК РФ);
- ▷ сделка юридического лица, в противоречии с целями его деятельности (ст. 173 ГК РФ);
- ▷ сделка, совершенная лицом или органом с ограниченными полномочиями (ст. 174 ГК РФ);
- ▷ сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, выходящая за пределы его дееспособности (ст. 175 ГК РФ);
- ▷ сделка, совершенная гражданином, ограниченным судом в дееспособности, выходящая за пределы его дееспособности (ст. 176 ГК РФ).

Сделки с пороками воли и волеизъявления:

- ▷ мнимая сделка (ст. 170 ГК РФ);
- ▷ притворная сделка (ст. 170 ГК РФ);
- ▷ сделка, совершенная гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ);
- ▷ сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение (ст. 178 ГК РФ);

- ▷ сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной (ст. 179 ГК РФ);
- ▷ кабальная сделка, совершенная под влиянием стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК РФ).

Сделки с пороками формы:

- ▷ сделка, совершенная с несоблюдением установленной законом или соглашением сторон обязательной формы в случаях, когда такое несоблюдение влечет недействительность сделки (ст. 165 ГК РФ).

Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения (абз. 1 п. 1 ст. 167 ГК РФ).

Лицо, которое знало или должно было знать об основаниях недействительности оспоримой сделки, после признания этой сделки недействительной не считается действовавшим добросовестно (абз. 2 п. 1 ст. 167 ГК РФ).

Заявление о недействительности сделки не имеет правового значения, если ссылающееся на недействительность сделки лицо действует недобросовестно, в частности если его поведение после заключения сделки давало основание другим лицам полагаться на действительность сделки (п. 5 ст. 166 ГК РФ).

Основные последствия недействительности сделки связаны с определением правовой судьбы полученного сторонами по сделке. Общее правило, установленное п. 2 ст. 167 ГК РФ, в науке гражданского права называется *двусторонней реституцией*.

В соответствии с п. 2 ст. 167 ГК при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании

имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Суд вправе не применять последствия недействительности сделки, указанные в п. 2 ст. 167 ГК РФ, если их применение будет противоречить основам правопорядка или нравственности (п. 4 ст. 167 ГК РФ).

В некоторых случаях действуют иные правила последствий недействительности сделки, в частности *недопущение реституции*, т. е. взыскание в доход государства всего полученного сторонами по сделке, а в случае исполнения сделки не всеми сторонами — причитавшегося к получению.

В случае недействительности односторонней сделки (например, заключающейся в принятии наследства лицом, не входящим в круг наследников по закону или завещанию, или лишенным судом права наследования, или по недействительному завещанию) применяются нормы гл. 60 ГК РФ о возврате неосновательно приобретенного имущества.

Кроме основных последствий недействительности сделки, закон предусматривает и *дополнительные имущественные последствия*, заключающиеся в обязанности виновной стороны возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб (расходы, утрату и повреждение имущества).

Недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части (ст. 180 ГК РФ).

Срок исковой давности по требованиям о применении последствий недействительности ничтожной сделки и о признании такой сделки недействительной (п. 3 ст. 166) составляет три года. Течение срока исковой давности по указанным требованиям начинается со дня, когда началось исполнение ничтожной сделки,

а в случае предъявления иска лицом, не являющимся стороной сделки, со дня, когда это лицо узнало или должно было узнать о начале ее исполнения. При этом срок исковой давности для лица, не являющегося стороной сделки, во всяком случае не может превышать десять лет со дня начала исполнения сделки (п. 1 ст. 181 ГК РФ).

Срок исковой давности по требованию о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет один год. Течение срока исковой давности по указанному требованию начинается со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка (п. 1 ст. 179), либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной (п. 1 ст. 181 ГК РФ).

9.1. Сущность и значение гражданско-правового договора. Форма договора

В юридической литературе, правоприменительной практике понятие «функции договора» употребляется в разных смысловых значениях. Существуют различные подходы к пониманию функций договора, один из них был предложен А. Г. Быковым, который полагал, что функция договора — это выражение основных целей его использования, проявление договором основного, определяющего назначения в социалистической экономике [67]. Подобный взгляд обнаруживается и в работах В. Г. Вердникова: «Функции договора представляют собой выражение основных целей использования договорной формы отношений между социалистическими организациями в области хозяйства, проявления основного назначения названного договора» [38]. Как видим, В. Г. Вердников и А. Г. Быков придерживаются положения, согласно которому

функция договора — это выражение основных целей использования договора. Функции договора служат выражением его основного назначения, но в то же время трудно согласиться с тем, что функции договора выражаются через цели его использования, так как при этом утрачивается указание на объекты, в отношении которых осуществляется постановка вопроса о степени влияния договора на объекты. Функции являются основными направлениями действий самого объекта, они представляют собой не форму деятельности, а саму деятельность. Цель выражает конечный результат, который достигается при исполнении договора. В. А. Семеусов отмечает: «Понятия цели и функций договора скорее соотносятся как цель и средства ее достижения». Функции договора характеризуются устойчивым характером, а цели определяются самими сторонами договора, и, как правило, они различны у разных договоров. Договор может оказывать влияние на взаимоотношения субъектов даже тогда, когда его цели не достигнуты. Цель договора — это субъективно-желаемое для его сторон возникновение, изменение или прекращение их прав и обязанностей. Бесспорно, что цель того или иного договора проявляется в его функционировании.

О. А. Красавчиковым выражалась иная позиция, он рассматривал функции договора как «виды воздействия на общественные отношения» и выделял следующие функции: инициативную, программно-координационную, информационную, гарантийную и защитную. Данная позиция основана на отождествлении функций договора и видах воздействия на общественные отношения, что ведет к ограниченному пониманию функций договора. Этому же способствуют и дальнейшие выводы, в которых отождествляются договор и юридический факт: «Функция договора — это не форма (выражение, проявление и т. п.), а известный вид действия (воздействия) рассматриваемого

юридического факта на общественные отношения». Такой подход ведет к сужению понятия и договора и, соответственно, присущих ему функций.

Основное внимание при исследовании данной проблематики в советскую эпоху уделялось взаимосвязям договора с планом, например, показывались функции воздействия договора на план в процессе его формирования, обнаружения и устранения ошибок в планировании, содействия выполнению плановых заданий и др. Эти функции утратили свою актуальность в связи с отменой плановых оснований договора. О. А. Красавчиков при рассмотрении функций хозяйственного договора отмечал, что отдельно взятая его функция есть лишь один из элементов такой системы. Анализ оказываемого договором влияния на различные стороны взаимосвязанной деятельности контрагентов позволяет сделать вывод, что существует определенная совокупность функций договора, которая должна восприниматься как определенная система.

В условиях рыночной экономики роль и место договора в регулировании имущественного оборота изменились, подвергся изменению и характер присущих ему функций. Можно выделить такие функции договора, как установление юридической связи между участниками в виде обязательства, определение и юридическое фиксирование цели, определение подлежащих совершению сторонами фактических действий, правовой регламентации действий, подлежащих выполнению сторонами, охраны и защиты законных интересов. Выражение цели и ее юридическое закрепление вносит общий смысл во взаимоотношения сторон. Р. О. Халфина отмечала: «Соглашение участников договора направлено на достижение определенного результата, права и обязанности сторон, как правило, различны, но они взаимно согласованы и в совокупности дают единый результат».

Одной из основных функций договора является правовая регламентация действий, подлежащих выполнению сторонами по договору, придание им статуса субъективных прав и юридических обязанностей. Проявлением указанной функции выступает воплощение контрагентами необходимых будущих действий в виде взаимных прав и обязанностей. В результате реализации такой функции договор приобретает характер правового алгоритма юридически выраженной и обязательной программы взаимосвязанных действий лиц.

Важнейшей функцией договора в хозяйственном обороте выступает функция установления юридической связи между его сторонами в форме обязательственного правоотношения. Заключение договора ставит субъектов правоотношений в определенную юридическую зависимость друг от друга. В юридической литературе отмечалось значение договора в регулировании связей самого разнообразного содержания, необходимость осуществления которых опирается на механизм государственного принуждения. Значимость данной функции договора определяется тем, что она позволяет вступившим в договор лицам реализовать свои права и защищать их в случае надобности.

Немаловажной является функция охраны и защиты прав и интересов сторон договора. Договор обязывает стороны к надлежащему исполнению его условий, он заключает в себе возможность государственного принуждения к его соблюдению.

Для заключения договора необходимо согласовать все его существенные условия в требуемой в подлежащих случаях форме (п. 1 ст. 432 ГК РФ). Поскольку договор является одним из видов сделок, к его форме применяются общие правила о форме сделок. В соответствии с п. 1 ст. 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

В юридической литературе существует классификация, построенная на использовании критерия, включающего совокупность экономических и юридических признаков.

Для заключения реального договора требуется не только облеченное в требуемую форму соглашение сторон, но и передача соответствующего имущества (п. 2 ст. 433 ГК РФ). При этом передача имущества также должна быть надлежащим образом оформлена. Так, при заключении договора займа между гражданами на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, передача указанной суммы денег должна сопровождаться выдачей заемной расписки.

Если согласно законодательству или соглашению сторон договор должен быть заключен в письменной форме, он может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК). Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма договора (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т. п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований (п. 1 ст. 160 ГК РФ). Если же такие дополнительные требования не установлены, стороны при заключении договоров вправе произвольно определять его реквизиты и их расположение в письменном документе. Поэтому порядок расположения отдельных пунктов договора в письменном документе никак не влияет на его действительность.

В отношениях между гражданами и юридическими лицами нередко применяются типовые бланки,

на которых оформляется письменный договор. Такие типовые бланки позволяют более оперативно и правильно оформить письменный договор. Отступления от установленной типовыми бланками последовательности расположения внутренних реквизитов договора не влияют на действительность заключенного договора, если в этом письменном документе согласованы все его существенные условия. Так, незаполнение сторонами одной из граф типового бланка, если эта графа не касается существенного условия договора, или внесение в него каких-либо дополнений или изменений не ведут к признанию договора незаключенным или недействительным (ничтожным).

От типовых бланков, призванных лишь облегчить процесс оформления письменного договора, необходимо отличать типовые договоры, утверждаемые Правительством РФ в случаях, предусмотренных законом (п. 4 ст. 426 ГК РФ). Условия таких типовых договоров являются обязательными для сторон, и их нарушение ведет к признанию ничтожными либо внесенных изменений или дополнений, либо всего договора в целом.

Для каждого вида сделок законодатель предусмотрел определенную форму — способ выражения воли. Именно форма сделки выявляет и закрепляет истинную волю сторон по сделке; в последующем именно форма сделки является основанием для установления прав и обязанностей сторон, защиты нарушенных прав, судебного разбирательства и т. д.

Согласно п. 1 ст. 158 ГК РФ сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной). Как закреплено в п. 1 ст. 434 ГК РФ, договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Участники гражданско-правовых отношений не скованы в выборе формы сделки. Одна и та же правовая цель может быть достигнута путем свершения устной,

письменной, нотариально удостоверенной форме. В то же время законодатель установил пределы использования устной формы для отдельных видов договоров, а для отдельных видов обязательств установил обязательную нотариальную форму, государственную регистрацию сделок.

Случаи невыполнения указания Закона о минимальных требованиях к форме сделки не всегда рассматриваются как правонарушение. Закон предоставляет здесь сторонам руководствоваться собственными соображениями (удобства, этичности и др.), возлагая на них риск, связанный с невыполнением требований закона о форме сделки.

Как следует из п. 1 ст. 159 ГК РФ, сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма, может быть совершена устно. В продолжение данной нормы закреплено, что если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась (абз. 2 п. 1 ст. 434 ГК РФ).

«Законодатель предоставляет субъектам право совершать устно все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность. Кроме того, сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме, могут по соглашению сторон совершаться устно, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору...».

В соответствии с п. 2 ст. 158 ГК РФ сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку. То есть устная сделка совершается путем совершения конклюдентных действий (во-

леизъявления), из которых явствует намерение (воля) совершить конкретную сделку.

Исходя из норм ГК РФ, совершение может подтвердаться кроме заключенных письменных договоров совершением конклюдентных действий. Совершение конклюдентных действий может рассматриваться при определенных условиях как согласие на внесение изменений в договор, заключенный в письменной форме. На практике зачастую именно совершение конклюдентных действий является фиксацией изменения действующего соглашения (или заключения новой сделки).

«Договоры, для которых законом допускается устная форма совершения, могут быть совершены путем, так называемых конклюдентных действий, т. е. поведения лица, из которого явствует его воля совершить сделку. В случаях, предусмотренных законом, стороны могут прибегать к определенным конклюдентным действиям при заключении договора, требующего письменной формы...».

Еще один способ совершения устного договора — «молчание». Как закреплено в п. 3 ст. 158 ГК РФ, молчание признается выражением воли совершить сделку в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон; п. 2 ст. 438 ГК РФ устанавливает, что молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, обычаев делового оборота или из прежних деловых отношений сторон. Фактически под «молчанием» подразумевается «отсутствие каких-либо действий». При этом должны быть точно определены условия, при которых молчание может быть расценено как согласие лица совершить сделку.

Обратимся к рассмотрению письменной формы договора.

В соответствии с п. 1 ст. 160 ГК РФ сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание

и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. Как закреплено в п. 2 ст. 434 ГК РФ, договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Простая письменная форма предусмотрена для следующих видов сделок (при этом соблюдение простой письменной формы не требуется для сделок, которые могут совершаться устно):

- сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
- сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, — независимо от суммы сделки.

Учитывая множественность субъектов, их стремление индивидуализировать договорные формы (и, прежде всего, специальные формы, бланки), тем самым защитить документооборот, ГК РФ предусматривает, что законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма договора (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т. п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если такие последствия не предусмотрены, применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки.

По общему правилу печать юридического лица (предпринимателя без образования юридического

лица), не является обязательным реквизитом договора, заключаемого в простой письменной форме.

При заключении договоров на практике широко используется факсимиле подписи. При этом важно учитывать требования, закрепленные п. 2 ст. 160 ГК РФ: использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом (в этой связи выделим Федеральный закон от 10 января 2002 г. № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи»), иными правовыми актами или соглашением сторон. На практике, как правило, между сторонами сделки заключается «генеральное соглашение» о возможности использования соответствующего способа подписи. Отсутствие такого соглашения либо его заключение после свершения сделки могут быть основанием для признания сделки недействительной.

Для определенных видов договорных обязательств недостаточно простой письменной формы, и законодатель устанавливает обязательное нотариальное удостоверение (ст. 163 ГК РФ).

Нотариальное удостоверение обязательно в случаях, установленных законом; осуществляется путем совершения на документе удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие (п. 1 ст. 163 ГК РФ).

Несоблюдение письменной формы, в соответствии с ч. 1 ст. 162 ГК РФ, лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания. Лишаясь права использовать в гражданском процессе показания свидетелей, стороны в то же время вправе доказывать основания своих требований и возражений другими средствами:

собственными объяснениями; письменными и вещественными доказательствами; заключениями экспертов.

В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы договора влечет его недействительность (п. 2 ст. 162 ГК РФ).

Несоблюдение нотариальной формы договора влечет его недействительность; такая сделка считается ничтожной.

9.2. Виды договоров, используемых в профессиональной деятельности

Предпринимательские договоры по продаже (реализации) товаров. Наиболее распространенной договорной моделью, опосредующей реализацию (продажу) товаров в предпринимательской деятельности, является договор купли-продажи. Он выступает в качестве родового понятия по отношению к ряду других договоров (отдельным видам договоров купли-продажи), суть которых состоит в том, что одна сторона (продавец) обязуется передать в собственность другой стороны (покупателю) товары, а последняя обязуется принять эти товары и уплатить за них определенную сумму денег (цену товара).

К числу отдельных видов договора купли-продажи, используемых в предпринимательской деятельности, относятся: договор поставки товаров, договор поставки товаров для государственных нужд, договор контрактации, договор энергоснабжения, договор продажи предприятия. К числу договоров в сфере предпринимательства с участием потребителей следует также отнести договор розничной купли-продажи, по которому одна из его сторон выступает в качестве предпринимателя и получает предпринимательский доход (прибыль) от продажи товаров потребителям.

Предпринимательские договоры по реализации товаров имеют исключительно большое значение для предпринимательского оборота, так как развитая цивилизованная торговая деятельность является основой полноценного предпринимательства, стимулирующей производственную, посредническую и иные виды предпринимательской деятельности.

Договор поставки товаров — классический вид договора, традиционно используемый в предпринимательской деятельности. Основная функция данного договора состоит в регулировании отношений по реализации товаров между предпринимателями, осуществляющими производство, оптовую продажу сырья, материалов, оборудования и т. д.

По договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Закон содержит основные признаки договора поставки, позволяющие отграничить его от других разновидностей договора купли-продажи.

Первым признаком является особый правовой статус продавца и покупателя, которые должны выступать в качестве субъектов предпринимательства.

Второй признак — цель приобретения товара. Последний должен использоваться, как правило, в предпринимательской деятельности (для промышленной переработки, для последующей продажи и т. п.).

Наряду с нормами о поставке товаров законодательство России содержит нормы об оптовой торговле. Однако определение понятия «оптовая торговля» закон не содержит.

Существенное условие договора поставки товаров отдельными партиями — это период поставки.

Если в законе предусмотрены обязательные требования к качеству поставляемого товара, то продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, соответствующий этим обязательным требованиям. По соглашению между продавцом и покупателем может быть передан товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, установленными в предусмотренном законом порядке.

Поставка товаров осуществляется поставщиком путем их отгрузки (передачи) покупателю, являющемуся стороной договора поставки, или лицу, указанному в договоре в качестве получателя.

Договор контрактации — особый вид договора на реализацию товара, заключаемого между субъектами предпринимательства.

По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю — лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи.

Сторонами данного договора являются продавец — производитель сельскохозяйственной продукции и покупатель — заготовитель этой продукции.

В качестве продавца-производителя выступают сельскохозяйственные коммерческие организации: хозяйственные общества и товарищества, производственные кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства, осуществляющие предпринимательскую деятельность по производству (выращиванию) сельскохозяйственной продукции.

Покупателем-заготовителем может являться коммерческая организация или индивидуальный предприниматель, осуществляющие предпринимательскую деятельность по приобретению (закупке) сельскохозяйственной продукции для ее последующей пере-

работки либо продажи (например, молочные заводы, мясокомбинаты, фабрики по переработке шерсти, предприятия оптовой торговли в сфере потребкооперации и др.).

В отличие от договора поставки, по договору контрактации продавец обязан произвести (вырастить) сельскохозяйственную продукцию для того, чтобы продать ее покупателю (заготовителю).

Из числа предпринимательских договоров по реализации имущества особое значение имеет договор продажи предприятия. Являясь разновидностью договора продажи недвижимости, данный договор в качестве своего предмета имеет наиболее типичный для предпринимательства вид недвижимого имущества — предприятие.

Несмотря на то что закон предусматривает возможность продажи части предприятия, норма ГК РФ признает в качестве основного правила продажу предприятия в целом. Это является наиболее верным, так как предприятие — это неделимый имущественный комплекс, включающий доброе имя (деловую репутацию), определенную клиентуру или иные нематериальные активы, которые невозможно отделить при продаже предприятия или его части.

Продавцами по данному договору, как правило, являются субъекты предпринимательства (коммерческая организация или индивидуальный предприниматель), которым предприятие принадлежит на праве собственности. Покупателями предприятия по общему правилу являются также субъекты предпринимательства, так как они приобретают особый имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности.

Состав и стоимость продаваемого предприятия определяются в договоре в соответствии с установленными правилами инвентаризации.

Закон содержит особые требования к форме договора продажи предприятия, который должен быть заключен в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами, с обязательным приложением к нему документов, указанных в законе. Несоблюдение формы договора продажи предприятия влечет его недействительность. Договор продажи предприятия подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента регистрации.

Предпринимательские договоры по продаже (реализации) товаров с участием потребителей. К предпринимательским договорам по реализации товаров относятся договоры, в качестве одной из сторон которых выступает субъект предпринимательства, а другой — лицо, заключающее договор не в предпринимательских целях (либо лицо, вообще не являющееся предпринимателем).

Характерным видом таких договоров является **договор розничной купли-продажи**, по которому одна сторона — продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного пользования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Продавцы по данному договору — так называемые розничные предприятия, т. е. такие коммерческие организации и индивидуальные предприниматели, которые осуществляют предпринимательскую деятельность лишь по продаже товаров в розницу (предприятия розничной торговли).

Другой стороной (покупателем) договора розничной купли-продажи может быть любое лицо, приобретающее товар у розничного продавца для личного, семейного, домашнего или иного пользования, не связанного с предпринимательством. Например, приобретение гражданином или юридическим лицом канцелярских

принадлежностей в розничном магазине не для последующей перепродажи охватывается договором розничной купли-продажи.

В связи с тем, что одной из сторон рассматриваемого договора является профессиональный предприниматель — предприятие розничной торговли, получающий прибыль от продажи своего товара другим лицам для нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью, закон устанавливает некоторые повышенные требования для продавца. В частности, договор розничной купли-продажи относится к публичным договорам, что означает для продавца невозможность отказаться от его заключения при наличии соответствующего товара. Продавец обязан также предоставлять покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже, располагать необходимыми помещениями, обеспечивающими надлежащие условия торговли и хранения товаров, иметь книгу отзывов и предложений, предоставлять информацию о лицензии, если деятельность продавца подлежит лицензированию.

По общему правилу данный договор считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий.

Важнейшим нормативным правовым актом, регулирующим отношения по розничной купле-продаже, являются Правила продажи отдельных видов товаров, утвержденные постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55.

Договор поставки товаров для государственных нужд — один из видов предпринимательских договоров по реализации товаров, направленных на обеспечение потребностей государства.

Поставка товаров для государственных нужд осуществляется на основе государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных нужд. Государственными нуждами признаются определяемые в установленном законом порядке потребности РФ или ее субъектов, обеспечиваемые за счет бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

Государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд — это соглашение сторон, по которому поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

В качестве продавца (поставщика-исполнителя) по данному договору выступают субъекты предпринимательства, признанные победителями торгов, проводимых в целях размещения государственных заказов, либо принявшие к исполнению доведенный до них госзаказ.

Государственными заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, федеральные казенные предприятия или государственные учреждения, осуществляющие функции управления в соответствующей сфере.

Правовое регулирование поставки товаров для государственных нужд осуществляется также на основании норм специальных законов: о поставках товаров для государственных и муниципальных нужд, о государственном материальном резерве, о государственном оборонном заказе и некоторых других.

Особенностью данного договора является также то, что товары приобретаются заказчиком не для личного, семейного, домашнего потребления, а для потребностей государства. Субъект предпринимательства, являющийся поставщиком по договору, получает

прибыль именно от профессиональной деятельности по реализации таких товаров.

Заключение государственного контракта обязательно для поставщика лишь в случаях, установленных законом, и при условии, что государственным заказом будут возмещены все убытки, которые могут быть причинены поставщику в связи с выполнением государственного контракта. Если заказ на поставку товаров для государственных нужд размещается по конкурсу, заключение государственного контракта с поставщиком, объявленным победителем конкурса, обязательно для государственного заказчика.

При уклонении стороны, для которой заключение государственного контракта является обязательным, от его заключения государственный заказчик вправе обратиться в суд с иском о понуждении этой стороны заключить государственный контракт.

В предпринимательских целях может быть также заключен договор энергоснабжения, по которому энерго-снабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

К энергоснабжающим относятся коммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность по реализации потребителям произведенной или купленной электрической или тепловой энергии.

В качестве абонента по данному договору может выступать субъект предпринимательства, осуществляющий перепродажу энергии (юридическое лицо), а также физические и юридические лица, получающие энергию для непосредственного потребления.

Предпринимательские договоры по передаче имущества в пользование. Широкое применение в предпринимательской деятельности получила группа арендных договоров. С одной стороны, предоставление имущества во временное владение и пользование позволяет арендодателю получить предпринимательский доход (прибыль). С другой — для эффективного осуществления предпринимателями своей деятельности им в ряде случаев экономически более выгодно не приобретать имущество в собственность, а получить его в аренду и использовать для своей деятельности. Например, торговое предприятие, расширяющее объем реализации своих товаров, может нуждаться в дополнительных складских и офисных помещениях и т. п.

Реализация подобного рода предпринимательских отношений возможна посредством использования определенных разновидностей договора аренды. Наиболее типичными для предпринимательской деятельности являются договор аренды предприятия и договор финансовой аренды (лизинга).

Договор аренды предприятия — это соглашение сторон, по которому арендодатель обязуется предоставить во временное владение и пользование за плату предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности, в том числе земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства, передать в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором, запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства, права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначение, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права, усту-

пить ему права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию.

Арендодателями предприятия, как правило, являются лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а также Министерство имущественных отношений РФ, органы управления муниципальным имуществом. По общему правилу арендодатель не вправе передать арендатору права, полученные им на основании разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, если иное не установлено законом.

Арендаторы по данному договору — это субъекты предпринимательства (коммерческие юридические лица и индивидуальные предприниматели), так как аренда предприятия предназначена для предпринимательской деятельности.

Закон содержит требования к форме договора аренды предприятия, несоблюдение которой влечет недействительность договора. Последний должен быть заключен в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Кроме того, он подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Договор финансовой аренды (лизинг) — это соглашение сторон, по которому арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца.

Предметом договора финансовой аренды могут быть любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, кроме земельных участков и других природных объектов. Исходя из этого, договор лизинга заключается только с предпринима-

тельской целью и, соответственно, между субъектами предпринимательства.

В качестве арендодателей (лизингодателей) выступают лизинговые компании, создаваемые различными структурами: производителями техники и оборудования, банками и др. Лизинговые компании (фирмы) — это коммерческие организации (резиденты или нерезиденты РФ), выполняющие в соответствии со своими учредительными документами функции лизингодателей и получившие в установленном законодательством РФ порядке разрешения (лицензии) на осуществление лизинговой деятельности.

К предпринимательским договорам арендного типа с участием потребителей следует отнести договор проката, одной стороной которого является арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, другой стороной — арендатор, которому имущество предоставляется в основном для потребительских целей. В связи с этим данный договор является публичным договором.

Предпринимательские договоры по выполнению (производству) работ. В предпринимательской деятельности большое распространение получили договоры подрядного типа, суть которых состоит в том, что подрядчик обязуется по заданию заказчика выполнить определенную работу и сдать ее результат заказчику, а последний обязуется принять результат работы и оплатить ее.

В основном подрядные работы в предпринимательской деятельности заключаются в изготовлении, переработке (обработке) товара, т. е. производственной деятельности. По договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает права на эту вещь заказчику.

Договор строительного подряда — соглашение сторон, по которому подрядчик обязуется в установлен-

ный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Данный договор заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Правила о договоре строительного подряда применяются также к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором.

Подрядчиками по рассматриваемому договору могут быть субъекты предпринимательства, действующие в сфере строительного производства: строительно-монтажные, строительные, проектно-строительные и другие подобные организации, а также граждане-предприниматели. Указанная предпринимательская деятельность подлежит лицензированию.

В качестве заказчика по строительству, как правило, выступают субъекты предпринимательства, специализирующиеся на реализации строительных инвестиционных программ. Заказчиками могут быть и инвесторы. С предпринимательской деятельностью по строительству тесно связаны проектные и изыскательские работы. Законом предусмотрено заключение договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, по которому подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат. Сторонами данного договора могут быть те же субъекты, что и по договору строительного подряда.

Для обеспечения потребностей государства законодательством предусмотрено заключение такого вида предпринимательских договоров, как государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд. В соответствии с ним подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному заказчику, а государственный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату. В качестве подрядчиков по этому договору выступают юридические лица и граждане, являющиеся субъектами предпринимательства, а государственных заказчиков — государственные органы, обладающие необходимыми инвестиционными ресурсами, или организации, наделенные соответствующими государственными органами правом распоряжаться такими ресурсами.

Иные предпринимательские договоры подрядного типа. Использование в предпринимательской деятельности научно-технических достижений обусловило заключение в предпринимательских целях договоров на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ. По первому договору исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ — разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

В качестве сторон этих договоров выступают коммерческие организации и учреждения, осуществляющие предпринимательскую деятельность по созданию научно-технической продукции.

Разновидностью предпринимательских договоров подрядного типа с участием потребителей является договор бытового подряда, подрячик по которому осуществляет профессиональную предпринимательскую деятельность по выполнению заказов граждан по удовлетворению их бытовых и личных потребностей. Данный договор относится к числу публичных.

Предпринимательские договоры по оказанию услуг. Оказание услуг является необходимым в предпринимательском обороте. В связи с этим значительное число договорных обязательств в предпринимательстве связано с оказанием услуг, в которых могут нуждаться как сами предприниматели, так и лица, к ним не относящиеся. В отличие от работ услуги не получают овеществленного выражения, отличного от самой деятельности, в которой они выражены. Законодательство предусматривает возможность оказания различных видов услуг в рамках следующих договоров: возмездного оказания услуг, коммерческого представительства, комиссии, агентирования, перевозки, экспедирования, страхования, доверительного управления имуществом, хранения и др.

Так, на основе договора возмездного оказания услуг исполнитель вправе осуществлять предпринимательскую деятельность по оказанию аудиторских, медицинских, ветеринарных, консультационных, информационных, правовых услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию.

Определенная группа предпринимательских договоров в качестве предмета договора имеет оказание посреднических услуг. В связи с этим такие договоры называют посредническими. В частности, к ним относятся договоры коммерческого представительства, комиссии, агентирования, доверительного управления имуществом и др. Особый вид посреднических договоров — договор коммерческого представительства, являющийся разновидностью договора поруче-

ния. Коммерческим представителем признается лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. Договор коммерческого представительства должен быть заключен, в письменной форме и содержать указание на полномочия представителя. Такие полномочия могут содержаться и в доверенности.

Договор комиссии, используемый в предпринимательской деятельности, в отличие от договора коммерческого представительства, не порождает отношений представительства. К основным разновидностям договора комиссии относятся договор консигнации и дилерский договор. Так, в обязанности дилера может входить получение товара продавца для дальнейшей реализации его третьим лицам.

Агентский договор более широко используется в сфере предпринимательских отношений, чем комиссия и поручение, в особенности с участием иностранных предпринимателей. Это связано с тем, что предметом агентского договора является совершение агентом по поручению принципала не только юридических, но и иных действий, не влекущих правовых последствий. К таким действиям, например, относится осуществление агентом рекламы товара, принадлежащего принципалу.

В качестве агента по договору выступает, как правило, субъект предпринимательства (индивидуальный предприниматель или коммерческое юридическое лицо).

С предпринимательскими договорами на оказание посреднических услуг тесно связан **договор доверительного управления имуществом**. Под таковым понимается соглашение сторон, по которому одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая

сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Целью доверительного управления имуществом, устанавливаемого на основе договора, является в основном извлечение прибыли или иной выгоды от имущества (его увеличение, поддержание в хорошем состоянии), что и повлекло широкое использование данного договора в предпринимательской деятельности. Исходя из этого, доверительными управляющими, как правило, являются коммерческие организации и индивидуальные предприниматели.

Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе в соответствии с договором доверительного управления совершать в отношении него любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя. Законом или договором могут быть предусмотрены ограничения в отношении отдельных действий по доверительному управлению имуществом.

Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего.

Предпринимательские договоры по оказанию услуг, содействующие торговой и производственной деятельности. Другие договоры по оказанию услуг в сфере предпринимательства содействуют торговой и производственной деятельности. К данной группе можно отнести договоры перевозки и транспортной экспедиции, страхования предпринимательских рисков, кредитования предпринимательской деятельности, хранения товаров и т. п.

Договор перевозки грузов — это соглашение сторон, по которому перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу

(получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

Заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом).

Перевозчиками по данному договору являются транспортные организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность по перемещению грузов в зависимости от вида транспорта (воздушно-го, водного, железнодорожного или автомобильного). Условия перевозки грузов определяются транспортными уставами и кодексами (например, Транспортным уставом железных дорог РФ). В качестве отправителей и получателей грузов в предпринимательских целях выступают предприниматели.

Под договором транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента — грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

Экспедитором может быть только субъект предпринимательства (коммерческая организация или гражданин-предприниматель), получивший лицензию на осуществление деятельности по оказанию транспортно-экспедиционных услуг. К подобным услугам относятся: организация перевозок, заключение договоров перевозки, сопровождение груза при перевозке, оформление таможенных документов, а также решение иных вопросов, связанных с перевозкой.

Договор страхования предпринимательских рисков — это разновидность договора имущественного страхования, наиболее характерная для предпринимательского оборота. Суть договора имущественного страхования состоит в том, что одна сторона (стра-

ховщик), являющийся субъектом предпринимательства, обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы).

Страховщиком по этому договору может быть страховая организация — субъект предпринимательства, осуществляющая страховую деятельность на основе разрешения (лицензии). Страхователем является также субъект предпринимательской деятельности, имеющий интерес в страховании своих предпринимательских рисков.

Договор складского хранения — это соглашение сторон, по которому товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности.

Сторонами договора складского хранения могут быть только субъекты предпринимательства. На стороне хранителя выступает товарный склад, под которым понимается организация, осуществляющая в качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывающая связанные с хранением услуги. Разновидностью товарного склада являются склад общего пользования, если из закона, иных правовых актов или выданного этой коммерческой организации разрешения (лицензии) вытекает, что она обязана принимать товары на хранение от любого товаровладельца.

Договор складского хранения, заключаемый товарным складом общего пользования, признается публичным договором.

Кредитный договор — одна из основных правовых форм кредитования предпринимательской деятельности. По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

В качестве кредитора по договору может выступать банк или иная кредитная организация, имеющая лицензию Банка России на осуществление банковских операций. Таким образом, кредитор является субъектом предпринимательства. Заемщиком может быть лицо, получающее денежные средства для предпринимательских или потребительских целей. В основном кредиты выдаются для финансирования предпринимательской деятельности (торговли, строительства и т. д.).

Иные виды договоров, заключаемых в целях осуществления предпринимательской деятельности.

Договор простого товарищества для извлечения прибыли — соглашение сторон, по которому двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли.

Если договор простого товарищества заключается для осуществления предпринимательской деятельности, то его сторонами могут быть только субъекты предпринимательства (индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации).

Вкладом товарища является все то, что он вносит в общее дело, в том числе деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи.

Закон предусматривает повышенные требования к ответственности товарищей, являющихся учредителями простого товарищества, созданного с предпринимательскими целями. В данном случае товарищи отвечают солидарно по всем общим обязательствам независимо от оснований их возникновения.

Прибыль, полученная товарищами в результате их совместной деятельности, распределяется пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело, если иное не предусмотрено договором простого товарищества или иным соглашением товарищей. Стороны не вправе заключать соглашение об устранении кого-либо из товарищей от участия в прибыли.

Наиболее часто договор простого товарищества заключается в целях осуществления предпринимательской деятельности по совместному долевному строительству зданий, сооружений, жилых домов, для создания финансово-промышленных групп и т. п.

К основным договорам, сторонами которого могут быть только предприниматели, относятся договоры поставки, контрактации, коммерческой концессии, финансовой аренды (лизинга), складского хранения, страхования предпринимательских рисков, а также договор простого товарищества, заключенный для извлечения прибыли.

Предварительный договор. В предпринимательской деятельности может сложиться ситуация, когда заключение договора на данный момент нецелесообразно, хотя в будущем такой договор был бы выгоден для обеих сторон. Причем каждая сторона хотела бы получить определенные гарантии выполнения обязательств другой стороной. Подписание протокола о намерениях в таком случае не решает проблему, так как не влечет для участников никаких юридических и финансовых обязательств.

В качестве примера можно привести сделку, в которой между моментом заключения договора и мо-

ментом исполнения сторонами обязательств имеется достаточно большой временной разрыв. Заключение договора с определением в нем даты исполнения обязательства не всегда является единственным выходом из положения, так как условия выполнения обязательства могут потребовать изменений, а внесение изменений в договор, возможно, и неоднократных, является достаточно сложной и длительной процедурой. Иногда отношения между сторонами предполагают многократное заключение сделок одного вида. Например, сторонам необходимо предварительно согласовать общие условия перевозки грузов, а дальнейшее уточнение условий перевозки отдельных партий будет производиться в рамках основных договоров, заключаемых на основе предварительного соглашения.

В подобных ситуациях на помощь предпринимателям может прийти предварительный договор, имеющий определенные особенности, отличающие его от других видов договоров.

Прежде всего, предварительный договор предполагает обязанность сторон заключить в будущем основной договор и предопределяет его содержание.

Целесообразность использования предварительных договоров в некоторых случаях также объясняется несколько иными, чем при использовании основного договора, последствиями его нарушения. В случае невыполнения условий предварительного договора, т. е. отказа от заключения основного договора, стороны лишены возможности требовать исполнения самого обязательства, вытекающего из основного договора. Другими словами, используя предварительный договор, стороны получают возможность еще раз взвесить последствия своих действий по поводу заключения ими основного договора. Ведь в случае отказа одной из сторон заключить основной договор другая сторона может не использовать свое право предъявить иск о понуждении заключить договор.

В действующем гражданском законодательстве предварительный договор означает принятие сторонами обязанности заключить в будущем основной договор. При этом в статье указывается на следующие виды основных договоров: о передаче имущества, выполнении работ, оказании услуг. Однако отсутствие каких-либо ограничений подтверждает мысль о том, что данное условие может быть отнесено к любому виду договора.

Предварительный договор является одним из видов гражданско-правовых договоров. Соответственно к нему применяются все основные положения о договорах. Однако необходимо обратить внимание, что главной особенностью предварительного договора является то, что существенные условия, согласованные в нем, переходят в основной договор в неизменном виде. Другими словами, обязательственная связь сторон возникает как бы до того момента, когда появится реальная возможность реализовать все договорные условия.

Заключение указанного договора подчиняется общему для договоров порядку. Другими словами, предварительный договор признается заключенным с того момента, когда стороны достигли соглашения по всем существенным условиям договора в требуемой в подлежащих случаях форме.

Для предварительного договора существенными являются условия, позволяющие установить предмет, а также условия основного договора. То есть наряду с существенными условиями предварительного договора в нем должны быть определены и те, которые будут являться существенными для основного договора.

Однако предварительным договором может быть предусмотрено для одной из сторон право самостоятельно установить при заключении основного договора определенное условие.

9.3. Структура договора, ее основные характеристики

Вступая в преддоговорные отношения, для успешного ведения переговоров при заключении сделки необходимо себе четко представлять характер (тип) предполагаемого договора, его структуру и желаемый результат.

В структуре договора можно выделить следующие составляющие:

- 1) преамбула (вводная часть);
- 2) предмет договора;
- 3) права и обязанности сторон;
- 4) цена договора и порядок расчетов;
- 5) дополнительные условия договора (срок действия, ответственность сторон, условия о конфиденциальности и др.);
- 6) прочие условия договора (количество экземпляров договора, порядок оформления изменений и дополнений и др.);
- 7) реквизиты сторон;
- 8) подписи ответственных лиц.

1. Преамбула — это вводная часть, включающая следующие элементы: наименование и номер договора; дату заключения договора; наименование сторон; условные обозначения сторон по договору; точное указание должности, фамилии, отчества представителя сторон, подписывающего договор, наименование документа, подтверждающего его полномочия.

Нормативно-правовые акты, действующие в настоящее время на территории РФ, не содержат требования о включении наименования договора в его текст. Но практика работы с договорами показывает, что именно наименование позволяет составить первое впечатление о содержании договора и сосредоточиться на существенных условиях и нюансах для данного вида договора. Кроме того, наименование позволяет

классифицировать договоры организации с учетом потребностей внутренних пользователей и выступает подтверждением заявленных организацией профильных видов деятельности в целях бухгалтерского и налогового учета. Однако наименование договора должно отражать суть договорных отношений и включать информацию, исключающую возможность введения в заблуждение заинтересованных лиц о фактическом содержании сделки.

Нумерация договоров осуществляется организацией самостоятельно на основании требований локальных нормативных актов.

Дату заключения договора надлежит отразить в его тексте. Именно с даты заключения договора у сторон возникают предусмотренные им права и обязанности, если сам договор не устанавливает иной порядок вступления его положений в силу.

Необходимо обратить внимание на следующий нюанс: если стороны договора подписывают его в разное время, он считается заключенным с момента подписания его последней стороной. Дата заключения договора, проставляемая, как правило, по тексту после наименования и номера договора, и дата подписания договора контрагентом должны совпадать.

Место заключения договора (город или иной населенный пункт) вследствие многообразия нормативно-правовых актов совместного ведения РФ и ее субъектов, особенностей локальных нормативных актов в определенных регионах РФ становится значимым элементом договора при возникновении правоприменительных противоречий, в том числе обычаев делового оборота, определения подсудности спора, уточнения сроков, определенных указанием на событие, цены договора и т. д.

Данный элемент договора также важен при осуществлении организацией внешнеэкономической дея-

тельности, так как по общему правилу форма сделки подчиняется праву места ее совершения.

Наименование сторон в договоре приводится в полном (фирменном) виде либо сокращенном, определенном учредительными документами каждой стороны, содержащей указание на ее организационно-правовую форму. Если в качестве участника договорных отношений выступает физическое лицо, необходимо указать фамилию, имя, отчество без использования общепринятых сокращений (инициалов), так как в соответствии с требованиями ГК РФ гражданин должен приобретать и осуществлять права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственное имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя) исключительно в случаях и в порядке, прямо предусмотренных законом. Кроме этого, необходимо внести данные документа, удостоверяющего личность, и определить статус физического лица: гражданин РФ или иностранный гражданин, так как федеральными законами могут быть установлены дополнительные требования к оформлению договорных отношений с иностранными гражданами и лицами без гражданства (например, трудовые правоотношения).

Выполнение данного требования законодательства необходимо для индивидуализации юридического или физического лица среди других участников гражданского оборота, конкретизации субъектов договорных отношений, на законных основаниях приобретающих и осуществляющих права и обязанности, вытекающие из договора.

Условное обозначение сторон по договору (например, «Исполнитель», «Заказчик» и т. д.) позволяет избежать многократного повторения полного фирменного наименования сторон в тексте договора и облегчает восприятие сути сделки. При выборе обозначения ре-

комендуется использовать нормативно закреплённые наименования сторон договорных отношений. Если обозначение не закреплёно (например, договор мены), следует ввести обозначения самостоятельно, к примеру, путем нумерации сторон (Сторона 1, Сторона 2 и т. д.). Применять их следует единообразно по всему тексту договора во избежание появления мнимой третьей стороны.

В табл. 9.1 приведены основные, нормативно закреплённые наименования сторон.

Таблица 9.1

Наименования сторон гражданско-правового договора

Наименование договора	Наименование стороны, организующей и обеспечивающей потребление товаров, работ, услуг	Наименование стороны, потребляющей товары, работы, услуги
1	2	3
Купли-продажи	Продавец	Покупатель
Поставки	Поставщик	Покупатель
Дарения	Даритель	Одаряемый
Аренды	Арендодатель	Арендатор
Найма жилого помещения	Наймодатель	Наниматель
Безвозмездного пользования (ссуды)	Ссудодатель	Ссудополучатель
Подряда	Подрядчик	Заказчик
На выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ	Исполнитель	Заказчик
Возмездного оказания услуг	Исполнитель	Заказчик
Перевозки	Перевозчик	Отправитель

Окончание табл. 9.1

1	2	3
Транспортной экспедиции	Экспедитор	Клиент
Займа	Заимодавец	Заемщик
Кредитный	Кредитор	Заемщик
Финансирования под уступку денежного требования	Финансовый агент	Клиент
Хранения	Хранитель	Поклажедатель
Страхования	Страховщик	Страхователь
Поручения	Поверенный	Доверитель
Комиссии	Комиссионер	Комитент
Агентский	Агент	Принципал
Доверительного управления имуществом	Доверительный управляющий	Учредитель управления
Коммерческой концессии	Правообладатель	Пользователь
Лизинга	Лизингодатель	Лизингополучатель
Концессионный (концессионное соглашение)	Концессионер	Концедент
Инвестиционный	Заказчик	Инвестор

Если при заключении договора достоверность фамилии, имени, отчества представителя стороны, подписывающего договор, не очевидна из обстановки, в которой совершается сделка, следует ознакомиться с документами, устанавливающими личность представителя, учредительными, распорядительными документами контрагента, доверенностью во избежание последствий ограничения полномочий на совершение сделки. В соответствии с ГК РФ в случае совершения сделки лицом или органом юридического лица с огра-

ниченными договором, учредительными документами либо законом полномочиями указанные субъекты должны действовать в пределах этих ограничений. В противном случае сделка может быть признана судом недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения.

Должности уполномоченных лиц нужно писать в договоре с прописной (заглавной) буквы без сокращений. Фамилии, имена, отчества рекомендуется указывать полностью.

Расшифровку используемых в тексте договора профессиональной лексики, многозначных терминов и двусмысленных определений надлежит конкретизировать и закрепить их содержание в рамках заключаемого договора во избежание неверной интерпретации положений договора заинтересованными третьими лицами либо при возникновении спора с контрагентом.

Ссылки на нормативно-правовые акты, которыми регулируются отношения сторон, следует включить в текст договора при оформлении договорных отношений, несмотря на то, что ГК РФ констатирует необходимость соответствия договора императивным законодательным нормам, действующим в момент его заключения. Данный аспект особенно актуален для организаций, осуществляющих лицензируемые виды деятельности. Договор, заключенный исполнителем, не имеющим соответствующей лицензии, может быть признан судом недействительным. Подтверждение права на осуществление сделки ссылкой на положение соответствующего нормативно-правового акта ограничит рамки полномочий сторон, не охваченных текстом договора, и снизит риск предъявления претензий со стороны контролирующих органов в отношении данной сделки.

2. Предмет договора — это объект гражданских прав, на который направлена согласованная воля сто-

рон договорных отношений. К объектам гражданских прав в соответствии с ГК РФ относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Предметом договора может выступать любой из перечисленных объектов гражданских прав, за исключением прямо указанных в законе объектов, изъятых из оборота либо ограниченных к обороту, нахождение которых в обороте допускается только по специальному разрешению.

Предмет договора является существенным условием договора любого вида.

3. Права и обязанности сторон вытекают из норм права собственности и других вещных прав, обязательственного права, закрепленных ГК РФ.

Данные элементы договора включают обязанности и права первой и второй стороны по договору, а также обязанности прочих сторон, если таковые есть.

Содержание этих положений зависит от вида договора и от ситуации его заключения.

Основные обязанности и права сторон отдельных видов обязательств закреплены частью второй ГК РФ. Данные нормы права зачастую носят диспозитивный характер и передают прерогативу установления конкретных прав и обязанностей согласованной воле сторон, поэтому при составлении договора необходимо максимально детализировать указанные положения.

Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода. В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий,

позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

Если срок исполнения обязательства определен моментом востребования, то срок исполнения становится определенным (семь дней) с момента предъявления кредитором требования об исполнении обязательства.

Разумность срока нормативно не закреплена и определяется в зависимости от характера и содержания конкретного обязательства. В случае возникновения спора между сторонами разумность срока будет определяться в судебном порядке.

Во избежание лишних дискуссий необходимо закреплять в договоре дату либо временные рамки выполнения обязательств.

Необходимо установить «место исполнения обязательств», в котором произведенное должником исполнение обязательства признается надлежащим.

При отсутствии информации о месте исполнения обязательств в тексте договора, за исключением случаев прямого его указания в законе или ином правовом акте, надлежит руководствоваться нормами указанной ГК РФ, конкретизирующими место исполнения обязательств, предметом исполнения в которых являются вещи или деньги. В отношении обязательств иного характера, в частности услуг, место исполнения определено общим правилом: обязательство подлежит исполнению в месте нахождения должника (юридического лица).

Следует учитывать, что место исполнения, обозначенное нормативно-правовыми актами, не всегда будет совпадать с интересами обеих сторон, поэтому для каждой из сторон его необходимо заранее согласовать и зафиксировать в договоре.

4. Цена договора и порядок расчетов. Несмотря на то что ГК РФ прямо не относит цену к существенным условиям (за исключением договора продажи

недвижимого имущества и предприятия или аренды недвижимого имущества и предприятия), данный элемент является важной составляющей договора.

В общем случае цена договора является результатом договоренности между сторонами. Когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги. При возникновении разногласий у сторон по данному вопросу они разрешаются в судебном порядке. При наличии разногласий по условию о цене и недостижении сторонами соответствующего соглашения договор считается незаключенным.

ГК РФ содержит общие положения о расчетах. Расчеты между юридическими лицами, а также расчеты с участием граждан, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, производятся в безналичном порядке. Расчеты между этими лицами могут производиться также наличными денежными средствами, но с учетом нормативно закрепленных ограничений. В настоящее время установлен предельный размер расчетов наличными деньгами между юридическими лицами по одной сделке в сумме 60 тыс. руб.

Гражданское законодательство относит определение порядка расчетов к ведению субъектов договорных отношений, за исключением случаев, когда порядок расчетов закреплен законом или иными правовыми актами.

Для получения гарантий «взаимовыгодного сотрудничества» довольно часто в договоре предусматривается авансирование сделки. Учитывая сложившиеся обычаи делового оборота, можно определить сумму аванса в 50 % от цены договора.

ГК РФ устанавливает основные способы обеспечения исполнения обязательств: неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток.

В текст договора целесообразно включить положения о неустойке и задатке с учетом норм, закрепленных в ГК РФ, так как действительность соглашения о неустойке или задатке подтверждается простой письменной формой.

Соглашение о залоге, поручительстве, банковской гарантии необходимо оформить отдельным документом также с учетом норм, закрепленных в ГК РФ.

Право на удержание вещи, подлежащей передаче должнику в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков, закреплено императивными (обязательными) нормами ГК РФ, поэтому в тексте договора данное положение может не фигурировать.

Интересы кредитора в обязательстве могут быть обеспечены и другими способами, как определенными, так и не определенными законом.

Неустойка воплощается в форме штрафа или пени. Договорная неустойка устанавливается исключительно соглашением сторон. К применению рекомендуется использование неустойки в виде установления пени в процентном отношении к цене договора за каждый день просрочки. Учитывая сложившиеся обычаи делового оборота, можно установить размер пени в 0,5 % за каждый день просрочки.

5. Дополнительные условия договора включают следующие сведения: порядок сдачи (передачи) — приемки работ, услуг, товаров (порядок действий, их последовательность и сроки); срок действия договора; ответственность сторон; основания и порядок расторжения договора; условия о конфиденциальности

информации по договору; порядок разрешения споров между сторонами по договору.

Максимальные (предельные) сроки действия договоров определенных видов могут устанавливать законы. В остальных случаях стороны вправе самостоятельно установить срок действия договора. Вместе с тем законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств, установленных договором. Это означает, что за пределами срока договорные обязательства в данном случае не должны исполняться, что кредитор вправе отказаться от принятия их исполнения.

Несмотря на то что окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение, необходимо обозначить срок действия договора, например как срок «до полного исполнения сторонами обязательств».

Ответственность сторон заключается в обязанности того, кто нарушит договор, испытывать неблагоприятные последствия.

Ответственность за нарушение обязательств регламентируется нормами ГК РФ. Часть норм носит диспозитивный характер. ГК РФ устанавливает право сторон предусмотреть в договоре следующие случаи: когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков; когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки; когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки.

Расторжение договора — один из способов прекращения обязательств. Обязательства прекращаются полностью или частично по основаниям, предусмотренным ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором.

По общему правилу договор может быть расторгнут только по взаимному соглашению сторон. При этом соглашение о расторжении договора должно соот-

ветствовать форме договора. А вот по требованию одной из сторон расторжение договора допускается только в случаях прямого указания оснований расторжения в законе или договоре, что следует учитывать при оформлении договорных отношений.

Условия о конфиденциальности информации по договору конкретизируют сведения, не подлежащие разглашению сторонами. Условия отнесения информации к сведениям, составляющим коммерческую тайну, обязательность соблюдения конфиденциальности такой информации, а также ответственность за ее разглашение устанавливаются федеральными законами. Право на отнесение информации к информации, составляющей коммерческую тайну, и на определение перечня и состава такой информации принадлежит обладателю такой информации с учетом положений Федерального закона от 29.07.2004 № 98-ФЗ (ред. от 14.07.2022) «О коммерческой тайне», поэтому участник договорных отношений по своему усмотрению устанавливает конфиденциальность тех или иных положений договора.

Споры между сторонами, как правило, разрешаются в соответствии с законодательством РФ в арбитражном порядке независимо от того, предусмотрено данное условие в договоре или нет. Однако стороны могут установить договорную подсудность, т. е. выбрать, какой конкретно суд будет при необходимости разрешать их разногласия.

Существуют и иные пути, например, можно закрепить в договоре обязанность сторон в случае возникновения споров разрешать их в третейском суде, создаваемом самими сторонами, и принимать решения этого суда в качестве обязательных к исполнению.

6. К прочим условиям договора можно отнести:

- ▷ условия о согласовании связи между сторонами;
- ▷ результаты преддоговорной работы после подписания договора;

- ▷ количество экземпляров договора;
- ▷ порядок исправлений по тексту договора;
- ▷ оформление дополнений и изменений к предмету договора.

Несмотря на то что перечисленные элементы не относятся к существенным условиям, исходя из положений ГК РФ они также являются составляющими надежности договора.

7. К реквизитам представителей сторон относятся:

- ▷ наименование организации, идентификационный номер налогоплательщика, код причины постановки на учет;
- ▷ юридический адрес предприятия;
- ▷ местонахождение (почтовые реквизиты);
- ▷ банковские реквизиты (номер расчетного счета, учреждение банка, корреспондентский счет банка, БИК);
- ▷ коды ОКПО, ОКОНХ организации;
- ▷ подписи представителей сторон;
- ▷ дата подписания договора представителями сторон;
- ▷ оттиски печатей организаций.

11.3. Государственное регулирование в обеспечении занятости населения

К важнейшим макроэкономическим показателям и условиям, характеризующим уровень и качество жизни, относится занятость. Под занятостью понимается численность взрослого (старше 16 лет) трудоспособного населения, имеющего работу.

Проблема занятости населения — это проблема вовлечения людей в трудовую деятельность и степень удовлетворения их потребности в труде рабочими местами. Но не все трудоспособное население имеет работу, есть и безработные. Согласно новому российскому законодательству о занятости населения без-

работными признаются граждане в трудоспособном возрасте, которые по независящим от них причинам не имеют работы и заработка (трудового дохода), зарегистрированные в государственной службе занятости в качестве лиц, ищущих работу, способные и готовые трудиться, и которым эта служба не сделала предложений подходящей работы. То есть безработными считаются трудоспособные граждане, не достигшие пенсионного возраста, по независящим от них причинам лишившиеся заработка. Причем лишь те из них, кому служба занятости не предоставила работу.

Безработица (будь то фрикционная, структурная или циклическая) характеризуется как численность взрослого трудоспособного населения, которое не имеет работы и находится в поисках ее. Общая численность занятых и безработных составляет рабочую силу. В рабочую силу включают всех, кто может трудиться и трудится, кто занимается домашним хозяйством, кто ведет самостоятельное дело, кто ищет работу. Сюда не входят, разумеется, те лица, которые не вошли в производство (или в трудовую деятельность) по возрасту — дети или уже вышли из него по возрасту — пенсионеры, а также обучающаяся молодежь (школьники, студенты), инвалиды и военнослужащие. Одним словом, те, кто не мог и не должен был работать, а также те, кто не искал работу [2].

Отсюда следует вывод: добиться такого положения, чтобы занято было все трудоспособное население, невозможно. Ведь одни вступают в рабочую силу, другие выходят из ее состава, третьих увольняют или они сами увольняются, четвертые находятся в поисках работы, т. е. происходит нормальное движение рабочей силы, часть которой на какой-то промежуток времени остается без работы. В США, например, 1/5 всей рабочей силы меняет работу каждый год.

Занятость остается полной при отсутствии циклической безработицы: для достижения полной занято-

сти в расчет не принимается фрикционная и структурная безработица.

Итак, полная занятость не означает отсутствия безработицы.

Неслучайно в западной литературе считается, что естественный уровень безработицы при полной занятости равен сумме фрикционной и структурной безработицы.

Для исчисления безработицы используются различные показатели, но общепринятым, в том числе и в Международной организации труда, является норма безработицы. Она определяется как отношение общего количества безработных к численности рабочей силы, выраженное в процентах. Экономисты Запада считают вполне нормальным и неизбежным явлением естественный уровень безработицы в пределах до 5–6 %. Если занятость рабочей силы составляет 94–95 %, то это и есть достижение полной занятости трудоспособного населения [31].

Что касается проблемы занятости в нашей стране, то государство сняло с себя обязанность каждому гарантировать рабочее место. В порядке компенсации определен статус безработного, открыта регистрация безработных, начата выплата пособий, организуется переобучение.

В России среди безработных более половины имеют высшее и среднее специальное образование. В общей численности безработных составляет свыше 70 % женщин, 30 % молодежь в возрасте 16–29 лет. Около 1 млн человек не желают работать и добывают средства к существованию незарегистрированной коммерческой деятельностью или иными способами. При переходе к рыночной экономике существенно меняется точка зрения на проблему занятости. На смену идеологии всеобщей занятости всего трудоспособного населения, подкрепляемой обязанностью человека участвовать в общественном производстве, приходит концепция

обеспечения свободного выбора формы и вида занятости, т. е. каждый человек вправе свободно избирать место и вид трудовой деятельности и принимать решения об участии в ней.

Законодательством о занятости в РФ предусмотрено, что каждый гражданин страны обладает правом добровольного избрания любого не противоречащего законодательству вида общественно полезной деятельности, свободного выбора места и вида работы, т. е. провозглашается демократический принцип добровольности труда. Запрещается административное принуждение людей к труду [9]. В настоящее время легализованы как законные общественно признанные формы трудовой деятельности: работы на дому, в домашнем хозяйстве, воспитание детей, уход за престарелыми людьми и инвалидами и т. д.

Индивидуальный труд и предпринимательская деятельность приобретают статус столь же общественно признанных форм, как и труд в общественном производстве. Законом предусмотрена профессиональная деятельность российских граждан за рубежом.

На принципах равнодоступности должны иметь место работы по совместительству, временная работа, эпизодические формы занятости, работа по гибкому, скользящему графику.

Принципиальное значение различных форм организации труда состоит в том, что их раскрепощенность, свобода, гибкость соответствуют духу и принципам рыночной экономики.

Законодательство о занятости населения предусматривает целый комплекс гарантий права на труд и мер по предложению (предоставлению) людям подходящей работы с учетом профессии, стажа, возраста, места жительства.

Остановимся на мировом опыте государственного регулирования занятости. В промышленно развитых странах широко используются различные виды соци-

альной помощи безработным, а также различного рода субсидии.

Воздействие государственного регулирования в сфере занятости идет по следующим основным направлениям:

- 1) программы по стимулированию роста занятости и увеличению числа рабочих мест в госсекторе;
- 2) программы по подготовке и переподготовке рабочей силы;
- 3) программы содействия найму рабочей силы.

Государственными субсидиями поощряется частичная занятость или работа неполную рабочую неделю [16].

Для уменьшения безработицы практикуется «досрочный» выход на пенсию. В США, например, в 80-х гг. XX в. период трудовой активности был сокращен для 23 % лиц предпенсионного возраста. В Англии было создано 750 тыс. рабочих мест за счет досрочного ухода на пенсию. Что касается социальной помощи, то она осуществляется несколькими путями: пособие по безработице, денежная поддержка и материальная помощь.

1. *Пособие по безработице.* Это наиболее крупное материальное вспомоществование. Его получают лица, зарегистрированные на бирже труда, имеющие определенный стаж работы и вносившие взносы в фонд по безработице. Кстати, фонд страхования по безработице формируется из трех источников: обязательные взносы предпринимателей; взносы самих работников; дотации бюджета.

И тем не менее пособие по безработице не обеспечивает прожиточного минимума. В силу целого ряда причин пособие получают, как правило, не более половины безработных. К тому же срок получения пособия по безработице ограничен: в ФРГ — 100 недель, Японии — 40, США — 30.

2. *Денежная поддержка.* Это второй этап финансовой помощи не имеющим работы. В одних странах она составляет твердую ставку (например, во Франции), в других, как и пособие по безработице, составляет определенную долю заработка (например, в ФРГ это примерно 60 %). В некоторых странах, в частности в США и Японии, денежная поддержка не осуществляется. В отличие от пособия по безработице, денежная поддержка носит частичный, разовый характер.

3. *Материальная помощь.* Если тот или иной человек не работает и не может по какой-либо причине:

а) найти работу;

б) получать пособие и денежную поддержку;

в) срок получения пособия истек, государство выделяет безработному и его семье: некоторые денежные средства; оплачивает некоторые коммунальные услуги: частично погашает квартплату; выдаются талоны на питание и т. д. Все это делается, чтобы поддержать безработного хотя бы на уровне прожиточного минимума.

Активная политика занятости на рынке труда

Регулирование занятости — совокупность мер государственного прямого и косвенного воздействия на рынок труда с целью достижения поставленных целей. Цели регулирования занятости отражают нормативное состояние рынка труда, которого необходимо достичь, решая актуальные проблемы.

Регулирование занятости имеет несколько уровней:

— общегосударственный уровень, где решаются кардинальные социально-экономические задачи общества, причем большинство принимаемых решений в той или иной степени отражаются на занятости;

— региональный уровень, находящийся в пределах компетенции местных властей и возможностей

соответствующих бюджетов, где принимаются решения по вопросам регулирования рынка труда, включая вопросы сдерживания массового высвобождения работников, расширения социальной помощи безработным и другое;

- локальный уровень, где осуществляются взаимоотношения субъектов рынка труда, конкретного человека с работодателем, Центром занятости, местными органами исполнительной власти.

На всех уровнях регулирование должно осуществляться на основе общеэкономической концепции социально ориентированной рыночной экономики. С этой целью необходимо решить две наиболее важные задачи регулирования занятости.

Первая задача заключается в определении долгосрочной перспективы, предусматривающей стабилизацию общего спроса на труд, и уровней скрытой, частичной безработицы с их последующим снижением, при эффективном использовании занятых и более гибком спросе населения на рабочие места.

Вторая задача, ориентированная на краткосрочную и среднесрочную перспективы, предусматривает воспрепятствование массовому высвобождению потенциальных безработных и резкому увеличению реальной (открытой), в том числе застойной (длительной) безработицы. Здесь также предполагается взаимоувязанное высвобождение работников и создание новых рабочих мест с целью ограничения полного блокирования процессов рационализации занятости [5].

Меры государственного воздействия на рынок труда должны быть оценены с позиции учета интересов работников и предпринимателей. Государственное регулирование занятости должно осуществляться по следующим основным направлениям:

1. Поддержка индивидуальных частных предпринимателей — ремесленничество, надомный труд и т. д., т. е. занятость, не требующая крупных затрат.

2. Создание в регионах частных бюро содействия занятости (без права признания ищущих работу в качестве безработных) для оказания содействия в трудоустройстве и самостоятельной занятости элитарным клиентам (т. е. той профессионально подготовленной части населения, которая никогда не обратится в бюро по трудоустройству или за пособием). Создание таких бюро должно быть исключительным правом органов государственной власти субъектов Федерации.

3. Создание специальных предприятий для организации общественных работ (средства на оплату труда резервируются за счет регионального фонда занятости, средства на материальные затраты — из региональных и местных бюджетов).

4. Организация переобучения работников, подлежащих сокращению, — без прекращения с ними трудового договора.

5. Использование администрациями регионов права на передачу части земельного фонда всем желающим инвесторам (в том числе иностранным) под обязательство создать новые предприятия (новые рабочие места), материальная и финансовая поддержка их создания.

6. Принятие в особых случаях мер по развитию частной индивидуальной деятельности.

7. Создание специальных предприятий для обеспечения надомного труда.

8. Создание предприятий для организации общественных работ по благоустройству, обслуживанию престарелых и т. д.

9. Создание новых казенных предприятий на базе определенных федеральными органами несостоятельных предприятий.

10. Обеспечение специальных программ внутренней миграции населения из кризисных районов [9].

Основные пути содействия занятости населения

Основными направлениями политики содействия занятости населения являются:

- преодоление неблагоприятных тенденций, связанных с падением инвестиционной активности, снижением объема производства, инфляцией;
- сдерживание массового высвобождения работающих граждан, прежде всего на градообразующих предприятиях;
- создание условий для развития занятости в альтернативных негосударственных секторах экономики;
- обеспечение целевой поддержки и защиты граждан, находящихся под риском увольнения;
- осуществление дополнительных мер содействия занятости слабозащищенных категорий населения на рынке труда;
- смягчение последствий длительной безработицы.

В целях смягчения ситуации на рынке труда совместными действиями социальных партнеров (органы государственной власти, местного самоуправления, различные фонды поддержки предпринимательства, службы занятости, агентства Федерального управления по делам о несостоятельности (банкротстве) предприятий, торгово-промышленные палаты, ассоциации и конфедерации предприятий и предпринимателей, базовые учебные заведения) должны осуществляться следующие меры:

- 1) определение приоритетов по созданию и сохранению рабочих мест по отраслям и территориям;
- 2) разработка предложений по созданию и сохранению рабочих мест в регионах с критической ситуацией на рынке труда;
- 3) организация и проведение социальной экспертизы разрабатываемых целевых инвестиционных

программ по вопросам их влияния на создание и сохранение рабочих мест;

- 4) подготовка предложений в законодательные органы по вопросам предоставления налоговых льгот предприятиям, сохраняющим и создающим экономически целесообразные рабочие места.

При оказании финансовой поддержки преимуществ должны получать предприятия, находящиеся на территориях с критической ситуацией на рынке труда, градообразующие, сохраняющие или создающие рабочие места для слаботзащищенных групп неза занятого населения [10].

Прогнозируемое ухудшение ситуации на рынке труда потребует от местных органов законодательной и исполнительной власти, служб занятости принятия дополнительных мер по обеспечению занятости населения в экстремальных условиях на рынке труда, в числе которых:

- разработка программ экстренных краткосрочных мер по снятию социальной напряженности;
- проведение экспертизы финансового состояния предприятий и организаций, осуществляющих массовое высвобождение работников;
- приостановка процесса массового высвобождения работников или его поэтапное проведение;
- увеличение масштаба общественных работ;
- организация опережающего обучения и переподготовки работников предприятия в период проведения реорганизационных и ликвидационных процедур.

В числе мер, направленных на повышение эффективности работы, — укрепление социального партнерства органов местного самоуправления, работодателей, профсоюзов и других социальных партнеров в решении проблем занятости населения.

Программа социальных реформ о занятости и о безработице

Политика на рынке труда в предстоящий период будет направлена на обеспечение рациональной структуры занятости населения, достижение сбалансированности рабочей силы и рабочих мест, предупреждение массовой безработицы, создание новых и повышение эффективности существующих рабочих мест, развитие кадрового потенциала, совершенствование системы обучения, переобучения, переподготовки и повышения квалификации кадров, рост мобильности трудовых ресурсов.

В этих целях намечается активизировать меры по структурной перестройке экономики, стимулированию роста объемов производства, поддержке отечественных производителей, оздоровлению финансового состояния предприятий [32]. Общеэкономическую, бюджетную и кредитную политику предусматривается в большей степени ориентировать на повышение инвестиционной активности и реализацию важнейших целевых инвестиционных программ, на поощрение иностранных инвестиций для создания новых рабочих мест.

Современная ситуация на рынке труда значительно отличается от существовавшей в начале экономической реформы. За последние 4 года численность занятого населения сократилась на 9 %. В настоящее время более 6,5 млн человек не имеют занятия, но активно его ищут. Почти 2,7 млн человек зарегистрированы в органах службы занятости в качестве безработных, растет длительность безработицы.

Изменилась отраслевая структура занятости, уменьшилось число работающих в отраслях обрабатывающей промышленности, особенно в машиностроении и легкой промышленности, несколько возросла занятость в социально-культурных отраслях. В промышленности имеют место регрессивные структурные

сдвиги в пользу добывающих отраслей. Отраслевые структурные изменения вызвали обострение региональных проблем занятости. В 47 субъектах РФ безработица превышает средний уровень по стране, в отдельных городах наблюдается массовая безработица.

Кардинально поменялась структура занятых по формам собственности — в настоящее время треть работающих заняты в частном секторе экономики. Более 4 млн человек работают неполное время или находятся в вынужденных отпусках. Во многом это связано со стремлением администраций предприятий и органов исполнительной власти субъектов РФ сдерживать массовую безработицу. Ускоренно развивается вторичная и самостоятельная занятость, в том числе в теневом секторе экономики.

Осложняется положение с занятостью женщин и молодежи. Для преодоления негативных явлений в сфере занятости и решения поставленных задач на федеральном и региональном уровнях предполагается осуществить:

- проведение сбалансированной инвестиционной и налоговой политики, стимулирующей более полное использование имеющихся рабочих мест, развитие малых предприятий, направлений капитальных вложений как в перспективно развивающиеся отрасли, так и в отрасли традиционной занятости;
- разработку на основе прогнозов социально-экономического развития генеральной схемы развития рабочих мест;
- введение системы стимулирования развития предпринимательства малого и среднего бизнеса, индивидуальной трудовой деятельности, прежде всего в регионах с критической ситуацией на рынке труда;
- оптимизацию масштабов занятости в негосударственном секторе экономики;

- разработку специальных программ по стабилизации занятости в регионах с кризисной ситуацией на рынке труда, монопромышленных городах, районах Крайнего Севера.

Федеральными органами исполнительной власти совместно с органами исполнительной власти субъектов РФ и местного самоуправления будет обеспечено:

- дальнейшее развитие системы непрерывного образования, включая внутрипроизводственное обучение, расширение возможностей самообучения, поддержка опережающего обучения персонала, находящегося под риском увольнения;
- поэтапное осуществление мер по смягчению социальных последствий долговременной (застойной) безработицы;
- расширение структуры и видов общественных работ, условий их организации, проведения и финансирования с учетом качественного состава безработных и социально-экономических потребностей регионов;
- развитие гибких форм занятости;
- реформирование системы назначения и выплаты пособий по безработице, разработка мер, способствующих активному поиску работы, участию в общественных работах и профессиональной переподготовке. При определении минимального размера пособия по безработице отказаться от использования в качестве нормы минимального размера оплаты труда;
- повышение финансовой устойчивости Государственного фонда занятости населения РФ, расширение источников его формирования, введение нового механизма перераспределения средств фонда [20]. Субсидии из фонда занятости будут предоставляться предприятиям только для реализации программ по обеспечению занятости инвалидов, переквалификации работников перед

- их высвобождением, обучению молодежи без отрыва от производства, а также по поддержке лиц, не имеющих работы свыше 6 месяцев;
- осуществление мер по усилению социальной защиты работников, работающих в режиме неполного рабочего дня (недели) или находящихся в отпусках без сохранения заработной платы в связи с временной остановкой производства;
 - разработка специальных программ, направленных на расширение занятости для отдельных социальных групп населения — молодежи, женщин, имеющих малолетних детей, инвалидов;
 - внедрение в практику социальных планов предприятий, осуществляющих массовое высвобождение работников, предусмотрев в них временное изменение условий и режимов труда, досрочный выход на пенсию, дополнительные социальные льготы для увольняемых.

11.5. Основные права граждан на социальное обеспечение

Социальное партнерство представляет собой систему взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленную на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений.

Таким образом, *субъектами социального партнерства являются работники и работодатели* в лице уполномоченных в установленном порядке представителей. При этом каждая из сторон выступает в социальном партнерстве через своих представителей.

Представителями от работников, по общему правилу, являются профессиональные союзы и их объединения, получившие полномочия от коллектива работников (трудовых коллективов) [31]. Непосредственно в организациях, в которых нет профсоюзов (или они малочисленные), представителями работников в случаях, указанных в законе, могут выступать иные избираемые работниками органы.

Интересы работников в социальном партнерстве, при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении соглашений представляют соответствующие профсоюзы, их территориальные организации, объединения профессиональных союзов и объединения территориальных организаций профессиональных союзов.

Первичные профсоюзные организации и их органы представляют в социальном партнерстве на локальном уровне интересы работников данного работодателя, являющихся членами соответствующих профсоюзов.

Две или более первичные профсоюзные организации, объединяющие в совокупности более половины работников данного работодателя, по решению их выборных органов могут создать единый представительный орган для ведения коллективных переговоров, разработки единого проекта коллективного договора и заключения коллективного договора.

Право на ведение коллективных переговоров, подписание соглашений от имени работников на уровне России в целом, а также одного или нескольких ее субъектов, отрасли, территории предоставляется соответствующим профсоюзам (объединениям профсоюзов). При наличии на соответствующем уровне нескольких профсоюзов (объединений профсоюзов) каждому из них предоставляется право на представительство в составе единого представительного органа для ведения коллективных переговоров, формируемого с учетом количества представляемых ими членов

профсоюзов. При отсутствии договоренности о создании единого представительного органа для ведения коллективных переговоров право на их ведение предоставляется профсоюзу (объединению профсоюзов), объединяющему наибольшее число членов профсоюза (профсоюзов)

Представителями работодателя при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении коллективного договора являются *руководитель организации* (или уполномоченные им лица), *работодатель* — индивидуальный предприниматель (лично или уполномоченные им лица) в соответствии с ТК РФ, законами, иными нормативными правовыми актами, учредительными документами организации и локальными нормативными актами.

При проведении коллективных переговоров, заключении или изменении соглашений, разрешении коллективных трудовых споров по поводу их заключения или изменения, а также при формировании и осуществлении деятельности комиссий по регулированию социально-трудовых отношений интересы работодателей представляют соответствующие объединения работодателей [18].

При этом **объединение работодателей** — некоммерческая организация, объединяющая на добровольной основе работодателей для представительства интересов и защиты прав своих членов во взаимоотношениях с профсоюзами, органами государственной власти и органами местного самоуправления.

Объединения работодателей могут создаваться по территориальному (региональному, межрегиональному), отраслевому, межотраслевому, территориально-отраслевому признакам.

Особенности правового положения объединения работодателей устанавливаются Федеральным законом от 27.11.2002 № 156-ФЗ «Об объединениях работодателей».

Представлять работодателей государственных или муниципальных предприятий, а также организаций, финансируемых из соответствующих бюджетов, могут *органы исполнительной власти, органы местного самоуправления*, уполномоченные на представительство законодательством или работодателями.

Представители работников и работодателей участвуют в коллективных переговорах по подготовке, заключению или изменению коллективного договора, соглашения и имеют право проявить инициативу по проведению таких переговоров.

Для подготовки проектов и заключения соглашений, а также для организации контроля за их выполнением на всех уровнях образуются специальные комиссии.

На федеральном уровне образуется постоянно действующая *Российская трехсторонняя комиссия по регулированию социально-трудовых отношений* (РТК), деятельность которой осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 01.05.1999 № 92-ФЗ «О Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений». Членами РТК являются представители общероссийских объединений профсоюзов, общероссийских объединений работодателей, Правительства РФ.

В субъектах РФ могут образовываться трехсторонние комиссии по регулированию социально-трудовых отношений, деятельность которых осуществляется в соответствии с законами субъектов РФ [8].

На территориальном уровне могут образовываться трехсторонние комиссии по регулированию социально-трудовых отношений, деятельность которых осуществляется в соответствии с законами субъектов РФ, положениями об этих комиссиях, утверждаемыми представительными органами местного самоуправления.

На отраслевом уровне могут образовываться комиссии для ведения коллективных переговоров, подготов-

ки проектов отраслевых (межотраслевых) соглашений и их заключения. Отраслевые (межотраслевые) комиссии могут образовываться как на федеральном уровне, так и на уровне субъекта РФ.

Если соглашения предусматривают полное или частичное финансирование из бюджетов всех уровней, то они заключаются при обязательном участии *представителей соответствующих органов исполнительной власти и органов местного самоуправления*, являющихся стороной соглашения.

На локальном уровне образуется *комиссия* для ведения коллективных переговоров, подготовки проекта коллективного договора и заключения коллективного договора.

Представители работников и работодателей участвуют в коллективных переговорах по подготовке, заключению или изменению коллективного договора, соглашения и имеют право проявить инициативу по проведению таких переговоров.

Коллективный договор регулирует социально-трудовые отношения в организации или у индивидуального предпринимателя (ст. 40 ТК РФ). На федеральном, межрегиональном, региональном, отраслевом (межотраслевом) и территориальном уровнях социального партнерства могут заключаться также и различные соглашения.

Основанием возникновения данных правоотношений является момент получения стороной социального партнерства предложения в письменной форме о начале коллективных переговоров. Проекты коллективных договоров и соглашений разрабатываются в ходе коллективных переговоров. Порядок разработки проектов коллективных договоров и соглашений определяется сторонами и федеральными законами (ст. 42, 47 ТК РФ).

Основания изменения данных правоотношений закреплены в ст. 44, 49 ТК РФ, устанавливающих правило о том, что изменения и дополнения коллективных до-

говоров и соглашений производятся в порядке, определенном для их заключения.

Прекращаются правоотношения по социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и соглашений после подписания соответствующих коллективных договоров и соглашений.

К числу вопросов, относящихся к сфере регулируемых корпоративно, относится и установление определенных льгот в области социального обеспечения. Этим правом пользуются многие коллективы корпораций. Но их желание в этом плане не беспредельно. Статья 5 КЗоТ устанавливает, что улучшение правового положения работников, предоставление им дополнительных по сравнению с законодательством льгот может осуществляться на предприятиях только в пределах их собственных средств. Социальное обеспечение, производимое корпорациями в отношении персонала, может осуществляться по следующим направлениям:

1. Питание (обеспечение бесплатными или частично оплачиваемыми обедами, дотации на питание и др.).

2. Жилье (выдача ссуды на строительство жилья, частичная или полная оплата строящегося или предоставляемого жилья и др.).

3. Спорт (оплата абонементов в бассейн и другие спортивные учреждения, надбавки к заработной плате тем, кто регулярно занимается бегом и, соответственно, не пользуется бюллетенями, тем, кто бросил курить, и др.).

4. Медицинское обслуживание (доплаты медикам, работающим на предприятии, за снижение заболеваемости, за дополнительное обслуживание на дому и др.).

5. Ветераны (дополнительные пенсии ветеранам, участникам и инвалидам ВОВ, пенсионерам, получившим трудовое увечье или профессиональное за-

болевание на производстве, единовременное пособие работникам, выходящим на пенсию, пособия по безработице, пособия на погребение и др.).

6. Социально-культурные мероприятия (оплата путевок в санатории и дома отдыха, путешествий, обучения в вузах и техникумах, институтах повышения квалификации и т. п., мероприятий в связи с юбилеями, билетов в зрелищные учреждения, проезда к месту учебы и др.).

7. Медицинское страхование. Оно осуществляется в двух формах: обязательное и добровольное (дополнительное). Обязательное медицинское страхование производится из специального фонда предприятия в размере, устанавливаемом Правительством РФ. Добровольное медицинское страхование может осуществляться за счет прибыли предприятия на основе договора со страховой медицинской организацией, в котором определяется, в течение какого срока и на какие виды медицинского обслуживания могут рассчитывать работники корпорации.

8. Дети (оплата содержания детей в детских учреждениях, пособия по случаю рождения ребенка, дополнительные оплачиваемые отпуска, в том числе женщинам, воспитывающим детей в возрасте до трех лет, материальная помощь на оздоровление детей и др.). Вкладывая значительные средства в социальное обеспечение своих работников, акционерное общество в целом многое выигрывает. Выгоды от социального обеспечения состоят в том, что:

- повышается производительность труда работников;
- к выполнению работ привлекается более здоровая рабочая сила, что, во-первых, влияет на качество труда и, во-вторых, позволяет снизить потери из-за болезни;
- сокращается текучесть кадров из-за неудовлетворенности условиями труда;

- меньше распространяется инфекция на производстве;
- исключаются забастовки.

Нормативное регулирование социального обеспечения в основном осуществляется с помощью различных корпоративных актов. Иногда эти положения сосредоточиваются в одном комплексном корпоративном акте, например в Коллективном договоре или в Положении о персонале. Встречаются немногочисленные случаи, когда корпорация издает по социальным вопросам единый специальный корпоративный акт (например, Социальный кодекс АО). Гораздо чаще даже в крупных корпорациях предпочитают каждому направлению социального развития коллектива посвящать отдельный корпоративный акт: Положение об оплате отпусков женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, Положение об условиях обеспечения работников предприятия жилой площадью, Положение о материальной помощи (пенсиях) пенсионерам и др. В заключение необходимо отметить, что трудовые отношения — это тот «нерв», от которого напрямую зависит функционирование социального организма, называемого корпорацией. Поэтому в ходе их регулирования от органов управления корпорацией требуется вдумчивость и взвешенность в принятии решений.

12.2. Государственный и муниципальный контроль как средство защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности

Полноценное развитие предпринимательства и, как следствие, всей экономики страны в целом невозможны без эффективной системы контроля за данной деятельностью со стороны государства.

Контролю отведена значительная роль в механизме государственного регулирования предпринимательской деятельности. Это вызвано прежде всего необходимостью обеспечить публичные интересы государства, а также защитить права субъектов предпринимательства при осуществлении контрольных мероприятий. Создание действенного механизма государственного и муниципального контроля в сфере предпринимательской деятельности является одной из важнейших задач государства.

Недостаточная эффективность системы контроля, административные барьеры, дублирование функций контрольно-надзорными органами различных уровней власти, неоправданно большое количество предъявляемых к предпринимателям требований создают препятствия для предпринимателей и в конечном итоге мешают развитию предпринимательской деятельности.

При осуществлении контрольно-надзорных мероприятий встречаются нарушения прав субъектов предпринимательства со стороны публичных органов власти. Среди наиболее распространенных нарушений прав предпринимателей при осуществлении государственного контроля можно назвать нарушение сроков проведения контроля, а также порядка привлечения к ответственности, осуществление проверок без соответствующего правового основания и т. д.

Эффективный государственный и муниципальный контроль, осуществляемый должным образом, служит важным средством защиты интересов субъектов. Однако для их обеспечения необходима четко и слаженно работающая система, способная гарантировать неукоснительное исполнение предпринимателями законодательно установленных требований.

Понятие и принципы государственного контроля. Контроль служит одним из средств государственного регулирования предпринимательской деятельности [6].

Понятие «контроль» означает постоянное наблюдение, проверку чего-либо или кого-либо. Соответственно, государственный контроль в сфере предпринимательской деятельности представляет собой систему проверки и наблюдения за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями требований НПА при осуществлении предпринимательской деятельности.

Вопросы государственного контроля и надзора регулируются отдельными нормативными правовыми актами, в числе которых Закон о защите прав юридических лиц.

Согласно ст. 2 Закона о защите прав юридических лиц государственный контроль — это деятельность уполномоченных органов государственной власти (федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов РФ), направленная на предупреждение, выявление и пресечение нарушений юридическими лицами, их руководителями и иными должностными лицами, индивидуальными предпринимателями, их уполномоченными представителями требований, установленных Законом о защите прав юридических лиц, другими федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними иными НПА РФ, законами и иными НПА субъектов РФ.

Контроль осуществляется путем организации и проведения проверок субъектов предпринимательской деятельности, принятия предусмотренных законодательством РФ мер по пресечению и (или) устранению последствий выявленных нарушений. Также в задачи указанных уполномоченных органов государственной власти входят систематическое наблюдение за исполнением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями обязательных требований законодательства, анализ и прогнозирование исполнения данных требований.

Сущность государственного контроля выражается в следующем:

- деятельность специально уполномоченных органов власти и должностных лиц в пределах установленной компетенции;
- наблюдение за функционированием подконтрольного объекта, находящегося в состоянии подчиненности по отношению к субъекту контрольной деятельности;
- получение полной достоверной информации о соблюдении норм действующего законодательства подконтрольным объектом;
- соответствие деятельности подконтрольного объекта как законности, так и целесообразности;
- принятие мер по предупреждению правонарушений, связанных с деятельностью подконтрольного объекта, и недопущению вредных последствий;
- выявление причин и условий, способствующих совершению подконтрольным объектом правонарушений, их нейтрализация и устранение;
- применение мер ответственности (дисциплинарной и материально-правовой);
- организация наиболее рационального (эффективного) режима функционирования подконтрольного объекта.

В правовом государстве основополагающим принципом государственного контроля является соблюдение прав и свобод субъектов предпринимательской деятельности.

Правовые меры по защите прав и интересов субъектов предпринимательской деятельности от злоупотреблений со стороны контролирующих органов содержатся в Законе о защите прав юридических лиц.

Данный закон декларирует основные принципы защиты прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного

контроля (рис. 12.1). Все принципы государственного контроля за предпринимательской деятельностью тесно взаимосвязаны: они взаимодействуют между собой, дополняют друг друга и образуют единую систему [15].

Виды государственного контроля за предпринимательской деятельностью различаются в зависимости от оснований его классификации (табл. 12.1).

Цель и значение государственного контроля за осуществлением предпринимательской деятельности. Государственный контроль представляет собой сложное явление со множеством сторон и форм своего проявления. Он характеризуется как функция государства, одна из ветвей государственной власти («контрольная власть»), самостоятельная форма государственной деятельности.

Целью государственного контроля за осуществлением предпринимательской деятельности в соответствии с Законом о защите прав юридических лиц (ст. 2) является предупреждение, выявление и пресечение нарушений юридическими лицами, их руководителями и иными должностными лицами, индивидуальными предпринимателями, их уполномоченными представителями требований, установленных НПА РФ.

Значение государственного контроля выражается в том, что при его осуществлении проверяются, во-первых, соблюдение установленного правопорядка в процессе финансовой деятельности органами государственной власти и местного самоуправления, предприятиями, учреждениями, гражданами и, во-вторых, экономическая обоснованность и эффективность осуществляемых действий, соответствие их задачам управления государством и муниципальных образований [26].

Выделяются следующие задачи контроля: наблюдение за функционированием соответствующего подконтрольного объекта; получение объективной и достоверной информации о состоянии законности

Таблица 12.1

Классификация видов государственного контроля за предпринимательской деятельностью

Основания классификации	Виды
1	2
В зависимости от сферы применения	<ul style="list-style-type: none"> — банковский надзор; — бюджетный контроль; — валютный контроль; — государственный метрологический контроль; — государственный строительный надзор; — контроль безопасности при использовании атомной энергии; — контроль объектов, признаваемых опасными, а также особо важных и режимных объектов; — налоговый контроль; — страховой надзор; — санитарно-карантинный, карантинный фитосанитарный и ветеринарный контроль; — таможенный контроль; — транспортный контроль; — финансовый контроль

1	2
<p>В зависимости от стадии предпринимательской деятельности, на которой осуществляется контроль</p>	<p>— предварительный (профилактический, превентивный) контроль, направленный на выявление условий и предпосылок нарушения норм законодательства и на предотвращение совершения правонарушений. Предварительный государственный контроль осуществляется перед принятием подконтрольным органом управленческого решения или совершением какого-либо действия;</p> <p>— текущий контроль, осуществляемый в процессе предпринимательской деятельности с целью установления ее соответствия в течение всего периода функционирования подконтрольного органа — например, к нему относится проверка соответствия предприятий общественного питания санитарно-эпидемиологическим требованиям или наблюдение за техническим состоянием эксплуатируемых средств общественного транспорта;</p> <p>— последующий контроль, нацеленный на проверку соблюдения указаний государственных органов и исполнения их решений хозяйствующими субъектами. При этом оценивается не только соответствие решения или действия хозяйствующего субъекта требованиям действующего законодательства, но и целесообразность, обоснованность и эффективность предпринятых действий</p>

1	2
По характеру и объему объекта контроля	<p>— общий государственный контроль, охватывающий все направления деятельности подконтрольного объекта. Общий контроль заключается в систематической проверке соответствия решений и действий подконтрольного объекта законодательству, укреплении государственной дисциплины и законности, изучении обоснованности и реальности решений подконтрольного органа, совершенствовании практики разработки и принятия таких решений.</p> <p>Общий контроль выполняет функцию предупреждения правонарушений и служит основой для проведения специального контроля;</p> <p>— специальный контроль, осуществляемый по какому-либо конкретному направлению деятельности, какому-либо конкретному вопросу. Специальный контроль осуществляют органы, в полномочия которых входит проверка определенного вида деятельности. Можно выделить финансовый контроль, валютно-экспортный контроль, контроль за состоянием правопорядка, контроль за соблюдением антимонопольного законодательства, мониторинг состояния окружающей среды, контроль за уплатой налогов, контроль соблюдения законодательства по противодействию экстремизму и другие виды</p>
В зависимости от субъекта деятельности	<p>— контроль Президента РФ;</p> <p>— контроль органов представительной (законодательной) власти;</p> <p>— контроль органов исполнительной власти;</p> <p>— контроль органов судебной власти</p>

1	2
В зависимости от пред- мета контроля	— контроль в сфере регулирования производства товаров; — контроль в сфере выполнения работ; — контроль в сфере оказания услуг

и дисциплины; принятие мер по предотвращению и устранению нарушений законности и дисциплины; выявление причин и условий, способствующих правонарушениям; принятие мер по привлечению к ответственности лиц, виновных в нарушении законности и дисциплины.

Современное развитие экономических отношений предполагает обеспечение эффективности хозяйственного оборота и экономической безопасности общества. Публичная власть, создавая условия для занятия предпринимательской деятельностью, вправе рассчитывать на то, что субъекты будут осуществлять ее в рамках, очерченных законом, т. е. добросовестно исполнять налоговые обязанности, предоставлять достоверную информацию об учредителях, месте нахождения и т. д.

Функции государственного контроля за предпринимательской деятельностью. К числу таких функций следует отнести в первую очередь *превентивную функцию*, которая имеет целью предупреждение (недопущение) нарушений прав и законных интересов граждан, общества и государства в целом и обусловлена непосредственно самим фактом действия такого контроля (рис. 12.1).

Кроме этого, большое значение имеет *информационная функция*, которая создает для органов власти возможность получить данные о состоянии законности в предпринимательстве и на этой основе при необходимости вносить изменения в нормативно-правовой материал.

Функцией, связанной с применением санкций к хозяйствующим субъектам, является *карательная* как мера ответственности субъектов предпринимательской деятельности. *Восстановительная функция* государственного контроля обусловлена защитой законных прав и интересов субъектов, нарушенных неправомерным поведением хозяйствующего субъекта.



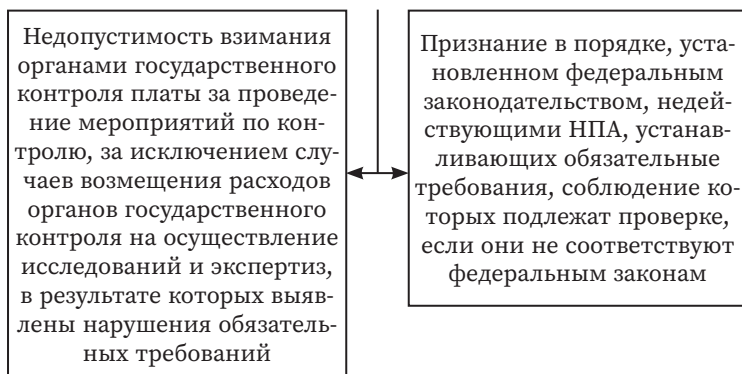


Рис. 12.1. Виды принципов государственного контроля

Ни одно государство не может развиваться без эффективной системы государственного управления и контроля [41]. Особое значение проблема государственного контроля имеет для современного этапа развития российской государственности, когда продолжает совершенствоваться система государственного управления.

Контроль — это одно из средств государственного регулирования предпринимательской деятельности. Государственный контроль осуществляется государственными органами, его следует рассматривать как одну из форм реализации государственной власти.

Отдельные аспекты государственного контроля и надзора регулируются отдельными НПА, базовым из которых является Закон о защите прав юридических лиц, содержащий систему взаимосвязанных принципов государственного контроля.

Виды государственного контроля различаются в зависимости от оснований классификации.

В современных условиях контроль в российских организациях приобретает характер основы, присутствующей на всех уровнях управления.

Эффективный государственный контроль является гарантией успешного развития предпринимательской деятельности.

Нормативные правовые акты, регулирующие государственный и муниципальный контроль за осуществлением предпринимательской деятельности.

Законодательную базу государственного контроля и муниципального контроля за предпринимательской деятельностью на федеральном уровне в настоящее время составляют Закон о защите прав юридических лиц и около 90 отраслевых федеральных законов, регламентирующих отдельные виды государственного контроля.

Федеральные законы, содержащие нормы о государственном контроле, можно условно классифицировать по следующим основаниям:

- регулирующие общее состояние определенного вида рынка (Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»);
- устанавливающие правовое положение действующих на рынке субъектов (Закон об АО);
- регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности (Федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», Закон о рекламе);
- совмещающие в себе сферы регулирования второй и третьей группы, т. е. устанавливающие правовое положение субъектов, занимающихся каким-либо видом предпринимательства (Закон о банках);
- устанавливающие требования к предпринимательской деятельности (Закон о лицензировании) [39].

В соответствии со ст. 1 Закона о защите прав юридических лиц его положения распространяются на отношения в области организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля и защиты прав юридических лиц и индиви-

дуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля, муниципального контроля и устанавливают:

- порядок организации и проведения проверок юридических лиц, индивидуальных предпринимателей органами, уполномоченными на осуществление государственного контроля (надзора), муниципального контроля;
- порядок взаимодействия органов, уполномоченных на осуществление государственного контроля (надзора), муниципального контроля, при организации и проведении проверок;
- права и обязанности органов, уполномоченных на осуществление государственного контроля (надзора), муниципального контроля, их должностных лиц при проведении проверок;
- права и обязанности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля, меры по защите их прав и законных интересов.

Особенности государственного контроля в сфере предпринимательских соглашений указаны в Законе о защите конкуренции, где уточняются предмет, основания и порядок осуществления государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства.

Подзаконная нормативно-правовая основа государственного и муниципального контроля также имеет общую и специальную (отраслевую) часть. Общую часть образуют:

- постановления Правительства РФ (от 16.07.2009 № 584 «Об уведомительном порядке начала осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности»; от 05.04.2010 № 215 «Об утверждении Правил подготовки докладов об осуществлении государственного контроля

- (надзора), муниципального контроля в соответствующих сферах деятельности и об эффективности такого контроля (надзора)»; от 30.06.2010 № 489 «Об утверждении Правил подготовки органами государственного контроля (надзора) и органами муниципального контроля ежегодных планов проведения плановых проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»; от 15.12.2012 № 1311 «О порядке оплаты услуг экспертов и экспертных организаций, а также возмещения расходов, понесенных ими в связи с участием в мероприятиях по контролю»);
- приказ Министерства экономического развития РФ от 30.04.2009 № 141 «О реализации положений Федерального закона «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля»»;
 - приказы Генеральной прокуратуры РФ (от 11.08.2010 № 313 «О порядке формирования органами прокуратуры ежегодного сводного плана проведения плановых проверок юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и от 27.03.2009 № 93 «О реализации Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля»»).

Отраслевая часть подзаконной нормативно-правовой основы государственного и муниципального контроля состоит из более 40 постановлений Правительства РФ [30]. Они изданы в развитие Закона о защите прав юридических лиц и утверждают Положения об осуществлении отдельных видов контроля либо закрепляют (в установленных законами случаях) определенные особенности осуществления отдельных видов контроля (например, постановление Правительства РФ

от 23.11.2009 № 944 «Об утверждении перечня видов деятельности в сфере здравоохранения, сфере образования и социальной сфере, осуществляемых юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, в отношении которых плановые проверки проводятся с установленной периодичностью»). В отраслевую часть также входит несколько десятков различных ведомственных актов, среди которых следует особо выделить административные регламенты исполнения контрольно-надзорных функций.

В число рассматриваемых подзаконных актов входят и указы Президента РФ, которые в качестве средства регулирования предпринимательских отношений призваны восполнить пробелы в законодательном решении тех или иных вопросов, но при этом не должны противоречить Конституции РФ, например, Указ Президента РФ от 28.02.1995 № 221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» и др.

Контроль и надзор характеризуются более расширенно в Указе Президента РФ от 09.03.2004 № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти». К соответствующим контрольным и надзорным функциям федеральных служб документ относит следующие:

- осуществление действий по контролю и надзору за исполнением органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами, юридическими лицами и гражданами установленных Конституцией РФ, федеральными конституционными законами, федеральными законами и другими НПА общеобязательных правил поведения;
- выдача органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами разрешений (лицензий) на осуществление определенного вида деятельности и (или)

конкретных действий юридическим лицам и гражданам;

- регистрация актов, документов, прав, объектов, а также издание индивидуальных правовых актов.

Большой массив источников предпринимательского права представляют собой нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, принятые в соответствии с их компетенцией. Наибольшее значение среди них имеют акты ведомств, действующих непосредственно в экономической сфере, таких как Министерство финансов РФ, Министерство экономического развития РФ, Федеральное агентство по управлению государственным имуществом, Федеральная антимонопольная служба и др.

В силу федеративного устройства нашего государства и в соответствии с Конституцией РФ многие сферы общественной жизни, в том числе предпринимательская деятельность, регулируются нормативными актами субъектов РФ.

Виды государственных органов, осуществляющих контроль за предпринимательской деятельностью [15].

В зависимости от того, кем осуществляется контроль, и характера полномочий контролирующих органов выделяются четыре вида контроля, которые в определенной степени влияют на предпринимательскую деятельность (рис. 12.2).

В соответствии с п. 5 ст. 101 Конституции РФ для осуществления контроля за исполнением федерального бюджета Совет Федерации и Государственная Дума Федерального Собрания РФ образуют Счетную палату, состав и порядок деятельности которой определяются Федеральным законом от 05.04.2013 № 41-ФЗ «О Счетной палате Российской Федерации». Согласно закону это постоянно действующий орган государственного финансового контроля. Счетная палата РФ, обладая организационной и функциональной независимо-

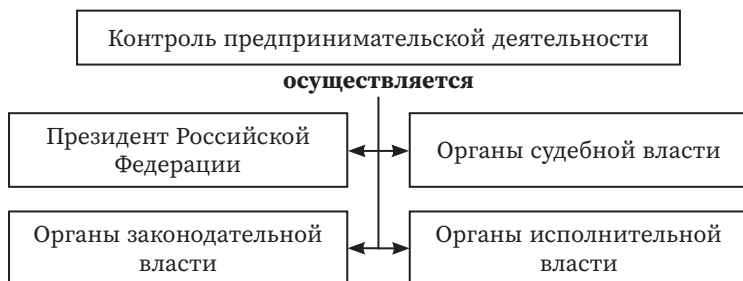


Рис. 12.2. Схема государственных органов, осуществляющих контроль за предпринимательской деятельностью

стью, организует и осуществляет контроль за своевременным исполнением доходных и расходных статей федерального бюджета и бюджетов федеральных внебюджетных фондов по объемам, структуре и целевому назначению.

Задачами Счетной палаты РФ являются:

- определение эффективности и целесообразности расходов государственных средств и использования федеральной собственности;
- оценка обоснованности доходных и расходных статей проектов федерального бюджета и бюджетов федеральных внебюджетных фондов (т. е. хотя функционал Счетной палаты РФ не предусматривает непосредственного контроля за предпринимательской сферой, однако этот орган оказывает существенное влияние на деятельность предпринимателей).

Правовыми формами воздействия Счетной палаты РФ на нарушителей, в том числе на виновных в нецелевом использовании государственных средств при осуществлении предпринимательской деятельности, являются представления и предписания [13].

Федеральный закон о федеральном бюджете, ежегодно принимаемый Федеральным Собранием РФ, со-

держит в себе важнейшие элементы, которые, являясь прежде всего бюджетными обязательствами государства, имеют хозяйственно-правовую направленность. К ним относятся перечень федеральных целевых программ, намечаемых к финансированию за счет средств федерального бюджета, перечень и объемы поставок продукции для федеральных государственных нужд по укрупненной номенклатуре, намечаемые проектировки развития государственного сектора экономики, куда кроме государственных унитарных предприятий включаются хозяйственные общества, в уставном капитале которых более 50 % акций (долей) принадлежит РФ или субъекту РФ. В процессе исполнения федерального бюджета указанные документы трансформируются в обязательства, сторонами которых выступают государственные органы и коммерческие либо некоммерческие организации.

Принятие Закона о защите прав юридических лиц ознаменовало начало важного этапа в развитии законодательства о государственном контроле за предпринимательской деятельностью. Предмет действия этого акта ограничен понятием государственного контроля, определение которого содержится в законе, суть его состоит в проведении проверок выполнения субъектами предпринимательской деятельности обязательных требований к товарам (работам, услугам), установленных федеральными законами или иными НПА.

К обязательным требованиям относятся, в частности, те, которые установлены государственными стандартами, а также обеспечивают безопасность продукции, работ и услуг для окружающей среды, жизни, здоровья и имущества людей, техническую и информационную совместимость, взаимозаменяемость продукции, единство методов контроля и маркировки. Обязательные требования к безопасности товаров (работ, услуг) устанавливаются также санитарными и ветеринарными правилами и нормами.

Нормами Закона о защите прав юридических лиц должны руководствоваться при осуществлении государственного и муниципального контроля за соблюдением обязательных требований к товарам (работам, услугам) следующие органы федеральной исполнительной власти: Федеральное агентство по техническому регулированию и метрологии (Росстандарт), Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ, Министерство здравоохранения РФ, Министерство экономического развития РФ, Министерство сельского хозяйства РФ и некоторые другие ведомства [12].

Кардинальные изменения в осуществлении контроля за предпринимательской деятельностью связаны с реформированием в 2004 г. системы и структуры федеральных органов исполнительной власти. В соответствии с Указом Президента РФ от 09.03.2004 № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» наряду с федеральными министерствами и федеральными агентствами были выделены федеральные службы.

Под функциями по контролю в соответствии с Указом понимается осуществление действий по контролю за исполнением органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими лицами и гражданами установленных Конституцией РФ, федеральными законами и другими НПА общеобязательных правил поведения.

К функциям федеральных служб относятся также: выдача юридическим лицам и гражданам разрешений на осуществление определенного вида деятельности и (или) конкретных действий; регистрация актов, документов, прав, объектов, а также издание индивидуальных правовых актов. Таким образом, федеральная служба является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в том числе функции

по контролю и надзору в установленной сфере предпринимательской деятельности.

Необходимо отметить, что ряд федеральных служб входит в состав соответствующих министерств РФ, а часть находится в непосредственном подчинении Президенту РФ или Правительству РФ. В систему министерств хозяйственно-экономического профиля, как правило, входят федеральные агентства. Так, в ведение Министерства промышленности и торговли РФ входит Росстандарт, Министерству транспорта РФ подведомственны четыре федеральных агентства и федеральная служба (по надзору в сфере транспорта), Министерству сельского хозяйства РФ — федеральная служба и федеральное агентство, Министерству экономического развития РФ — три службы и два агентства.

В соответствии с Указом Президента РФ от 20.05.2004 № 649 «Вопросы структуры федеральных органов исполнительной власти» федеральные службы, подведомственные Правительству РФ, уполномочены осуществлять функции по принятию НПА в рамках своей компетенции [27]. В частности, это относится к Федеральной антимонопольной службе, Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору.

Федеральная антимонопольная служба, которой в соответствии с Указом Президента РФ от 21.07.2015 № 373 «О некоторых вопросах государственного управления и контроля в сфере антимонопольного и тарифного регулирования» были переданы полномочия упраздненной данным Указом Федеральной службы по тарифам, осуществляет контроль по вопросам, связанным с определением (установлением) и применением цен (тарифов) в сфере деятельности субъектов естественных монополий регулирования, о применении методов регулирования в части определения (установления) цен (тарифов) и осуществления контроля по вопросам, связанным с определением (установле-

нием) и применением цен (тарифов). Она направляет физическим и юридическим лицам обязательные для исполнения предписания, принимает решения о включении в реестр субъектов естественных монополий либо об исключении из него. Федеральная служба по тарифам вправе издавать индивидуальные акты, обязательные для исполнения предпринимателями.

Одной из форм непосредственного контроля за предпринимательской деятельностью является контроль лицензирующим органом соблюдения лицензиатом лицензионных требований и условий.

Лицензирующие органы в пределах своей компетенции вправе:

- проверять деятельность лицензиата на предмет ее соответствия лицензионным требованиям и условиям;
- запрашивать и получать от лицензиата объяснения и справки по возникающим при проверках вопросам;
- составлять на основании результатов проверок акты (протоколы) с указанием конкретных нарушений;
- выносить решения, обязывающие лицензиата устранить выявленные нарушения, и устанавливать сроки устранения таких нарушений;
- выносить предупреждение лицензиату.

Одним из характерных примеров непосредственного контроля за предпринимательской деятельностью является *валютный контроль*, призванный обеспечить соблюдение валютного законодательства при валютных операциях.

Валютный контроль в РФ осуществляется Правительством РФ, органами валютного контроля: Федеральной службой финансово-бюджетного надзора (Росфиннадзор), Центральным банком РФ и агентами валютного контроля.

Органы и агенты валютного контроля в пределах своей компетенции контролируют и проверяют проводимые в РФ резидентами и нерезидентами валютные операции, соответствие этих операций законодательству, условиям лицензий и разрешений, а также соблюдение резидентами и нерезидентами актов органов валютного контроля.

Органы валютного контроля определяют порядок и формы учета, отчетности и документации по валютным операциям резидентов и нерезидентов [40].

Судебная ветвь государственной власти также имеет контрольные полномочия. Так, согласно АПК РФ арбитражные суды в порядке административного судопроизводства рассматривают экономические споры, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, и иные дела, связанные с осуществлением организациями и гражданами предпринимательской и иной экономической деятельности — в частности, об оспаривании НПА, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской деятельности, о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность, обязательных платежей и санкций и т. п.

Формы контрольной деятельности органов исполнительной власти.

Государственный и муниципальный контроль осуществляется в следующих формах:

- проведение проверок, которые представляют собой совокупность мероприятий по контролю и надзору;
- принятие предусмотренных законодательством мер по пресечению и (или) устранению последствий выявленных нарушений;
- систематическое наблюдение за исполнением обязательных требований;

— анализ и прогнозирование состояния исполнения обязательных требований.

Виды проверок изображены на рис. 12.3.

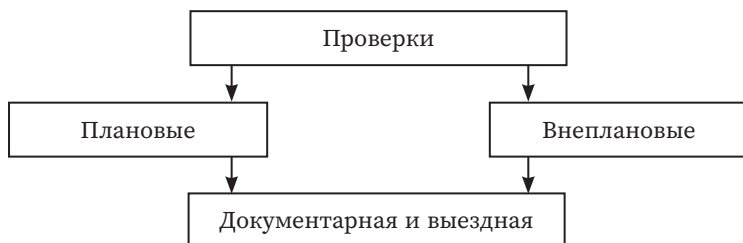


Рис. 12.3. Классификации проверок

В соответствии со ст. 2 Закона о защите прав юридических лиц под *проверкой* понимается совокупность проводимых органом государственного контроля (надзора) или органом муниципального контроля в отношении юридического лица, индивидуального предпринимателя мероприятий по контролю для оценки соответствия осуществляемых ими деятельности или действий (бездействия), производимых и реализуемых ими товаров (выполняемых работ, предоставляемых услуг) обязательным требованиям и требованиям, установленным муниципальными правовыми актами.

При этом общими являются требования о том, чтобы проверка проводилась уполномоченными органами, а также о том, чтобы все мероприятия по контролю соответствовали предмету контроля [27].

Закон о защите прав юридических лиц выделяет плановые и внеплановые проверки предпринимателей. В соответствии со ст. 9 Законом о защите прав юридических лиц *предметом плановой проверки* является соблюдение юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем в процессе осуществления деятельности обязательных требований и требований, установленных муниципальными правовыми актами,

а также соответствие сведений, содержащихся в уведомлении о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности, обязательным требованиям.

Плановые проверки проводятся на основании разрабатываемых органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля в соответствии с их полномочиями ежегодных планов. При этом все указанные планы должны быть доведены до сведения заинтересованных лиц посредством их размещения на официальных сайтах проверяющих органов в сети Интернет либо иным доступным способом.

Закон о защите прав юридических лиц (ч. 8 ст. 9) исчерпывающим образом закрепляет основание для включения плановой проверки в ежегодный план проведения плановых проверок. Им является истечение трех лет со дня:

- государственной регистрации юридического лица, индивидуального предпринимателя;
- окончания проведения последней плановой проверки юридического лица, индивидуального предпринимателя;
- начала осуществления юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем предпринимательской деятельности в соответствии с представленным уведомлением о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности.

Важной особенностью Закона о защите прав юридических лиц является также и то, что *плановые проверки не могут проводиться чаще чем один раз в три года.*

О проведении плановой проверки юридическое лицо, индивидуальный предприниматель уведомляются проверяющим органом не позднее чем в течение трех рабочих дней до начала ее проведения посредством направления копии распоряжения или приказа

руководителя, заместителя руководителя проверяющего органа о начале проведения плановой проверки заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении или иным доступным способом (ч. 12 ст. 9 Закона о защите прав юридических лиц).

Предметом внеплановой проверки являются соблюдение юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем в процессе осуществления деятельности обязательных требований и требований, установленных муниципальными правовыми актами, выполнение предписаний проверяющих органов, проведение мероприятий по предотвращению причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, по обеспечению безопасности государства, по предупреждению возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, по ликвидации последствий причинения такого вреда.

Основаниями для проведения внеплановой проверки согласно ст. 10 Закона о защите прав юридических лиц являются:

1) истечение срока исполнения юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем ранее выданного предписания об устранении выявленного нарушения обязательных требований и (или) требований, установленных муниципальными правовыми актами;

2) поступление в проверяющие органы обращений и заявлений граждан, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, информации от органов государственной власти, органов местного самоуправления, из средств массовой информации о следующих фактах:

- возникновении угрозы причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, безопасности государства,

а также угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

- причинении вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, безопасности государства, а также возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;
- нарушении прав потребителей (в случае обращения граждан, права которых нарушены);

3) приказ (распоряжение) руководителя органа государственного контроля (надзора), изданный в соответствии с поручениями Президента РФ, Правительства РФ и на основании требования прокурора о проведении внеплановой проверки в рамках надзора за исполнением законов по поступившим в органы прокуратуры материалам и обращениям.

Кроме этого, все проверки в зависимости от предмета и места проведения разделены на *документарные* и *выездные*. Как документарная, так и выездная проверка может быть проведена в ходе проведения и плановых, и внеплановых проверок.

Предметом документарной проверки в соответствии со ст. 11 Закона о защите прав юридических лиц являются сведения, содержащиеся в документах юридического лица, индивидуального предпринимателя, устанавливающих их организационно-правовую форму, права и обязанности, документы, используемые при осуществлении их деятельности и связанные с исполнением ими обязательных требований и требований, установленных муниципальными правовыми актами, исполнением предписаний и постановлений органов государственного контроля (надзора), органов муниципального контроля. Документарная проверка проводится по месту нахождения проверяющего органа.

Если достоверность сведений, содержащихся в документах, имеющих в распоряжении проверяющего органа, вызывает обоснованные сомнения либо эти

сведения не позволяют оценить исполнение юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем обязательных требований или требований, установленных муниципальными правовыми актами, проверяющий орган направляет в адрес юридического лица, индивидуального предпринимателя мотивированный запрос с требованием представить иные необходимые для рассмотрения в ходе проведения документарной проверки документы. К запросу прилагается заверенная печатью копия распоряжения или приказа руководителя, заместителя руководителя проверяющего о проведении проверки либо его заместителя о проведении документарной проверки (ст. 11 Закона о защите прав юридических лиц). При этом действует общее правило о том, что проверяющий орган не вправе требовать у юридического лица, индивидуального предпринимателя сведения и документы, не относящиеся к предмету документарной проверки [26].

В течение 10 рабочих дней со дня получения мотивированного запроса юридическое лицо, индивидуальный предприниматель обязаны направить в проверяющий орган указанные в запросе документы в виде надлежащим образом заверенных копий.

Если в ходе документарной проверки выявлены ошибки и (или) противоречия в представленных юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем документах либо несоответствие сведений, содержащихся в этих документах, сведениям, содержащимся в имеющихся у проверяющего органа документах и (или) полученным в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, информация об этом направляется юридическому лицу, индивидуальному предпринимателю с требованием представить в течение 10 рабочих дней необходимые пояснения в письменной форме (ч. 8. ст. 11 Закона о защите прав юридических лиц).

Вместе с такими пояснениями юридическое лицо или индивидуальный предприниматель вправе представить дополнительно документы, подтверждающие достоверность ранее представленных документов, которые должны быть рассмотрены должностным лицом, проводящим документарную проверку.

Если после рассмотрения представленных пояснений и документов либо при отсутствии пояснений проверяющий орган установит признаки нарушения обязательных требований или требований, установленных муниципальными правовыми актами, должностные лица проверяющего органа вправе провести выездную проверку.

Срок проведения документарной проверки не может превышать 20 рабочих дней.

Предметом выездной проверки в силу ст. 12 Закона о защите прав юридических лиц являются содержащиеся в документах юридического лица, индивидуального предпринимателя сведения, а также соответствие их работников, состояние используемых указанными лицами при осуществлении деятельности территорий, зданий, строений, сооружений, помещений, оборудования, подобных объектов, транспортных средств, производимые и реализуемые юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем товары (выполняемая работа, предоставляемые услуги) и принимаемые ими меры по исполнению обязательных требований и требований, установленных муниципальными правовыми актами.

Выездная проверка проводится по месту нахождения юридического лица, месту осуществления деятельности индивидуального предпринимателя и (или) по месту фактического осуществления их деятельности [21].

Выездная проверка может быть проведена только в случае, если при документарной проверке не представляется возможным:

- удостовериться в полноте и достоверности сведений, содержащихся в уведомлении о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности и иных имеющихся в распоряжении проверяющего органа документах юридического лица, индивидуального предпринимателя;
- оценить соответствие деятельности юридического лица, индивидуального предпринимателя обязательным требованиям или требованиям, установленным муниципальными правовыми актами, без проведения соответствующего мероприятия по контролю.

Срок проведения выездной проверки не может превышать *20 рабочих дней*. При этом в отношении одного субъекта малого предпринимательства общий срок проведения плановой выездной проверки не может превышать 50 ч для малого предприятия и 15 ч для микропредприятия в год.

Однако в исключительных случаях, связанных с необходимостью проведения сложных и (или) длительных исследований, испытаний, специальных экспертиз и расследований, на основании мотивированных предложений должностных лиц проверяющего органа, проводящих выездную плановую проверку, срок проведения выездной плановой проверки может быть продлен руководителем такого органа, но не более чем на 20 рабочих дней, в отношении малых предприятий, микропредприятий — не более чем на 15 ч (ст. 13 Закона о защите прав юридических лиц) [13].

Выездная проверка в силу ст. 15 Закона о защите прав юридических лиц *не может быть проведена* в случае отсутствия при ее проведении руководителя, иного должностного лица или уполномоченного представителя юридического лица, индивидуального предпринимателя, его уполномоченного представителя, за исключением случая, когда основанием для проведения

проверки послужила поступившая информация о причинении вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, безопасности государства, а также возникновении чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

Законом о защите прав юридических лиц подробно регламентирована процедура проведения проверки и оформления ее результатов.

Любая проверка проводится на основании распоряжения или приказа руководителя, заместителя руководителя проверяющего органа.

Заверенные копии распоряжения или приказа вручаются должностными лицами проверяющего органа, проводящими проверку, под роспись руководителю, иному должностному лицу или уполномоченному представителю юридического лица, индивидуальному предпринимателю, его уполномоченному представителю одновременно с предъявлением служебных удостоверений.

В случае возникновения необходимости по отбору образцов продукции, проб обследования объектов окружающей среды и объектов производственной среды для проведения их исследований, испытаний, измерений все эти мероприятия оформляются соответствующими протоколами.

После завершения проверки должностными лицами проверяющего органа, проводящими проверку, составляется акт по установленной Правительством РФ форме в двух экземплярах.

К акту проверки прилагаются составленные в ходе проверки протоколы, объяснения работников проверенного предпринимателя, на которых возлагается ответственность за нарушение обязательных требований или требований, установленных муниципальными правовыми актами, предписания об устранении выявленных нарушений и иные связанные с результатами проверки документы или их копии.

Один экземпляр акта с копиями приложений вручается руководителю, иному должностному лицу или уполномоченному представителю юридического лица, индивидуальному предпринимателю, его уполномоченному представителю под расписку об ознакомлении либо об отказе в ознакомлении с актом проверки. В случае отсутствия указанных лиц, а также в случае отказа проверяемого лица дать расписку об ознакомлении либо об отказе в ознакомлении с актом проверки акт направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, которое приобщается к экземпляру акта проверки, хранящемуся в деле проверяющего органа.

В отношении оформления результатов проверки субъектов малого и среднего предпринимательства, для проведения которой установлено требование о ее согласовании с органами прокуратуры, копия акта проверки направляется в орган прокуратуры, принявший решение о согласовании проведения проверки.

Результаты проверки, содержащие информацию, составляющую государственную, коммерческую, служебную, иную тайну, оформляются с соблюдением требований, предусмотренных законодательством РФ.

Новеллой Закона о защите прав юридических лиц является право юридических лиц, индивидуальных предпринимателей вести журнал учета проверок по установленной федеральным органом исполнительной власти форме [21]. В журнале учета проверок должностными лицами проверяющего органа осуществляется запись о проведенной проверке, содержащая сведения о наименовании проверяющего органа, датах начала и окончания проведения проверки, времени ее проведения, правовых основаниях, целях, задачах и предмете проверки, выявленных нарушениях и выданных предписаниях, а также указываются фамилии, имена, отчества и должности должностного лица или должностных лиц, проводящих проверку, его

или их подписи (ч. 9 ст. 16 Закона о защите прав юридических лиц).

При отсутствии журнала учета проверок в акте проверки делается соответствующая запись.

Юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, в отношении которого проводилась проверка, в случае несогласия с фактами, выводами, предложениями, изложенными в акте проверки, либо с выданным предписанием об устранении выявленных нарушений в течение 15 дней с даты получения акта проверки вправе представить в соответствующий проверяющий орган в письменной форме возражения в отношении акта проверки и (или) выданного предписания об устранении выявленных нарушений в целом или его отдельных положений. При этом юридическое лицо, индивидуальный предприниматель вправе приложить к таким возражениям документы, подтверждающие обоснованность таких возражений, или их заверенные копии либо в согласованный срок передать их в проверяющий орган (ч. 12 ст. 16 Закона о защите прав юридических лиц).

В случае выявления при проведении проверки нарушений юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем обязательных требований или требований, установленных муниципальными правовыми актами, должностные лица проверяющего органа, проводившие проверку, в пределах полномочий, предусмотренных законодательством РФ, обязаны выдать предписание об устранении выявленных нарушений с указанием сроков их устранения, а также принять меры по контролю за устранением выявленных нарушений, их предупреждению, предотвращению возможного причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, обеспечению безопасности государства, предупреждению возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также меры по привлече-

нию лиц, допустивших выявленные нарушения, к ответственности [26].

Если при проведении проверки установлено, что деятельность юридического лица, его филиала, представительства, структурного подразделения, индивидуального предпринимателя, эксплуатация ими зданий, строений, сооружений, помещений, оборудования, подобных объектов, транспортных средств, производимые и реализуемые ими товары (выполняемые работы, предоставляемые услуги) представляют непосредственную угрозу причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, безопасности государства, возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера или такой вред причинен, проверяющий орган обязан незамедлительно принять меры по недопущению причинения вреда или прекращению его причинения вплоть до временного запрета деятельности юридического лица, его филиала, представительства, структурного подразделения, индивидуального предпринимателя, отзыва продукции, представляющей опасность для жизни, здоровья граждан и для окружающей среды, из оборота и довести до сведения граждан, а также других юридических лиц, индивидуальных предпринимателей любым доступным способом информацию о наличии угрозы причинения вреда и способах его предотвращения.

В любом случае должностные лица проверяющего органа при проведении проверки обязаны учитывать при определении мер, принимаемых по фактам выявленных нарушений, соответствие указанных мер тяжести нарушений, их потенциальной опасности для жизни, здоровья людей, для животных, растений, окружающей среды, безопасности государства, для возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не допускать необоснованное ограничение прав и законных инте-

ресов граждан, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей.

В соответствии со ст. 22 Закона о защите прав юридических лиц вред, причиненный юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям вследствие действий (бездействия) должностных лиц проверяющего органа, признанных в установленном законодательством РФ порядке неправомерными, подлежит возмещению, включая упущенную выгоду (неполученный доход), за счет средств соответствующих бюджетов в соответствии с гражданским законодательством.

Государственный и муниципальный контроль осуществляется в следующих формах: проведение проверок, которые представляют собой совокупность мероприятий по контролю и надзору; принятие предусмотренных законодательством мер по пресечению и (или) устранению последствий выявленных нарушений; систематическое наблюдение за исполнением обязательных требований; анализ и прогнозирование состояния исполнения обязательных требований.

Проверки могут быть плановые и внеплановые, которые осуществляются в форме документарной проверки или выездной.

15.4. Перемена лиц в обязательстве и прекращение обязательств

Правила о перемене лиц в обязательстве предусмотрены в главе 24 ГК РФ.

Сторонами обязательства являются должник и кредитор. Возможны ситуации, когда происходит замена лиц в обязательстве, а само обязательство продолжает существовать. При этом происходит правопреемство — переход прав и обязанностей от одного лица к другому. Правопреемство бывает двух видов:

- 1) универсальное, при котором все права и обязанности одного лица переходят к другим лицам

в один момент, например, это происходит в случае смерти физического лица и наследовании его имущества, при реорганизации юридического лица;

- 2) сингулярное, при котором только отдельные права или обязанности переходят от одного лица к другому.

Перемена лиц в обязательстве может иметь два варианта:

- 1) замена кредитора;
- 2) замена должника.

Оба варианта допускаются в трех случаях, т. е. существуют три основания перемены лиц в обязательстве:

- 1) закон (при реорганизации юридического лица, наследовании, в случае, когда поручитель выполняет обязательство за должника, к нему переходят права кредитора, когда обращено взыскание на заложенное имущество, а залогодатель не совпадает с должником в одном лице, при суброгации страховщику прав кредитора к должнику, ответственному за наступление страхового случая и др.);
- 2) решение суда (при несоблюдении арендодателем преимущественного права арендатора на заключение договора аренды на новый срок арендатор имеет право требовать в судебном порядке перевода на себя прав и обязанностей по договору аренды, заключенному с другим лицом, при несоблюдении преимущественного права на приобретение доли в уставном капитале);
- 3) договор.

Договор о замене кредитора называется договором об уступке требования (договором цессии). По нему кредитор (цедент) передает свои права требования к должнику другому лицу (цессионарию).

Согласие должника на такую сделку не требуется, если иное не предусмотрено законом или договором.

Однако должнику необходимо сообщить о цессии в письменной форме, в противном случае добросовестный должник, исполнивший обязательство прежнему кредитору, будет считаться исполнившим обязательство надлежащим образом. Должник вправе не исполнять обязательство новому кредитору, пока не получит доказательства перехода прав, за исключением случаев, если уведомление о переходе права получено от первоначального кредитора.

К новому кредитору переходят права по обязательствам, обеспечивающим исполнение основного обязательства (залоговое право, право требования исполнения обязательства от поручителя, право на неустойку), а также другие связанные с требованием права, например, на неуплаченные проценты.

Не допускается цессия в обязательствах, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности, в обязательствах о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, об уплате алиментов, а также в других обязательствах, где личность кредитора имеет существенное значение для должника.

Уступка требования, основанного на сделке, совершенной в простой письменной или нотариальной форме, должна быть совершена в соответствующей письменной форме. Если договор, по которому происходит уступка прав требования, подлежит государственной регистрации, то и договор цессии также подлежит государственной регистрации. Уступка требования по ордерной ценной бумаге совершается путем индоссамента на этой ценной бумаге.

Прежний кредитор отвечает за недействительность переданного требования, но не отвечает за его неисполнение, кроме случая, когда он принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором.

Договор о замене должника называется договором о переводе долга. Он может быть заключен только с со-

гласия кредитора. К форме договора о переводе долга применяются правила о форме договора цессии.

В случае одновременной передачи стороной всех прав и обязанностей по договору другому лицу (передача договора) к сделке по передаче соответственно применяются правила об уступке требования и о переводе долга.

Прекращение обязательств регулируется главой 26 ГК РФ.

Основания прекращения обязательств могут быть предусмотрены ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором. Одни правопрекращающие юридические факты происходят по воле участников, другие — независимо от воли. Как правило, прекращение обязательств должно быть надлежащим образом оформлено теми же способами, что их установление [3].

Рассмотрим отдельные способы прекращения обязательств, установленные ГК РФ.

1. Надлежащее исполнение обязательства (ст. 408 ГК РФ).

При этом должник вправе требовать подтверждения исполнения обязательства, например, выдачи расписки кредитором об исполнении обязательства либо возврата долгового документа, который он выдал кредитору в удостоверение обязательства. Нахождение долгового документа у должника удостоверяет, пока не доказано иное прекращение обязательства.

Если должник не потребовал расписку, он принимает на себя риск неблагоприятных последствий этого, в частности, в случае спора он обязан будет доказать факт исполнения обязательства.

Исполнение некоторых обязательств должно быть подтверждено особыми документами, например, накладными в договоре поставки, актом приема-передачи в договоре аренды.

2. Отступное (ст. 409 ГК РФ).

Отступное — это согласованный сторонами способ удовлетворения требований кредитора взамен реального исполнения обязательства. Стороны могут договориться, что обязательство будет прекращено путем предоставления взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т. п.). Об этом может быть указано как в ходе исполнения обязательства, так и при его возникновении.

3. Зачет (ст. 410–412 ГК РФ).

Зачет — это взаимное погашение двух встречных требований. Для применения зачета достаточно заявления об этом одной из сторон. Это односторонняя сделка. Другая сторона обязана провести зачет. Но для его осуществления необходимо наличие определенных условий:

1) встречность требований — кредитор в одном является должником в другом и наоборот;

2) однородность предмета обязательств (деньги, иные вещи одного рода);

3) наступление срока исполнения по обоим требованиям, либо если срок исполнения не указан, либо определен моментом востребования. В случаях, предусмотренных законом, допускается зачет встречного однородного требования, срок которого не наступил.

Не допускается зачет следующих требований: о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью; о пожизненном содержании; о взыскании алиментов, по которым истек срок исковой давности; в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

4. Совпадение должника и кредитора в одном лице (ст. 413 ГК РФ).

Это может произойти в различных ситуациях, например, при реорганизации — слиянии кредитора и должника в одно юридическое лицо, при наследовании — переходе прав требования к наследнику — должнику, путем ряда уступок прав или переводов долга.

5. Новация (ст. 414 ГК РФ).

Новация — соглашение сторон о замене первоначального обязательства другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения. При новации одно обязательство прекращается, другое возникает, т. е. правовая связь между должником и кредитором не прекращается.

Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов.

Новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с первоначальным, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Статья 818 ГК РФ (глава о займе и кредите) предусматривает, что по соглашению сторон долг, возникший из купли-продажи, аренды имущества или иного основания, может быть заменен заемным обязательством. К этому новому соглашению применяются правила о новации и о договоре займа [34].

6. Прощение долга (ст. 415 ГК РФ).

Кредитор вправе освободить должника от его обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (например, если тем самым лицо приводит себя к банкротству, иные кредиторы вправе требовать признания такой сделки недействительной).

Обязательство считается прекращенным с момента получения должником уведомления кредитора о прощении долга, если должник в разумный срок не направит кредитору возражений против прощения долга.

7. Невозможность исполнения, вызванная обстоятельствами, за которые ни одна из сторон не отвечает (ст. 416 ГК РФ).

Бывают случаи, когда уже после возникновения обязательства выясняется невозможность его исполнения, что делает бессмысленным его существование, например, гибель предмета обязательства, который

определен индивидуально-определенными признаками, из-за обстоятельств непреодолимой силы, или его истребование от должника — добросовестного приобретателя по виндикационному иску.

8. Издание акта государственного органа, в результате которого исполнение обязательства становится невозможным (ст. 417 ГК РФ).

Это основание является частным случаем предыдущего. Например: издание акта государственного органа о запрете заниматься какой-либо деятельностью, о наложении ареста на имущество, об изъятии вещи из оборота, о сносе здания и др. В этом случае от государства можно требовать возмещения убытков.

В случае признания в установленном порядке недействительным акта государственного органа, на основании которого обязательство прекратилось, обязательство восстанавливается, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа обязательства и исполнение не утратило интерес для кредитора.

9. Прекращение стороны в обязательстве (ст. 418–419 ГК РФ).

Смерть гражданина (должника или кредитора) прекращает только те обязательства, которые не могут быть исполнены без его участия либо которые неразрывно связаны с его личностью (о возмещении вреда, причиненного здоровью, о выплате алиментов, о выполнении творческих работ по заказу, агентский договор, договор поручения, доверительного управления имуществом, договор пожизненного содержания с иждивением, если умирает кредитор). Остальные обязательства не прекращаются, а происходит перемена лиц в обязательстве в порядке наследования.

Ликвидация юридического лица (должника или кредитора) наоборот, по общему правилу, прекращает обязательство, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательства ликвидированного юридического лица возлагается на другое

лицо (требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, переходят к Фонду социального страхования).

Дополнительные основания для прекращения договорных обязательств предусмотрены ст. 450–453 ГК РФ:

- 1) расторжение договора по соглашению сторон;
- 2) расторжение договора по требованию одной из сторон договора по решению суда, в том числе при существенном нарушении договора другой стороной и в иных случаях, предусмотренных законом или договором. Существенным признается такое нарушение, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;
- 3) односторонний отказ от исполнения обязательства во внесудебном порядке, если это допускается законом, а для обязательств, связанных с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, — если это допускается законом или соглашением сторон.

15.5. Правовое регулирование способов обеспечения исполнения обязательств: залог, удержание вещи должника, поручительство, независимая гарантия

В соответствии с современным российским законодательством для стимулирования должника к точному и неуклонному исполнению обязательств, вытекающих из предпринимательских договоров, а также в целях предотвращения либо уменьшения размера негативных последствий, которые могут наступить в случае их нарушения, обязательства могут быть обеспечены одним из способов, предусмотренных ГК РФ. Перечень способов обеспечения обязательств со-

держится в ст. 329 ГК РФ, согласно которой основными способами обеспечения обязательств в России являются неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия и задаток.

Выбор соответствующего способа во многом зависит от существа обязательства. К примеру, для обязательств, возникающих из договора займа или кредитного договора, более надежными считаются такие способы, как залог, банковская гарантия и поручительство. В то же время, если речь идет об обязательствах по выполнению работ или оказанию услуг, возникающих из договоров подряда, банковского счета и других, предпочтительнее использовать неустойку, поскольку интерес кредитора заключается не в получении от должника денежной суммы, а в достижении определенного результата.

Действующее гражданское законодательство не содержит каких-либо ограничений в выборе способов обеспечения обязательств, поэтому стороны могут применять одновременно несколько видов обеспечительных мер, например неустойку совместно с залогом.

Неустойка

Неустойка является одним из наиболее важных и распространенных способов обеспечения договоров.

Согласно п. 1 ст. 330 ГК РФ неустойка (штраф, пеня) — это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Эффективность неустойки, ее широкое применение в целях обеспечения договорных обязательств объясняются прежде всего тем, что она представляет собой

удобное средство упрощенной компенсации потерь кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником своих обязательств. В этом смысле неустойке присущи следующие черты: предопределенность размера ответственности за нарушение обязательства, о котором стороны знают уже на момент заключения договора; возможность взыскания неустойки за сам факт нарушения обязательства, когда отсутствует необходимость доказывать наличие убытков, причиненных таким нарушением; возможность для сторон по своему усмотрению формулировать условие договора о неустойке (за исключением законной неустойки), в том числе в части ее размера, соотношения с убытками, порядка исчисления, приспособливая ее тем самым к конкретным взаимоотношениям сторон и усиливая целенаправленное воздействие.

Порядок исчисления денежной суммы, составляющей неустойку, может быть различным: в виде процентов от суммы договора или его неисполненной части; в кратном отношении к сумме неисполненного или ненадлежаще исполненного обязательства; в твердой сумме, выраженной в денежных единицах.

Уменьшение размера неустойки не влечет полного освобождения должника от ее уплаты, т. е. должник в любом случае обязан выплатить неустойку. При определении размеров неустойки и соотношения его с последствиями нарушения суд может принять во внимание обстоятельства, не имеющие прямого отношения к последствиям нарушения, в частности, цену товаров и услуг, сумму договора и т. д.

Залог

Статья 334 ГК РФ гласит: «В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником

этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом». К таким изъятиям относятся, в частности, задолженность по заработной плате, алиментные требования и другие привилегированные требования. В последнее время залог как способ обеспечения обязательств по договорам получил широкое практическое применение в сфере предпринимательской деятельности.

В настоящее время основными законодательными актами, регулирующими залоговые обязательства в РФ, являются ГК РФ и Закон РФ «О залоге» № 2872-1 от 29 мая 1992 г. Отношения ипотеки, как одного из видов залога, регулируются Федеральным законом «Об ипотеке (залоге недвижимости)» № 102 от 16 июля 1998 г. (ред. от 17.07.2009). К тому же действуют также Основные положения о залоге недвижимого имущества (ипотеке), закрепленные распоряжением заместителя Председателя Совета Министров от 22 декабря 1993 г., в части, не противоречащей ФЗ «Об ипотеке».

Российское законодательство предусматривает два основных способа возникновения залогового обязательства — в силу закона и в силу договора [14]. Согласно п. 3 ст. 334 ГК РФ залог возникает в силу договора. Залог возникает также на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств, если в законе предусмотрено, какое имущество и для обеспечения какого обязательства признается находящимся в залоге. Те же положения закрепляются, в свою очередь, в ст. 3 Закона РФ «О залоге», которая гласит: «залог возникает в силу договора или закона. Закон, предусматривающий возникновение залога, должен содержать указание на то, в силу какого обязательства и какое именно имущество должно признаваться находящимся в залоге». Однако, в отличие от Закона «О за-

логе», ГК РФ признает договор основным способом возникновения залога, так как этот способ наиболее распространен.

При согласии сторон обеспечение предпринимательского договора залогом может быть оговорено в договоре об основном обязательстве (долге) или же закреплено отдельным соглашением. В любом случае залоговое обязательство должно быть закреплено письменно, иначе оно теряет свою действительность.

В своем учебнике гражданского права Г. Ф. Шершеневич, анализируя сущность залога, обращает внимание на то обстоятельство, что обеспечением требований кредитора в договоре залога «является прежде всего имущество должника в том его составе, какой оно имеет в момент обращения на него взыскания. Но кредитору всегда грозит опасность, что стоимость имущества должника окажется ниже ценности обязательства, что имуществу будет предъявлено одновременно несколько требований и что оно не выдержит тяжести их совокупности. Ввиду такой опасности, предотвратить которую кредитор не в состоянии, он предпочитает выбрать из всего имущества должника определенную вещь, соответствующую по ценности сумме долга, и настоять на праве исключительного удовлетворения своих требований из стоимости этого предмета» [24].

Залог обеспечивает требование в том объеме, какой существует к моменту удовлетворения. Залогом обеспечиваются основной долг, расходы кредитора, связанные с содержанием имущества, с оплатой процентов, с организацией публичной распродажи имущества и прочие убытки кредитора, если они проистекают от неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обязательства, обеспеченного залогом. Прочие требования кредитора, хотя бы к тому же должнику, но по обязательствам, не обеспеченным залогом

данного имущества, не подлежат преимущественному удовлетворению и погашаются на общих основаниях.

Удержание

Существо указанного способа заключается в том, что кредитору, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу, предоставлено право в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с этой вещью издержек и других убытков удерживать ее у себя до тех пор, пока соответствующее обязательство должником не будет исполнено.

Особенность такого обеспечения исполнения обязательства, как удержание, состоит в том, что кредитор наделен правом удерживать вещь должника до исполнения последним его обязательства непосредственно, т. е. для реализации этого права кредитору не требуется, чтобы возможность удержания вещи должника была предусмотрена договором.

Нормы об удержании носят диспозитивный характер, поскольку сторонам предоставлено право предусмотреть в договоре условие, исключающее применение названного способа обеспечения исполнения обязательства.

В предпринимательских отношениях удержанием вещи должника могут обеспечиваться также его обязательства, не связанные с оплатой удерживаемой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков.

В роли кредитора, располагающего правом удерживать вещь должника, может оказаться комиссионер, которому комитент не платит комиссионное вознаграждение, хранитель по договору хранения, ожидающий оплаты услуг, связанных с хранением вещи, перевозчик по договору перевозки, не выдающий груз получателю до полного расчета за выполненную перевозку,

подрядчик, не передающий заказчику созданную им вещь до оплаты выполненной работы, и т. п.

Кроме того, согласно п. 2 ст. 359 ГК РФ кредитор не лишается права удерживать находящуюся у него вещь даже в тех случаях, когда после того, как эта вещь оказалась у кредитора, права на нее приобретены третьим лицом. В качестве примера можно привести случаи, когда перевозчик сохраняет право на невыдачу груза (его удержание), если груз от отправителя перешел в собственность третьего лица, приобретшего, например, коносамент, по которому перевозился данный груз.

Если, несмотря на принятые кредитором меры по удержанию вещи, должник тем не менее не исполнит свое обязательство, кредитор вправе обратиться с иском на удерживаемую им вещь. При этом стоимость вещи, объем и порядок обращения на нее с иском по требованию кредитора определяются в соответствии с правилами, установленными для удовлетворения требований залогодержателя за счет заложенного имущества.

Задаток

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

Несмотря на то что с помощью задатка обеспечиваются чаще всего договоры между гражданами, нет оснований, препятствующих применению его в предпринимательской сфере.

Специфические черты задатка, отличающие его от всех остальных способов обеспечения обязательств, заключаются в следующем.

Задатком могут обеспечиваться лишь обязательства, возникающих из договоров, т. е. нет оснований

возникновения этого способа обеспечения обязательств в силу закона. Следовательно, он не может быть использован для обеспечения деликатных обязательств, обязательств, возникающих вследствие неосновательного обогащения, и некоторых других.

Задаток, являясь способом обеспечения договорного обязательства, одновременно играет роль доказательства заключения договора, т. е. выполняет удостоверительную функцию. Это означает, что если сторонами оспаривается факт заключения договора, но имеется документ, свидетельствующий о выдаче (получении) задатка, договор считается заключенным. С другой стороны, если договором предусмотрена уплата одной из сторон задатка, он будет считаться заключенным лишь после исполнения соответствующим контрагентом этой обязанности.

Задатком может быть обеспечено только исполнение денежных обязательств. Этот вывод следует из положения о том, что задаток выдается соответствующей стороной в договорном обязательстве в счет причитающихся с нее платежей. То есть задаток выполняет также платежную функцию.

Соглашение о задатке независимо от его суммы должно быть заключено в письменной форме [33]. В ГК РФ не говорится о том, что несоблюдение письменной формы приводит к недействительности соглашения о задатке. Следовательно, наступают общие последствия несоблюдения простой письменной формы сделки, определенные ст. 162 ГК РФ, т. е. несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий, на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. Имеет существенное значение четкость составленного документа о задатке. Во избежание спора передаваемая в качестве задатка сумма должна быть названа именно в качестве задатка.

Поручительство

Поручительство — традиционный способ обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств, существо которого заключается в том, что поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Поручительство повышает для кредитора вероятность исполнения обязательства, поскольку в случае его нарушения должником кредитор может предъявить свои требования поручителю, т. е. здесь дополнительное обеспечение заключается в том, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства кредитор вправе предъявить требования двум лицам — должнику и поручителю по выбору.

Связь между должником и поручителем, в силу которой поручитель обязуется отвечать за исполнение полностью или частично обязательства должника, может быть разнообразной. Это может быть самостоятельный договор, или такая связь может иметь неправовой характер (например, отношения взаимовыручки). В любом случае, эти мотивы не столь важны для самого договора поручительства, ибо он заключается между кредитором и поручителем без участия должника.

Для договора поручительства установлена обязательная письменная форма, невыполнение этого условия влечет недействительность договора. Если отношения поручительства не оформлены подписанным двумя сторонами договором, то доказательством заключения такого договора может явиться письменное сообщение поручителю от кредитора о принятии им полученного текста поручительства. В случае, когда кредитор не дал такого письменного сообщения о принятии поручительства, доказательством заключения договора поручительства может служить ссылка на это поручительство в основном договоре, а при отсут-

ствии такой ссылки договорные отношения поручительства следует считать неустановленными.

Договор поручительства является односторонне обязывающим, консенсуальным и возмездным, хотя законодатель дает возможность сторонам при заключении соглашения прибегнуть и к безвозмездному поручительству. Однако согласно п. 1 ст. 365 ГК РФ это не освобождает должника от обязанности возмещения убытков поручителю.

В тексте договора поручительства должны быть указаны такие аспекты, как:

- ▷ обязательство, обеспечиваемое поручительством;
- ▷ объем ответственности поручителя (принимает ли он на себя ответственность за исполнение обязательства в целом или в его части) с указанием суммы;
- ▷ обстоятельства, при которых наступает ответственность поручителя за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств должника;
- ▷ вид ответственности поручителя (солидарная или субсидиарная);
- ▷ количество поручителей и доля ответственности каждого из них перед кредитором.

Основным критерием, выступающим в качестве гарантии прав кредитора в договоре поручительства, является, безусловно, личность поручителя, его деловая репутация, авторитет, но прежде всего — платежеспособность. В роли поручителей не могут выступать бюджетные организации, казенные предприятия, за которыми закрепляется имущество на праве оперативного управления, филиалы и представительства, не являющиеся по закону юридическими лицами.

Согласно п. 1 ст. 363 ГК РФ ответственность поручителя перед кредитором зависит от условий договора, однако общим правилом, установленным ГК РФ, является солидарная ответственность поручителя и должника. Таким образом, в соответствии со ст. 323

ГК РФ, если договором не установлено иное, кредитор имеет право предъявлять требование об ответственности к должнику и поручителю совместно либо к любому из них, как в полном объеме к каждому, так и в части. Не получив удовлетворения от одного из них либо получив его не в полном объеме, кредитор вправе обратиться свои требования в неисполненной части к другому.

Банковская гарантия

Согласно ст. 368 ГК РФ в силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дает по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате. Отметим, что в силу того, что банковская гарантия является нововведением, заимствованным из римского и международного права, в определении этого понятия законодатель использует также иностранные юридические термины, широко применяемые в международной практике.

В системе российского гражданского законодательства используется самая удобная для практического применения форма банковской гарантии — гарантия по первому требованию. Этот вид банковской гарантии предусматривает выплату гарантом обеспечивающей обязательство суммы без предъявления бенефициаром каких-либо доказательств неисполнения или ненадлежащего исполнения основного обязательства принципалом, т. е. кредитору (бенефициару) не обязательно предъявлять гаранту судебные решения либо иные факты, свидетельствующие о нарушении основного обязательства принципалом.

Существуют определенные признаки, отличающие банковскую гарантию от других способов обеспечения исполнения обязательств.

Во-первых, это особый субъектный состав участников отношений, связанных с банковской гарантией. В качестве гаранта могут выступать только специфические организации, чья профессиональная деятельность позволяет проводить подобные гарантийные операции, это банки, иные кредитные учреждения, имеющие лицензию на проведение банковских операций, или страховые организации. Предприятие, изъявившее желание заключить с юридическим лицом соглашение о предоставлении банковской гарантии, должно убедиться в наличии у потенциального гаранта лицензии, выданной Центральным банком РФ (ст. 1 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» от 02 декабря 1990 г. № 395-1), либо лицензии, выданной Федеральной службой России по надзору за страховой деятельностью (ст. 6 Закона РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» от 27 ноября 1992 г. № 4015-1). В случае если у гаранта отсутствует лицензия, подтверждающая правомерность осуществления кредитной или страховой деятельности, соглашение о банковской гарантии считается недействительным с момента его заключения как противоречащее нормам закона [4].

Лицом, обращающимся к гаранту с просьбой о выдаче банковской гарантии (принципалом), является должник в основном обязательстве, исполнение которого обеспечивается банковской гарантией. И, наконец, лицо, наделенное правом предъявлять требования к гаранту (бенефициар), является кредитором принципала в основном обязательстве.

Во-вторых, практически полное отсутствие какой-либо связи между обязательством гаранта уплатить соответствующую сумму бенефициару и основным обязательством, обеспеченным банковской гарантией. Более того, законодателем специально подчеркивается, что предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит

в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии будет содержаться ссылка на это обязательство.

В-третьих, это безусловная обязанность гаранта уплатить по письменному требованию бенефициара ту сумму, которая была предусмотрена гарантией. Такое требование бенефициара должно содержать указание на допущенное принципалом нарушение основного обязательства и должно быть представлено гаранту в письменной форме до окончания определенного в гарантии срока. Дело гаранта лишь определить, соответствует ли требование бенефициара и приложенные к нему документы условиям гарантии. Отказ гаранта в удовлетворении требования бенефициара допускается лишь в ситуации, когда такое требование не соответствует условиям гарантии (например, по сумме) либо предоставлено гаранту по истечении установленного в гарантии срока. Даже в тех случаях, когда гаранту стало известно, что обеспеченное гарантией обязательство уже исполнено должником или прекращено, он не наделен правом отказать бенефициару в удовлетворении его требований.

В-четвертых, ограничен перечень оснований прекращения банковской гарантии, которые связаны либо с надлежащим исполнением гарантом своего обязательства, либо с односторонним волеизъявлением бенефициара.

Специфика банковской гарантии дополняется правилом о безотзывности банковской гарантии (ст. 371 ГК РФ) и ее возмездном характере в отношениях между гарантом и принципалом (п. 2 ст. 369 ГК РФ).

Банковская гарантия может заключаться гарантом не только в пользу непосредственно контрагента принципала (прямая гарантия), но и в пользу банка, обслуживающего контрагента (гарантия через посредство банка).

18.3. Договорное регулирование и защита прав участников внешнеэкономической деятельности

Основным договорным источником, регулирующим международную куплю-продажу товаров, является Конвенция ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров, которая:

- а) дает юридическое понятие договора международной купли-продажи товаров;
- б) устанавливает форму контрактов;
- в) определяет содержание основных прав и обязанностей продавца и покупателя;
- г) детерминирует ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение контрактов [22].

Конвенция заключалась в целях утверждения нового международного экономического порядка, развития международной торговли на основе равенства и взаимной выгоды участников международного экономического оборота, содействия развитию дружественных отношений между государствами за счет принятия единообразных норм, регулирующих договоры международной купли-продажи товаров и учета различных общественных, экономических и правовых систем.

Конвенция применяется к договорам купли-продажи товаров между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах:

- когда эти государства являются участниками конвенционного договора; или
- когда согласно нормам международного частного права применимо право договаривающегося государства.

Конвенция не применяется к продаже товаров, которые приобретаются для личного, семейного или домашнего пользования, с аукциона; в силу исполнитель-

ного производства или иным образом в силу закона; фондовых бумаг, акций, обеспечительных бумаг, оборотных документов и денег; судов водного и воздушного транспорта, а также судов на воздушной подушке; электроэнергии.

Договоры купли-продажи могут заключаться или подтверждаться как в письменной, так и в любой иной форме. Предполагается, что непосредственно действиям по принятию обязательств может предшествовать предложение о заключении договора, адресованное одному или нескольким конкретным лицам, которое называется офертой, при условии, что оно достаточно определенное и выражает намерение оферента считать себя связанным в случае акцепта, т. е. принятия предложения. Последнее является достаточно определенным, если в нем обозначен товар и прямо или косвенно устанавливается количество, цены либо предусматривается порядок их определения. Оферта вступает в силу, когда она получена адресатом оферты, однако не может быть отозвана, если указывается, что она является безотзывной или если для адресата оферты было разумным рассматривать оферту как безотзывную и адресат оферты действовал соответственно.

Конвенция содержит вполне определенные требования к товару, который по количеству, качеству, описанию, упаковке должен соответствовать требованиям контракта. В общем случае товар может быть признан не соответствующим договору, если он:

- а) непригоден для тех целей, для которых товар того же описания обычно используется;
- б) непригоден для любой конкретной цели, о которой продавец прямо или косвенно был поставлен в известность во время заключения договора [11];
- в) не соответствует представленному продавцом покупателю образцу или модели;
- г) не упакован способом, который является надлежащим для его сохранения и защиты [25].

В Конвенции полностью отсутствует регламентация вопросов, касающихся перехода права собственности на товар от продавца к покупателю. Они разрешаются согласно нормам применимого права, выбранного на основании закона «автономии воли» или иной коллизийной нормы. Утрата или повреждение товара после того, как риск перешел на покупателя, не освобождают его от обязанности уплатить цену, если только утрата или повреждение не были вызваны действиями или упущениями продавца.

Обязательства продавца изложены в гл. 2 ч. III Конвенции. Продавец обязан: поставить товар свободным от любых прав или притязаний третьих лиц, которые основаны на промышленной или другой интеллектуальной собственности; передать относящиеся к нему документы в соответствии с требованиями договора.

Продавец несет ответственность за любое несоответствие товара, которое существует в момент перехода риска на покупателя, даже если это несоответствие становится очевидным только позднее. В случае досрочной поставки продавец сохраняет право до наступления предусмотренной для поставки даты поставить недостающую часть или количество товара либо новый товар взамен поставленного товара, который не соответствует договору, либо устранить любое несоответствие в поставленном товаре при условии, что осуществление им этого права не причиняет покупателю неразумных неудобств или неразумных расходов.

Обязательства покупателя изложены в гл. 4 ч. III Конвенции, в соответствии с которой покупатель обязан уплатить цену за товар и принять поставку товара в соответствии с требованиями договора. В том, что касается оплаты, покупатель имеет несколько опций, в частности:

- место оплаты может быть оговорено контрактом;
- оплата может быть осуществлена в месте нахождения коммерческого предприятия продавца;

— в месте передачи товара (если платеж должен быть произведен против передачи товара или документов).

Срок оплаты, как правило, оговаривается договором, однако и здесь допускаются варианты. Оплата может быть произведена, когда продавец в соответствии с договором передает либо сам товар, либо товарораспорядительные документы в распоряжение покупателя или когда у покупателя впервые появилась возможность осмотреть товар.

Если покупатель не исполняет какие-либо из своих обязательств по договору или по данной Конвенции, продавец может осуществить «специальные» права и потребовать возмещения убытков.

Убытки за нарушение договора одной из сторон составляют сумму, равную тому ущербу, включая упущенную выгоду, который понесен другой стороной вследствие нарушения договора. Такие убытки не могут превышать ущерба, который нарушившая договор сторона предвидела или должна была предвидеть в момент заключения договора как возможное последствие его нарушения, учитывая обстоятельства, о которых она в то время знала или должна была знать.

Регламентируя ответственность за неисполнение контрактных обязательств, Конвенция различает оперативные санкции и меры ответственности в строгом смысле слова. К оперативным санкциям относится требование уменьшения покупной цены, замены товара ненадлежащего качества и др. К мерам ответственности в строгом смысле слова Конвенция относит неустойку и возмещение убытков, причем исправная сторона может требовать возмещения как положительного ущерба, так и упущенной выгоды.

Применить оперативные санкции исправный контрагент может в силу самого факта нарушения контрактных обязательств, а меры ответственности — только в случае вины неисправного контрагента.

Это значит, что обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажорные) исключают эту вину и освобождают от ответственности.

Важно отметить, что в 1974 г. на Международной конференции в Нью-Йорке была принята Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров, проект которой разрабатывался Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ).

В Конвенции указано, что она применяется только в том случае, если в момент заключения договора международной купли-продажи товаров коммерческие предприятия сторон договора находятся на территории государств-участников или если согласно нормам международного частного права к договору купли-продажи применимо право одного из государств-участников. Стороны могут исключить применение названной Конвенции, если прямо и недвусмысленно зафиксируют это в контракте. Срок исковой давности устанавливается в четыре года. Течение срока начинается со дня возникновения права на иск. Статья 10 определяет этот момент следующим образом. По общему правилу право на иск, вытекающее из нарушения договора, считается возникшим в день, когда имело место такое нарушение. Право на иск, вытекающее из несоответствия товара условиям договора, возникает со дня фактической передачи товара покупателю или его отказа от принятия товара. По истечении срока исковой давности требования покупателя и продавца друг к другу, вытекающие из договора международной купли-продажи или связанные с его нарушением, не могут быть осуществлены.

Договор о франшизе (*contract of franchising, contrat de franchissage ou de franchise*) начал применяться в США в начале 1930-х гг., однако в мировую хозяйственную практику вошел в середине 1970-х гг.

Договоры о франшизе являются рамочными и строятся по принципу закрепления за должником юриди-

ческой и хозяйственной монополии в осуществлении своей деятельности на рынке, предоставляя ему исключительное право на проведение операций, предусмотренных в контракте, на договорной территории.

Договор о франшизе можно рассматривать как разновидность договора об исключительной продаже товаров, сторонами которого являются два лица: поставщик товаров и (или) услуг и «привилегированный покупатель». По договору предусматривается поставка товаров, при которой покупатель приобретает их в собственность для перепродажи на рынке или для оказания услуг.

Как и в договоре об исключительной продаже товаров, здесь вводится условие об исключительной продаже и покупке сторонами товаров в определенном объеме для дальнейшей их коммерциализации на монопольных началах, в границах устанавливаемой в контракте территории.

По договору о франшизе продавец обязуется предоставлять покупателю коммерческую информацию о рациональных методах реализации товаров и (или) оказания услуг, ведения промысла, составляющих «ноу-хау» поставщика. Использование таких сведений направлено на оказание содействия покупателю в «продвижении» товаров и услуг.

На достижение этой же цели направлено и предоставление продавцом на лицензионных началах прав использования объектов промышленной собственности. К предоставляемым покупателю по лицензии промышленным правам относится право использования товарного знака (знака обслуживания) продавца и его фирменного наименования в рыночных операциях, т. е. работы под фирмой поставщика. Покупателю обеспечивается по договору также возможность применения и других элементов предприятия продавца, индивидуализирующих его как коммерсанта на рынке, в частности, вывески, фирменного стиля, аббревиату-

ры фирмы и т. д. Указанные обстоятельства, безусловно, расширяют возможности успешной коммерческой деятельности покупателя, причем эффективность применения указанных элементов непосредственно зависит от узнаваемости продавца на рынке.

Использование машинно-технических изделий в международном и национальном экономическом обороте регламентируется на специфической договорной форме имущественного найма, получившей наименование договора о лизинге (*contract of leasing*).

Подобные формы договоров достаточно давно практикуются в США, однако широкое применение в деловой практике фирм Западной Европы и Японии получили лишь в 50-х гг. прошлого столетия.

Широкое распространение в коммерческой практике этого вида договоров привело к разработке Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге, подписанной в Оттаве 28 мая 1988 г., основная цель которой заключалась в устранении правовых барьеров на пути международного лизинга. Сегодня, однако, лишь немногие страны издали специальные нормативные акты по лизинговым отношениям, большинство довольствуются наличием судебной практики.

Практика и доктрина выделяют две формы лизинга: финансовый лизинг (*financial lease*), называемый иногда подлинным лизингом, и операционный, или эксплуатационный, лизинг (*operating lease*).

В отличие от обычного договора имущественного найма финансовый лизинг характеризуется тем, что охватывает более сложный комплекс хозяйственно-экономических отношений, участниками которых выступают не две, а три стороны: фирма — изготовитель машины или оборудования, лизинговая фирма (наймодатель) и фирма-пользователь (наниматель). Наймодателем выступают специализированные лизинговые фирмы, промышленные и финансовые. Промышленные общества или компании, занимаю-

щиеся лизингом, являются либо филиалами крупных фирм — производителей техники, либо независимыми фирмами, совместно создаваемыми несколькими фирмами-производителями. В широких масштабах лизинговые операции осуществляют финансовые общества или компании, являющиеся филиалами банков или их функциональными подразделениями (отделениями), либо кредитные, страховые и иные организации [7].

Эксплуатационный лизинг, будучи ближе к обычному договору имущественного найма, сохраняет ряд особенностей, отличающих его от финансового лизинга. А именно:

- договор заключается на срок, значительно меньший полного срока амортизации имущества, и по истечении срока действия договора объект повторно сдается внаем;
- исключается право нанимателя на приобретение имущества в собственность;
- предполагается оказание наймодателем услуг по поддержанию имущества в рабочем состоянии.

Лизинг осуществляется на базе двух или более договоров, прежде всего договора купли-продажи и договора имущественного найма. По договору лизинговой купли-продажи фирма приобретает оборудование в собственность специально для последующей сдачи его внаем. По договору имущественного найма, или собственно лизинга, договор заключается между лизинговой фирмой-собственником и промышленной фирмой — пользователем технического объекта, сдаваемого внаем.

К дополнительным договорным отношениям относится также договор нанимателя с фирмой-производителем или иной фирмой об осуществлении технического обслуживания машины или оборудования. По сложившейся практике при «чистом лизинге» на пользователе целиком лежит обязанность по техническому

обслуживанию объекта и его ремонту и, как следствие, возвращению машины или оборудования в рабочем состоянии с учетом соответствующего износа. Однако, не будучи в состоянии самостоятельно проводить эту работу, пользователь нередко заключает специальный договор на ее осуществление. В случае заключения такого договора с самой лизинговой фирмой операция приобретает характер лизинга с дополнительными услугами или, по терминологии договоров американских фирм, с «полным обслуживанием» [35].

Агентский договор регулирует отношения между экспортером и агентом. Агент в правовом смысле — это лицо, уполномоченное другим лицом (принципалом) представлять его или действовать от его имени в отношениях с третьими лицами. Каждое агентское соглашение создает три вида отношений:

- 1) между принципалом и агентом;
- 2) между принципалом и третьим лицом;
- 3) между агентом и третьим лицом.

Первое является внутренним соглашением между принципалом и агентом, которое устанавливает права и обязанности этих двух сторон, масштаб полномочий агента и его вознаграждение.

Второе является обычным договором купли-продажи, но в него вносятся некоторые дополнительные черты, обусловленные тем, что продавец заключил договор через представителя.

Третье взаимоотношение возникает в исключительных обязательствах.

Отношения принципала и агента могут возникать из письменного или устного соглашения, из соответствующего поведения сторон. Для того чтобы действия агента обязывали принципала, они должны быть совершены в пределах предоставленных ему полномочий. Полномочия агента могут быть прямо выраженными (*express authority*) и подразумеваемыми (*implied authority*). Прямо выраженное полномочие может быть

предоставлено в любой форме. Подразумеваемыми считаются такие полномочия, которые, не будучи прямо выраженными, являются необходимыми для надлежащего выполнения агентом поручения принципала [23].

Агент, который не раскрывает факт существования своего принципала, обычно несет ответственность (если третье лицо сочтет нужным возбудить иск), и в этом случае не имеет значения, например, тот факт, что он добавляет к своему фирменному наименованию такой описательный термин, как «экспортное и импортное представительство». Однако, если он подписывает договор с покупателем как «агент» или направляет ему письма «от имени принципалов» или «за счет принципалов», он не несет персональной ответственности, даже если не раскрыл имени принципала.

Основной обязанностью принципала является уплата вознаграждения агенту. Такая обязанность вытекает из прямо выраженных и подразумеваемых условий договора. В агентском договоре обычно предусматривается не только право агента на вознаграждение, но и размер и способ оплаты.

Одним из весьма популярных видов агентских соглашений является судовое агентирование, которое производится на основе долгосрочных и разовых соглашений, заключаемых между судовладельцем и агентской организацией.

По договору морского агентирования судовой агент обязан выполнить необходимые для судна работы и услуги. А именно:

- обеспечить проведение таможенных и портовых формальностей, связанных с пребыванием судна в порту, включая оплату пошлин, сборов и штрафов;
- организовать снабжение судна топливом, продовольствием, водой для питья и т. п.;

- обеспечить проведение грузовых работ и расчетов по ним;
- своевременно оформить судовую и грузовую документацию;
- обеспечить медицинское и культурное обслуживание членов экипажа;
- документально оформить и отрегулировать претензии;
- оформить отчетную денежную документацию на судне;
- регулировать все вопросы между капитаном судна, грузовладельцами, таможенными и портовыми властями.

За выполненную работу платится агентское вознаграждение в зависимости от полной грузоподъемности и грузовместимости судов (дедвейта).

Какие бы модели хозяйственной деятельности ни осуществлялись в международном и национальном экономическом обороте, они в любом случае сопровождаются потребностью участников в оперативном возмещении ущерба, который мог быть причинен их имуществу или личности в результате различных вредоносных факторов как природного, так и социально-экономического характера [21].

Страхование возникло изначально как средство компенсации в случаях, когда вопрос об ответственности вообще не возникал (разрушительное действие сил природы) либо действующие правовые предписания существенно ограничивали или вообще исключали ответственность причинителя вреда. Но даже когда такого рода ответственность существовала, имущественное положение потерпевшего не всегда могло быть восстановлено ввиду отсутствия у причинителя вреда достаточных средств.

ЛИТЕРАТУРА

1. Алексеев С. С. Общая теория права: учебник. — М., 2019.
2. Головина С. Ю. Трудовое право: учебник для вузов / С. Ю. Головина, Ю. А. Кучина; под общей ред. С. Ю. Головиной. — 3-е изд., перераб. и доп. — М., 2020.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (части первая, вторая, третья и четвертая) (с изменениями и дополнениями) // Справочная правовая система ГАРАНТ (интернет-версия) // www.garant.ru. Режим доступа: свободный.
4. Гражданское право: учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / В. В. Байбак [и др.]; под ред. Ю. К. Толстого; Санкт-Петербургский гос. ун-т. — М.: Проспект, 2019.
5. Ефимова О. В. Предпринимательское право: учебник и практикум для прикладного бакалавриата / О. В. Ефимова. — М., 2019.
6. Забрамная Е. Ю. Трудовое право в России и за рубежом. — 2017. — № 4. — С. 6–9.
7. Забрамная Е. Ю. К вопросу о пределах договорного регулирования правового поведения в сфере несамостоятельного труда / Е. Ю. Забрамная; под общ. ред. Р. А. Курбанова. — 3-е изд., перераб. и доп. — М., 2020.
8. Зайченков С. И. Институты государственного регулирования предпринимательства в России / С. И. Зайченков, Л. В. Церкаевич // Экономика и экологический менеджмент. — 2015. — № 3.
9. Зарипова З. Н. Трудовое право. Практикум: учеб. пособие для вузов / З. И. Зарипова, М. В. Клепоносова, В. А. Шавин. — М., 2020.
10. Зарипова З. Н. Трудовое право: учебник и практикум для вузов / З. Н. Зарипова, В. А. Шавин. — 3-е изд., перераб. и доп. — М., 2020.

11. *Иванова Е. В.* Предпринимательское право: учебник для вузов / Е. В. Иванова. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Юрайт, 2021.
12. Коммерческое право: учебник для академического бакалавриата / А. Т. Амиров [и др.]; под общ. ред. Б. И. Пугинского, В. А. Белова, Е. А. Абросимовой. — М., 2016.
13. Конкурентное право России: учебник / отв. ред. И. Ю. Артемьев, С. А. Пузыревский. — М.: Изд. дом ВШЭ, 2014.
14. Конституция Российской Федерации // Справочная правовая система ГАРАНТ (интернет-версия) // www.garant.ru. Режим доступа: свободный.
15. Корпоративное право. Актуальные проблемы теории и практики / В. А. Белов [и др.]; под ред. В. А. Белова. — 2-е изд., стер. — М.: Юрайт, 2019.
16. *Курсова О. А.* Правовое регулирование управления персоналом: учеб. пособие для вузов / О. А. Курсова. — М., 2020.
17. *Лазарев В. В.* Общая теория права и государства: учебник. — М., 2018.
18. *Митрофанова О. И.* Профессиональные стандарты: учебно-практическое пособие / отв. ред. Д. Л. Кузнецов. — М.: КОНТРАКТ, 2017.
19. *Нерсесянц В. С.* Общая теория права и государства: учебник для вузов. — М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2015.
20. *Петров А. Я.* Дисциплинарная ответственность работников: практическое пособие / А. Я. Петров. — М., 2020.
21. *Попова Н. Ф.* Правовое регулирование экономической деятельности: учебник для вузов / Н. Ф. Попова; под ред. М. А. Лапиной. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Юрайт, 2023.
22. Правовое регулирование экономической деятельности: учебник и практикум для вузов / Г. Ф. Ручки-

- на [и др.]; под общ. ред. Г.Ф. Ручкиной, А.П. Альбова. — М.: Юрайт, 2022.
23. *Розенберг М. Г.* Международная купля-продажа товаров: Комментарий к правовому регулированию и практике разрешения споров / М.Г. Розенберг. — М.: Статут, 2010.
24. Российское гражданское право. В 2 т. Т. I. Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права: учебник / отв. ред. Е.А. Суханов. — 2-е изд., стер. — М.: Статут, 2021.
25. Российское предпринимательское право: учебник / отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова. — М.: Проспект, 2012.
26. *Сорокин А. К.* Государство и предпринимательство в России (Исторический опыт предоктябрьской модернизации) / А.К. Сорокин // Политические исследования. — 1995. — № 3.
27. *Сулейманова К. Р.* Государственное регулирование предпринимательской деятельности: проблемы и тенденции / К.Р. Сулейманова // Российское предпринимательство. — 2015. — № 16.
28. Теория государства и права: учебник для бакалавров // под ред. М.Н. Марченко, Е.М. Дерябина. — М.: Проспект, 2016.
29. *Рассказов Л. П.* Теория государства и права: углубленный курс: учебник / Л.П. Рассказов. — М.: ИЦ РИОР: НИЦ ИНФРА-М, 2015.
30. *Тотьев К. Ю.* Конкурентное право: учебник / К.Ю. Тотьев. — М.: РДЛ, 2003.
31. Трудовое право России. Практикум: учеб. пособие для вузов / отв. ред. И.К. Дмитриева, А.М. Куренной. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Юстицинформ; Издательский дом «Правоведение», 2011. — 792 с.
32. Трудовое право. Практикум: учеб. пособие для академического бакалавриата / Ю.П. Орловский [и др.]; отв. ред. Ю.П. Орловский, А.Я. Петров. — М., 2019.

33. Указ Президента РФ от 18 июля 2008 г. № 1108 «О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации» // Справочная правовая система ГАРАНТ (интернет-версия) // www.garant.ru. Режим доступа: свободный.
34. Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // Справочная правовая система ГАРАНТ (интернет-версия) // www.garant.ru. Режим доступа: свободный.
35. Хозяйственное (предпринимательское) право: учебник для вузов / отв. ред. Ю. И. Булатецкий, Н. А. Машкин. — М.: Норма, 2007.
36. Хрестоматия по теории государства и права / под ред. Радько Т. Н. — М., 2016.
37. Хропанюк В. Н. Теория государства и права: учебник для бакалавров. — М., 2015.
38. Шашкова А. В. Предпринимательское право: учебник для академического бакалавриата / А. В. Шашкова. — М.: Юрайт, 2016.
39. Шишкин С. Н. Государственная поддержка предпринимательской деятельности как специфическая форма государственного регулирования экономики / С. Н. Шишкин // Предпринимательское право. — 2011. — № 4.
40. Шишкин С. Н. Предпринимательно-правовые (хозяйственно-правовые) основы государственного регулирования экономики: монография / С. Н. Шишкин. — М.: Инфотропик Медиа, 2011.
41. Шохин С. О. Правовое обеспечение государственно-частного партнерства с участием малого и среднего бизнеса / С. О. Шохин // Юридический мир. — 2013. — № 12. — С. 40–44.

ГЛОССАРИЙ

Агент — это лицо, уполномоченное другим лицом (принципалом) представлять его или действовать от его имени в отношениях с третьими лицами.

Административное право — это отрасль права (система правовых норм), регулирующая общественные отношения в сфере управленческой деятельности государственных органов и должностных лиц по исполнению публичных функций государства в процессе осуществления исполнительной власти органами государства.

Административное правонарушение — это виновное действие (или его отсутствие), которое характеризуется посягательством физического или юридического лица на нормы общественного порядка, свободы и права граждан.

Административное судопроизводство — это самостоятельный вид правосудия по рассмотрению и разрешению в особом процессуальном порядке административно-правовых споров между гражданами, организациями и органами публичной власти в целях защиты прав, свобод и законных интересов частных лиц от нарушений со стороны органов публичной власти.

Административный процесс — совокупность административно-процессуальных норм и основанная на них деятельность органов и должностных лиц государственного управления по реализации возложенных на них задач и функций.

Акциз — это косвенный федеральный налог, который включается в итоговую цену продукта или услуги.

Альтернативные способы разрешения споров — система приемов, средств, методов, от сугубо конфи-

денциальных, в которых принимают участие только стороны (переговоры), до имеющих черты публичного разбирательства, заканчивающегося вынесением обязательного для сторон решения (арбитраж, третейский суд).

Арбитражный процесс — это установленная нормами арбитражного процессуального права деятельность арбитражных судов, направленная на защиту оспариваемого или нарушенного права организаций и граждан-предпринимателей, представляет собой представительство интересов обслуживаемых организаций в суде, разрешение их исков и судебных споров.

Арбитражный суд — это особая разновидность судебных органов, осуществляющих судебную власть путем разрешения экономических споров и иных дел, отнесенных к их ведению.

Безработица — это численность взрослого трудоспособного населения, которое не имеет работы и находится в поисках ее.

Вещное право — это право конкретного субъекта на владение и пользование определенным имуществом, а также доступ к нему.

Возмещение потерь — добровольно взятая на себя обязанность возместить имущественные потери другой стороны, возникшие в случае наступления определенных в соглашении обстоятельств.

Государственная поддержка инновационной деятельности — совокупность мер, принимаемых органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ в соответствии с законодательством РФ и законодательством субъектов РФ в целях создания необходимых правовых, экономических и организационных условий, а также

стимулов для юридических и физических лиц, осуществляющих инновационную деятельность.

Государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд — это соглашение сторон, по которому поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

Государственный контроль — это деятельность уполномоченных органов государственной власти (федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов РФ), направленная на предупреждение, выявление и пресечение нарушений юридическими лицами, их руководителями и иными должностными лицами, индивидуальными предпринимателями, их уполномоченными представителями требований, установленных Законом о защите прав юридических лиц, другими федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними иными НПА РФ, законами и иными НПА субъектов РФ.

Гражданский процесс — это урегулированная нормами гражданского процессуального права деятельность суда, лиц, участвующих в деле, и других участников судебного производства, связанная с рассмотрением и разрешением по существу гражданских дел, а также деятельность органов принудительного исполнения судебных актов, принятых в результате такого рассмотрения и разрешения.

Дисциплинарная ответственность — это обязанность работника ответить за виновное противоправное неисполнение или ненадлежащее исполнение своих трудовых обязанностей (за дисциплинарный проступок) и претерпеть соответствующие неблагоприятные последствия, предусмотренные в санкциях норм трудового права.

Договор — это соглашение воли двух или нескольких лиц, которое порождает право на чужое действие, имеющее имущественный интерес.

Договор аренды предприятия — это соглашение сторон, по которому арендодатель обязуется предоставить во временное владение и пользование за плату предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности, в том числе земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства, передать в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором, запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства, права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначение, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права, уступить ему права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию.

Договор контрактации — особый вид договора на реализацию товара, заключаемого между субъектами предпринимательства.

Договор перевозки грузов — это соглашение сторон, по которому перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

Договор поставки товаров для государственных нужд — один из видов предпринимательских договоров по реализации товаров, направленных на обеспечение потребностей государства.

Договор простого товарищества для извлечения прибыли — соглашение сторон, по которому двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли.

Договор складского хранения — это соглашение сторон, по которому товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности.

Договор строительного подряда — это соглашение сторон, по которому подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Договор финансовой аренды (лизинг) — это соглашение сторон, по которому арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей.

Договорная работа — это деятельность субъектов хозяйствования, осуществляющаяся в правовом ключе с целью урегулирования отношений с партнерами путем подписания договоров, а также контроле исполнения условий, прописанных в договоре.

Должник — это лицо, на котором лежит обязанность совершить определенные действия или воздержаться от их совершения.

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

Законность — это:

1) строгое и полное осуществление предписаний правовых законов и основанных на них юридических актов всеми субъектами права;

2) общественно-политический режим, состоящий в господстве права и закона в общественной жизни, неукоснительном осуществлении предписаний правовых норм всеми участниками общественных отношений, последовательной борьбе с правонарушениями и произволом в деятельности должностных лиц, в обеспечении порядка и организованности в обществе;

3) политико-правовой режим, такие условия жизни, такая правовая атмосфера, которые ограждают личность от произвола власти, массу людей от анархии, общество в целом от насилия, хаоса, беспорядка.

Законодательная власть — это обособленная сфера государственной деятельности, осуществляющая в установленном законом порядке непосредственно народом или представительными органами разработку и принятие законодательных актов.

Зачет — это взаимное погашение двух встречных требований.

Земельное право — это отрасль права, регулирующая отношения по использованию и охране земельных ресурсов.

Изготовитель (производитель) фонограммы — это гражданин или юридическое лицо, изготовившее первую звукозапись, которая не скопирована с другой звукозаписи.

Индивидуальный предприниматель — это гражданин, занимающийся предпринимательской (коммерческой) деятельностью без образования юридического лица.

Инновационная деятельность — это деятельность, направленная на использование и коммерциализацию результатов научных исследований и разработок для расширения и обновления номенклатуры и улучшения качества выпускаемой продукции (товаров, услуг), совершенствования технологии их изготовления с последующим внедрением и эффективной реализацией на внутреннем и зарубежных рынках.

Инновация — конечный результат инновационной деятельности, получивший воплощение в виде нового или усовершенствованного продукта, внедренного на рынке, нового или усовершенствованного технологического процесса, используемого в практической деятельности, либо в новом подходе к социальным услугам.

Исковое производство — это судебный порядок рассмотрения спора, который направлен на принудительное удовлетворение требований кредитора к должнику об уплате долга, о возмещении убытков, уплате штрафов и иных требований, возникающих из-за неисполнения или ненадлежащего исполнения хозяйственных договоров и иных обязательств.

Исполнительная власть — это самостоятельная и независимая в рамках принципа разделения властей ветвь государственной власти РФ, которую отличают всеобъемлющий, предметный и организующий характер, структурированность в единую систему органов, обеспечивающих исполнение законов и подзаконных актов в установленных формах, порядке и методами в пределах своих полномочий.

Источники семейного права — это формы выражения норм семейного права: нормативные правовые акты РФ, законы субъектов РФ, а также акты международного права, закрепляющие нормы семейного права.

Кодекс — это большой федеральный закон, который на основе общих принципов права объединяет правовые нормы, регулирующие ту или иную отдельную сферу, область, группу общественных отношений.

Конституционное право — отрасль права, закрепляющая в себе основы взаимоотношения личности и государства, конституционные характеристики государства, регламентирующая организацию государственной власти в стране и иные отношения конституционно-правового характера.

Конституционные обязанности человека и гражданина — это закрепленные и охраняемые Конституцией РФ правовые предписания, которые предъявляются человеку и гражданину в части необходимости их участия в обеспечении интересов общества, государства.

Конституционный процесс — это система правовых норм и процедур, регулирующих порядок подготовки, разработки, принятия и вступления в силу конституции (основного закона), изменения, пересмотра и прекращения действия конституции, а также обеспечения эффективного функционирования основных конституционных институтов в течение всего срока действия конституции.

Конституционный строй — устройство общества и государства, закрепленное нормами конституционного права.

Конституционный Суд РФ — это судебный орган конституционного контроля, самостоятельно и не-

зависимо осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства.

Контроль — это одно из средств государственного регулирования предпринимательской деятельности.

Кредитор — это лицо, которое вправе требовать от должника совершения или несовершения каких-либо действий.

Мораль — исторически складывающаяся в общественном сознании система принципов, понятий, норм поведения, основанная на идеалах добра и зла, должного и справедливого в отношениях людей.

Муниципальный правовой акт — это решение, принятое непосредственно населением муниципального образования по вопросам местного значения, либо решение, принятое органом местного самоуправления и (или) должностным лицом местного самоуправления по вопросам местного значения, осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъектов РФ, а также по иным вопросам, отнесенным уставом муниципального образования в соответствии с федеральными законами к полномочиям органов местного самоуправления и (или) должностных лиц местного самоуправления, документально оформленные, обязательные для исполнения на территории муниципального образования, устанавливающие либо изменяющие общеобязательные правила или имеющие индивидуальный характер.

Налог — обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансо-

вого обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований.

Налоговая ответственность — это обязанность лица, виновного в совершении налогового правонарушения, претерпевать меры государственного принуждения, предусмотренные санкциями НК РФ и применяемые компетентными органами в установленном процессуальном порядке.

Налоговый кодекс РФ — это ключевой документ налогового законодательства России, который устанавливает систему налогов и сборов, принципы построения налоговой системы, права и обязанности участников налоговых отношений, виды налоговых правонарушений и ответственность за их совершение, порядок исполнения обязанностей по уплате налогов и сборов, порядок осуществления налогового контроля и т. д.

Нерезиденты — физические лица, не являющиеся резидентами в соответствии с законом; юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющие местонахождение за пределами территории РФ.

Неустойка — определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

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

Нормативно-правовой акт — это изданный компетентным государственным органом документ, содер-

жащий правила поведения, обязательные для тех лиц и(или) организаций, которым он адресован.

Нормативно-правовой акт — это письменный официальный документ, принятый (изданный) в определенной форме правотворческим органом в пределах его компетенции и направленный на установление, изменение и отмену правовых норм.

Нормы права — это нормативная предпосылка правопорядка, первичное звено механизма правового регулирования, моделирующее «идеальный» правопорядок.

Объединение работодателей — некоммерческая организация, объединяющая на добровольной основе работодателей для представительства интересов и защиты прав своих членов во взаимоотношениях с профсоюзами, органами государственной власти и органами местного самоуправления.

Объект наследственных правоотношений — это имущество наследодателя, переходящее к наследникам в соответствии с законодательством.

Объекты экологического права — это то, по поводу чего совершается правовое регулирование.

Обычаи — общие правила, возникающие в результате постоянного воспроизводства конкретных образцов поведения и в силу длительности своего существования вошедшие в привычку людей.

Организационно-экономические отношения — это отношения, которые возникают между экономическими субъектами в процессе организации производства.

Отступное — это согласованный сторонами способ удовлетворения требований кредитора взамен реального исполнения обязательства.

Подзаконные акты — это нормативные правовые акты, издаваемые на основе и во исполнение законов.

Позитивная налоговая ответственность — это обусловленное нормами налогового права, выраженное в конкретном поведении и положительно оцениваемое государством позитивное отношение лица к требованиям норм налогового права.

Поручительство — традиционный способ обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств, сущность которого заключается в том, что поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Посредник — это физическое лицо, обладающее опытом и знаниями в определенной области экономического оборота, не связанное какими-либо отношениями с участниками спора.

Посредничество (или медиация) — является деятельностью по оказанию содействия спорящим сторонам в разрешении споров, осуществляемой рекомендованным судом лицом — посредником (медиатором).

Право — это:

1) система общеобязательных, формально определенных норм, выражающих меру свободы человека, принятых или санкционированных государством и охраняемых им от нарушений;

2) обусловленная природой человека и общества и выражающая свободу личности система регулирования общественных отношений, которой присущи нормативность, формальная определенность в официальных источниках и обеспеченность возможностью государственного принуждения;

3) упорядоченная, нормированная форма свободы, введенной в законное (легитимное) русло.

Право авторства — это право признаваться автором произведения.

Право на имя — это право использования произведения с обозначением подлинного имени автора либо с указанием его вымышленного имени — псевдонима.

Право на обнародование произведения — это личное право автора сделать произведение доступным широкому кругу лиц, например путем опубликования (выпуск в свет экземпляров произведения), сообщения в эфир, помещения в сеть Интернет.

Право собственности — это совокупность законодательных норм, которые устанавливают, как владеть, использовать и управлять имуществом, и предусматривают защиту данных прав.

Правовая культура — это обусловленное всем социальным, духовным, политическим и экономическим строем качественное состояние правовой жизни общества, выражающееся в достигнутом уровне развития правовой деятельности, юридических актов, правосознания и в целом в уровне правового развития субъекта (человека, различных групп, всего населения), а также в степени гарантированности государством и гражданским обществом прав и свобод человека.

Правовая работа — это работа (деятельность) в области обеспечения защиты прав предприятия, обеспечения в нем, в его деятельности законности, сохранности собственности, укрепления дисциплины, договорная работа и т. д., т. е. работа (деятельность), которую должны осуществлять юрисконсульты и другие штатные работники юридической службы предприятия, как и привлекаемые в тех или иных в качестве и форме для ее ведения иные специалисты.

Правовое регулирование предпринимательской деятельности — это взаимосвязанная система право-

вых и внеправовых инструментов, дающих возможности гражданам и юридическим лицам на свой страх и риск осуществлять деятельность, основной целью которой является получение прибыли, а основным содержанием — производство, обмен или перераспределение основных ресурсов.

Правовой статус ИП — это совокупность прав и обязанностей, позволяющих им заниматься предпринимательской деятельностью.

Правоотношения — это элемент механизма правового регулирования, обеспечивающий переход от идеального, предполагаемого законодателем правопорядка к установлению конкретного возможного или должного поведения участников общественных отношений, предусмотренного правовыми нормами.

Правосознание — это совокупность представлений и чувств, выражающих отношение людей к праву и правовым явлениям в общественной жизни, осознание правовой действительности, восприятие ее в мыслительных и чувственных образах.

Предмет договора — это объект гражданских прав, на который направлена согласованная воля сторон договорных отношений.

Предмет экологического права — это общественные отношения в области взаимодействия общества и природы, производственные отношения, складывающиеся в сфере действия эколого-правовых норм, между гражданами и организациями при обязательном участии государства по поводу улучшения, восстановления, эффективного использования природных объектов (экосистем) в целях сохранения окружающей среды.

Предпринимательская деятельность — это реализация особых способностей индивида, выражающаяся

в рациональном соединении факторов производства на основе инновационного рискованного подхода.

Предпринимательское право — совокупность норм, регулирующих предпринимательские отношения, тесно с ними связанные иные, в том числе некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию хозяйствования в целях обеспечения интересов государства и общества.

Претензия — это письменное требование, адресованное должнику, об устранении нарушений исполнения обязательства.

Претензия — это требование кредитора к должнику об уплате долга, возмещении убытков, уплате штрафа, устранении недостатков поставленной продукции, проданной вещи, выполненной работы.

Принципы административного процесса — основополагающие идеи, общие начала, лежащие в основе административного процесса и раскрывающие его сущность.

Принципы права — это руководящие идеи, характеризующие содержание права, его сущность и назначение в обществе.

Проблема занятости населения — это проблема вовлечения людей в трудовую деятельность и степень удовлетворения их потребности в труде рабочими местами.

Проверка — это совокупность проводимых органом государственного контроля (надзора) или органом муниципального контроля в отношении юридического лица, индивидуального предпринимателя мероприятий по контролю для оценки соответствия осуществляемых ими деятельности или действий (бездействия), производимых и реализуемых ими товаров (выполняемых работ, предоставляемых услуг) обяза-

тельным требованиям и требованиям, установленным муниципальными правовыми актами.

Расторжение договора — один из способов прекращения обязательств.

Регулирование занятости — совокупность мер государственного прямого и косвенного воздействия на рынок труда с целью достижения поставленных целей.

Самозащита — это особый (частный) случай защиты, специфика которого проявляется в том, что управомоченное лицо непосредственно своими действиями может защитить нарушенное право.

Сбор — обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц.

Сделка — это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение, прекращение гражданских прав и обязанностей.

Семейное право — это комплексная интегрированная отрасль права, совокупность правовых норм, изучающая отношения, регулируемые семейным законодательством, т. е. регулирует личные и связанные с ними имущественные отношения, возникающие между гражданами во время брака, родства, усыновления, принятия детей на воспитание в семью.

Сервитут — право ограниченного пользования чужим земельным участком.

Сервитут земельного участка — это предоставление права пользования земельным участком лицу, которое не является его владельцем.

Смежные интеллектуальные права — это права, которые построены по модели авторского права.

Социальное партнерство — это система взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений.

Социальные нормы — это связанные с волей и сознанием людей правила взаимодействия в обществе, возникающие в процессе его исторического развития, соответствующие определенному типу культуры и направленные на организацию общественных отношений.

Срок в гражданском праве — это момент во времени, календарная дата или период времени, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений.

Страховые взносы — обязательные платежи на обязательное пенсионное страхование, обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, на обязательное медицинское страхование, взимаемые с организаций и физических лиц в целях финансового обеспечения реализации прав застрахованных лиц на получение страхового обеспечения по соответствующему виду обязательного социального страхования.

Структура правопорядка — это единство и одновременное разделение урегулированной правом системы общественных отношений в соответствии с особенностями их отраслевого содержания.

Судебная система — это упорядоченное построение судов, осуществляющих судебную власть путем отправления правосудия, в соответствии с их компетенцией,

имеющих общие задачи, цели, организованных и действующих на единых демократических принципах.

Третейский суд — это негосударственный орган, создаваемый сообществом предпринимателей для разрешения споров в сфере частных экономических отношений, как правило, до обращения спорящих сторон в государственный суд.

Трудовое право — это отрасль права, которая регулирует порядок возникновения, действия и прекращения трудовых отношений, определяет режим совместного труда работников, устанавливает меру охраны труда и порядок рассмотрения трудовых споров.

Трудовой договор — соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию в интересах, под управлением и контролем работодателя, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Трудовые отношения — отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы).

Уголовная ответственность — это один из видов юридической ответственности предпринимателей, возникающей при совершении противоправных действий в процессе предпринимательской деятельности.

Уголовное право — это отрасль права, совокупность юридических норм, которые определяют преступность и наказуемость деяния, а также основания уголовной ответственности и освобождения от нее, в целом направлено на разрешение уголовных споров.

Уголовный процесс — урегулированные уголовно-процессуальным законом правоотношения и деятельность всех его участников при определяющей роли в пределах своих полномочий (компетенции) органа дознания, дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, прокурора и суда по установлению наличия или отсутствия фактических и юридических оснований для наступления уголовной ответственности за совершение деяния с признаками состава преступления.

Федеральный закон — нормативный правовой акт, изданный федеральным органом законодательной власти РФ и регламентирующий наиболее важные и основополагающие стороны общественных отношений и государственной жизни.

Функция договора — это выражение основных целей использования договора.

Хозяйственное право — комплексная интегрированная отрасль права, совокупность правовых норм, связанных предметным единством, регулирующих на основе использования диалектического взаимодействия частноправовых и публично-правовых начал отношения в сфере организации, осуществления предпринимательской деятельности и руководства ею.

Экологическое право — это система правовых норм, регулирующих экологические общественные отношения в сфере рационального использования и охраны окружающей среды от вредного воздействия в интересах настоящего и будущего поколений.

Экономические отношения — это отношения между людьми, которые появляются в процессе производства, распределения, обмена и потребления материальных и духовных благ и услуг.

Юридическая ответственность предпринимателей — это установленная правовыми нормами обязанность претерпевать неблагоприятные последствия при неисполнении установленных нормами права (законами) и договорами обязанностей и обязательств.

СОДЕРЖАНИЕ

1.1. Место права в системе социальных норм	2
1.2. Правовая культура и правосознание	11
2.6. Материальные отрасли российского права: конституционное право, муниципальное и административное право, уголовное и гражданское право, предпринимательское, хозяйственное и налоговое право, основы трудового и семейного права, экологическое и земельное право, наследственное право	21
5.5. Правовые основы создания, реорганизации и ликвидации юридических лиц	30
8.4. Общие положения о недействительности сделок	44
9.1. Сущность и значение гражданско-правового договора. Форма договора	52
9.2. Виды договоров, используемых в профессиональной деятельности	62
9.3. Структура договора, ее основные характеристики	84
11.3. Государственное регулирование в обеспечении занятости населения	96
Активная политика занятости на рынке труда	101
Основные пути содействия занятости населения	104
Программа социальных реформ о занятости и о безработице	106
11.5. Основные права граждан на социальное обеспечение	109
12.2. Государственный и муниципальный контроль как средство защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности	116
15.4. Перемена лиц в обязательстве и прекращение обязательств	150

15.5. Правовое регулирование способов обеспечения исполнения обязательств: залог, удержание вещи должника, поручительство, независимая гарантия	157
Неустойка	158
Залог	159
Удержание	162
Задаток	163
Поручительство	165
Банковская гарантия	167
18.3. Договорное регулирование и защита прав участников внешнеэкономической деятельности	170
Литература	181
Глоссарий	185