



Правовое обеспечение профессиональной деятельности

СКИФ



Кафедра «Теория и история государства
и права»

Лекционный курс

Автор

Архипова Д.Н.

Аннотация

Лекционный курс раскрывает основные понятия дисциплины «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» для студентов очной и заочной форм обучения по направлениям подготовки 23.03.01 «Технология транспортных процессов. Организация и безопасность движения», 23.03.03 «Эксплуатация транспортно-технологических машин и комплексов. Автомобили и автомобильное хозяйство», 11.03.01 «Радиотехника. Бытовая радиоэлектронная аппаратура», 11.03.02 «Инфокоммуникационные технологии и системы связи. Сети связи и системы коммуникации» в виде конспекта лекций, даются разъяснения по наиболее сложным вопросам, к каждой теме приведены контрольные вопросы.

Автор



**Архипова Д.Н. – ст. преподаватель кафедры
«Теория и история государства и права»**

Сфера научных интересов – основы правового регулирования социальных практик общества.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Раздел 1 Нормативно-правовые основы профессиональной деятельности	4
Тема 1.1 Понятие правового регулирования в сфере профессиональной деятельности	4
Тема 1.2 Законодательные акты и другие нормативно-правовые акты, регулирующие правоотношения в сфере предпринимательской деятельности	16
Раздел 2 Экономические и гражданско-правовые правоотношения	22
Тема 2.1 Правовое регулирование экономических отношений	22
Тема 2.2 Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности	29
Тема 2.3 Правовое регулирование договорных отношений в сфере предпринимательской деятельности	52
Раздел 3. Труд и социальная защита	93
Тема 3.1 Трудовое право как отрасль права	93
Тема 3.2 Правовое регулирование занятости и трудоустройства	97
Тема 3.3 Трудовой договор	101
Тема 3.4 Рабочее время и время отдыха	111
Тема 3.5 Понятие и системы заработной платы	117
Тема 3.6 Трудовая дисциплина	121
Тема 3.7 Материальная ответственность сторон трудового договора	127
Тема 3.8 Трудовые споры	131
Тема 3.9 Социальное обеспечение граждан	138
Раздел 4. Административное право	144
Тема 4.1 Понятие административного права. Его предмет и метод	144
Тема 4.2 Административная ответственность	145
Тема 4.3. Административное правонарушение	148
Тема 4.4 Административные наказания	150
Тема 4.5. Производство по делам	156
Словарь терминов	160

РАЗДЕЛ 1. Нормативно-правовые основы профессиональной деятельности

Тема 1.1. Понятие правового регулирования в сфере профессиональной деятельности

ПЛАН:

1.1.1 Понятие «Право» и его основные признаки.

1.1.2. Система права и ее элементы.

1.1.3. Экономические отношения как предмет правового регулирования.

1.1.1 Понятие «Право» и его основные признаки

Право – один из регуляторов общественных отношений. Воздействуя на волю и сознание людей, оно самым авторитетным образом склоняет их к определенному поведению. Но право не единственный социальный регулятор. В систему нормативного регулирования общественных отношений входят следующие виды норм:

- обычаи (в форме традиций, ритуалов, обрядов и т. д.);
- религиозные нормы;
- нормы общественных объединений (корпоративные нормы);
- нормы морали.

Право является таким социальным регулятором, который может включать любые из перечисленных норм. Поэтому есть некие общие черты, свойственные всем социальным нормам, и есть нечто такое, что выделяет право из системы социальной регуляции. К общим свойствам социальных норм относится то, что все они:

- являются своего рода образцами, стандартами, масштабом поведения;
- служат ориентиром в выборе того поведения, которое в данное время при данных обстоятельствах одобряется обществом или определенной его частью;
- выполняют организующую роль в поведении людей;

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

– служат инструментом социального контроля.

Применительно к праву названные свойства получают дополнительные характеристики. Но прежде чем их назвать, следует отметить, что само понимание права у разных народов, в разных государствах и разных правовых системах неодинаково. Существует по меньшей мере пять подходов к определению права.

Первый является классическим для континентальной Европы. Это сугубо нормативистский подход, когда нормами права считают лишь то, что выражено самим государством в издаваемых им общеобязательных правилах поведения. Таким образом, правом признается государственная воля, объективированная в соответствующих текстах общего характера. Второй свойствен в большей степени для Старого и Нового Света (для Англии и США) и именуется социологическим. Если нормативисты находят правовые нормы в сфере должного, то социологи просят искать их в сущем. Они видят правовые нормы в самих общественных отношениях, в формах контроля за ними, в способах разрешения конфликтов, в том, что делает суд. Третий подход – психологический – распространен в особенности среди тех сторонников социологических взглядов, которые придают первостепенное значение психическим реалиям, имея в виду как индивидуальную, так и социальную психику. Они стараются отыскать правовые нормы, прежде всего в психике человека, в его сознании и подсознании, в его правовых взглядах, в его правовых переживаниях и т. п. Четвертый подход к пониманию права был связан с ожиданиями буржуазных революций, с приходом к власти буржуазии и был направлен против произвола феодальных властей, против тиранических законов, попрания каких-либо прав человека. Это так называемый философский (естественно-правовой) подход. Правовые нормы, согласно данному взгляду, следует искать в извечных критериях справедливости, выводимых из чистого разума. Естественные нормы свободы человека и естественные ее ограничения по

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

отношению к гражданину как члену государственно-организованного общества – вот что должно регулировать поведение людей.

Ознакомление с разными подходами к праву показывает, что в каждом из них есть свои позитивные стороны. Одни из них приемлемы для законодателей, которые отыскивают и закрепляют право в издаваемых ими нормах, другие – для тех, кто применяет право, проводит право в конкретных жизненных ситуациях. Одновременно нельзя не видеть и отрицательных сторон каждого из подходов, если не ограничивать сферу его использования. Поэтому уместен и пятый подход – интегративный, сориентированный не на одну какую-либо черту права, а на полноту всех его характеристик. Интегративный подход должен учитывать допустимость разных определений права. Он не может игнорировать того обстоятельства, что в разное время у разных народов применительно к разным политическим ситуациям признавалось разное понимание права. Точнее – разное восприятие его и населением, и теми, кто находится у власти в одном конкретном государстве, и населением и властвующими другого государства. То есть в действительности и те, и другие руководствуются в общении правилами, которые черпаются из разных источников.

С точки зрения интегративного подхода правом является все то, что официально признается и поддерживается в качестве нормативов равенства и справедливости в определении меры свободы общающихся социальных субъектов. Имеются в виду не только граждане, но и их объединения, органы государства, должностные лица и т. д. Сюда войдут и законы, и судебные акты, и комплексы допустимых эмоций, которыми судья или тот же милиционер руководствовались; сюда будут отнесены религиозные каноны, чувства верующих, религиозные обряды, но вместе с тем останется место и атеистическим воззрениям и нормам, если их официально возводили в общеобязательные установления. Интегративное понимание права позволяет выявить первый отличительный признак правовых норм – правовые нормы фиксируются в самых разных источниках. Их нельзя сводить только к

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

законодательно установленным правилам. Напротив, в определенных случаях возможно не признавать правом даже то, что записано в законе. Другим признаком правовых норм, в отличие от всех иных, является то, что они действуют по жизни, обязательно признаются в качестве регулятора общественных отношений через какие-то официальные акты. Это не декларации, не какие-нибудь лозунги, не заявления о намерениях.

Следующий признак состоит в формальной определенности правовых норм, в том, что они содержат указание на границы поведения их адресатов, на меру их прав и обязанностей. Право нормативно по сути своей (не только потому, что может быть выражено в общих правилах поведения), поскольку регулирует типичные, повторяющиеся отношения и не ограничивается одноразовым решением конкретного вопроса. Нормативность – содержательный признак права. Правовые нормы в своем применении рассчитаны на относительно неопределенный круг лиц и относительно неопределенный круг случаев. Правовые нормы являются официальным мерилom, масштабом свободы и справедливости. Отличительное свойство права и правовых норм – их системность. В идеале это внутренне согласованная и непротиворечивая система норм, специально упорядочиваемая в ходе работ по систематизации права.

Наконец, один из главных и более всего бросающихся в глаза признаков правовых норм – обеспеченность их со стороны государства организационными мерами, а также, в конечном счете, мерами психического и физического принуждения. Неисполнение правовых требований влечет юридическую ответственность.

Таким образом, право - это система обязательных правил поведения, формально определённых и закреплённых в официальных документах, поддерживаемых силой государственного принуждения.

В юридической науке понятие «право» используется в двух значениях:

а) объективное право – право как совокупность общеобязательных правил поведения, выраженных в системе юридических норм;

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

б) субъективное право (или право субъекта) – право, принадлежащее конкретному лицу.

Субъективное право юридически обеспечивает свободу лица, возможность выбора того или иного поведения, возможность проявлять самостоятельность и инициативу. Субъективное право – это возможность действовать в рамках закона, возможность избирать вид и меру своего поведения. Выяснение всех признаков права позволяет говорить о его ценности. И ценность эта состоит в его способности служить таким регулятором общественных отношений, который способен удовлетворять социальные интересы людей наиболее эффективным образом. При соответствующих социально-политических условиях эти интересы могут состоять в утверждении свободы, мира, согласия людей, справедливого разрешения конфликтных ситуаций. Ценность права в первую очередь инструментальная. С его помощью в общественные отношения вносятся стабильность, согласованность, организованность. Уже один этот факт может свидетельствовать о служении права цивилизованному развитию общества. Право утверждает свободу людей. При этом ценностное качество состоит в способности правовых норм задавать параметры этой свободы для самых разных жизненных ситуаций.

Право является одним из самых цивилизованных средств социального контроля за поведением людей в обществе. Утверждением принципов справедливости право формирует гуманистические ценности. Более предметно о ценности права можно говорить при анализе его роли в решении социальных и экономических задач, значения для формирования правового государства и гражданского общества, в осуществлении внутренних и внешних функций государства.

1.1.2. Система права и ее элементы.

Изучение права предполагает общее представление о системе права, то есть о строении права, о его структурных частях. Система права -

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

исторически сложившаяся, объективно существующая, внутренняя структура права, определяемая характером регулируемых общественных отношений. Система права подразделяется на крупные составные части - отрасли права (конституционное, административное, гражданское, уголовное, семейное и т. д.) и институты права (избирательное право, институт собственности, институт необходимой обороны и т. д.).

Отрасли права – большие совокупности правовых норм, которые регулируют своим особым методом одинаковые по своему характеру выделившиеся в особую сферу общественные отношения. Институт права – тоже совокупность норм, но уже в рамках отрасли права. Юристы выделяют и подотрасли права. Например, в рамках гражданского права указывают на авторское право, наследственное право или в рамках земельного права выделяют водное и т. д. Отрасли права различают прежде всего по предмету их регулирования. Предмет регулирования каждой отрасли (т. е. определённый вид общественных отношений) имеет специфику, что в свою очередь определяет и особенности правового регулирования данных отношений. В силу этого дополнительным основанием для разграничения права на отрасли является метод правового регулирования.

Метод правового регулирования – это совокупность способов, средств, приёмов, посредством которых право воздействует на общественные отношения. Например, участники имущественных связей – это не зависимые друг от друга лица, которые вольны самостоятельно распоряжаться своим имуществом. Они заключают между собой договоры, что даёт им возможность согласовывать и определять их взаимоотношения. Споры между ними рассматриваются судом. Отношения, возникающие в сфере государственного управления, требуют иного метода регулирования, так как в данной сфере нет равенства сторон и связи строятся на основе соподчинения. Таким образом, если предмет правового регулирования позволяет обнаружить ту сферу общественных отношений, на которую воздействует данная отрасль права, то метод правового регулирования

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

выступает средством этого воздействия, регулирования, что также характеризует данную отрасль права.

Ведущее место в системе национального права отводится конституционному праву. Это объясняется тем, что конституционное право регулирует наиболее важные отношения, связанные с государственным устройством, закреплением и охраной прав человека и гражданина. С конституционным правом тесно связано административное право, нормы которого регулируют управленческие отношения, складывающиеся в сфере исполнительной власти.

Традиционно большую роль в жизни общества играет трудовое право. Оно регулирует отношения рабочих и служащих в процессе их трудовой деятельности (заключение и расторжение трудовых договоров, условия работы, трудовые споры и т. д.).

Финансовое право регулирует отношения, возникающие в процессе финансовой и бюджетной деятельности государства, функционирования банков, других финансовых учреждений. Сегодня на роль значимой отрасли претендует экологическое право, представляющее систему норм, регулирующих отношения в области охраны и рационального использования природных ресурсов.

Гражданское право регулирует имущественные и связанные с ними неимущественные отношения (право на имя, на защиту чести и достоинства, деловой репутации и т. д.). Важную их часть составляют отношения собственности, наследственные отношения и т. д. К гражданскому праву примыкает семейное право, нормы которого регулируют неимущественные и связанные с ними имущественные отношения в сфере брачно-семейных отношений.

Уголовное право составляют нормы, с помощью которых государство устанавливает, какие общественно опасные деяния квалифицируются как преступления и какие наказания за их совершение могут быть назначены.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Это далеко не полный перечень отраслей права, которые относятся к так называемому материальному праву.

Выделяют так же отрасли процессуального права. К ним относятся гражданско- процессуальное право и уголовно-процессуальное право. Нормы гражданско-процессуального права регулируют деятельность судов в связи с рассмотрением в них споров, возникающих в сфере семейных, гражданских, трудовых, земельных, финансовых отношений и т. п. Уголовно-процессуальное право регулирует деятельность органов правосудия, следствия, прокуратуры по расследованию уголовных дел и рассмотрению их в суде. В процессуальных нормах содержатся положения, устанавливающие порядок совершения определенных действий, сроки их совершения и иные условия.

С давних времен существует деление права на публичное и частное. Публичное право регулирует отношения, в которых хотя бы одной из сторон является государство. Отношения между гражданами и, в частности, производственная и потребительская сферы, имущественные отношения требуют частноправового регулирования. В качестве критерия разграничения частного и публичного права уместно указать на разницу в методах правового регулирования. Для публичного права характерен метод централизации (субординации, власти-подчинения), а для частного – метод децентрализации (координации, автономии, равноправия). Требования публичного права императивны, не допускают отступлений, каких-либо договоренностей участников правоотношений.

С некоторых пор в России начинает приобретать особое значение международное право, которое представляет собой совокупность норм и принципов, устанавливающих права и обязанности государств в процессе их взаимного общения. Среди важнейших принципов международного права называют принцип суверенного равенства государств, принцип неприменения силы и угрозы силой, нерушимости границ, территориальной целостности государства, мирного разрешения между-народных споров,

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

невмешательства во внутренние дела, принцип всеобщего уважения прав человека, самоопределения наций и на- родов, принцип сотрудничества, добросовестного выполнения международных обязательств.

В составе международного права выделяют право международных договоров, дипломатическое право, морское право, воздушное право, атомное право, международное космическое право. Ту часть международно-правовых норм, которая имеет своим предметом права мирного населения, военнопленных, защиту прав человека в чрезвычайных условиях и т. п., объединяют под наименованием международного гуманитарного права.

Всем известны основные международные организации, такие, например, как ООН, ОБСЕ и др., которые призваны обеспечивать действие международного права. Активнее стали функционировать соответствующие судебные инстанции. Россия стала участником ряда европейских соглашений. Советская доктрина в свое время хотя и признавала значение международного права и ряда международных организаций, но решительно возражала против первенства международно-правовых норм перед внутригосударственными. Считалось нарушением государственного суверенитета ставить международное право выше норм конституционного права любого государства. Советские ученые в большинстве своем отрицали также признание гражданина (индивида) субъектом международного права. На все были свои идеологические и политические причины. Сегодня вопрос получил конституционное решение.

Часть 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации зафиксировала два принципиальных положения. Во-первых, в правовую систему Российской Федерации в качестве ее составной части входят теперь общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации. Во-вторых, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотрены российским законом, то применяются правила международного договора.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Таким образом, примат в настоящем смысле этого слова над внутренними законами имеют только международные договоры Российской Федерации. Что же касается международного права, то оно просто объявляется как бы внутренним. И не все, а только определенная часть его. На практике всякий раз возникает вопрос: являются ли те или иные принципы и нормы международного права общепризнанными? Во всяком случае суды теперь, в особенности Конституционный суд Российской Федерации, обосновывают свои решения в том числе и ссылками на нормы и принципы международного права. Повышение роли международного права связано с процессами интернационализации, расширения международных связей, сотрудничества народов в самых разных областях своей жизни. Государства объединяются в самые разные союзы и сообщества. Вырабатываются единые стандарты поведения. Придается громадное значение международно-правовой защите прав и свобод человека и гражданина. Единство мира делает необратимыми процессы сближения национальных правовых систем на базе взаимодействия с системой международного права.

1.1.3. Экономические отношения как предмет правового регулирования.

По своей сути право – это регулятор общественных отношений. Его предназначение состоит в том, чтобы упорядочить жизнь общества, обеспечить его нормальное функционирование и развитие. Однако не все общественные отношения, не все сферы жизни общества в одинаковой степени являются предметом правового регулирования. Следует помнить о том, что до права и вместе с ним существовали и существуют обычаи и традиции, мораль, религия, которые также выступают как важнейшие регуляторы общественных отношений. И только вместе они могут обеспечить нормальное развитие общества. Причем в различных сферах жизни общества роль каждого из этих социальных регуляторов не

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

одинакова. Есть такие сферы жизни общества, в регулировании которых праву принадлежит отнюдь не главенствующая роль. А есть и такие отношения, которые вообще не подлежат правовому регулированию (это прежде всего глубоко личностные, интимные отношения любви, дружбы и т. д.).

Что касается экономики, то она относится к тем сферам, в которых роль права традиционно существенна. Экономические отношения всегда (разумеется, с того момента, как появилось право) были предметом правового регулирования. Естественно, это регулирование имело свою специфику в различные исторические эпохи и в условиях различных экономических систем. Имеет свои особенности и правовое регулирование экономических отношений в условиях рыночной экономики. На первый взгляд может показаться, что рыночная экономика в правовой регламентации вообще не нуждается – ведь одним из краеугольных камней этой экономической системы является свобода экономической деятельности. Однако думать так было бы большой ошибкой. Сама жизнь, практика показывают несостоятельность такого взгляда на рыночную экономику. Во-первых, правовое регулирование рыночной экономики необходимо в целях защиты интересов общества и государства. Опыт практически всех стран с рыночной экономикой свидетельствует, что "абсолютная экономическая свобода" всегда связана со злоупотреблениями – появлением на рынке некачественных товаров, работ и услуг, иногда представляющих опасность для жизни и здоровья потребителей, возникновением мошеннических предпринимательских структур, «безвозвратно» привлекающих сбережения граждан, и многими другими «издержками». Одним из самых опасных последствий такой «свободы» является исчезновение свободной конкуренции и господство монополий.

Конкуренция – один из важнейших механизмов, обеспечивающих эффективность рыночной экономики. Монополии же позволяют отдельным производителям получать сверхприбыли, не заботясь об эффективности

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

производства, качестве продукции и т. д. Для монополистов такое положение дел выгодно. Для потребителей, для общества в целом, для государства – представляет опасность, которую трудно переоценить. Поэтому во всех цивилизованных странах важнейшим элементом механизма регулирования рыночной экономики является антимонопольное законодательство. С другой стороны, правовое регулирование экономических отношений в условиях рыночной экономики необходимо для обеспечения прав и интересов самих предпринимателей. Ведь подлинная, а не мнимая свобода экономической деятельности не исключает, а предполагает ее определенную регламентацию. Вступая в разнообразные отношения между собой, с потребителями, с государством, предприниматели заинтересованы в том, чтобы эти отношения были упорядоченными, предсказуемыми, строились в соответствии с определенными правилами. Не используя потенциал права, достичь этого невозможно.

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

Контрольные вопросы:

1. Что отличает правовые нормы от других социальных норм?
2. Какова структура системы права?
3. Какова важность и значимость регулирования экономических отношений в современных условиях?

Тема 1.2. Законодательные акты и другие нормативно-правовые документы, регулирующие правоотношения в профессиональной деятельности

ПЛАН:

- 1.2.1 Источники права. Понятие нормативно-правового акта.
- 1.2.2 Классификация и основные виды нормативно-правовых актов.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

1.2.3 Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.

1.2.1 Источники права. Понятие нормативно-правового акта. Для понимания процессов правообразования, а также для понимания того, откуда брать право при решении юридических дел, необходимо обратиться к источникам права. Об источниках права говорят, прежде всего, как о факторах, определяющих появление и действие права. Таковыми выступают правотворческая деятельность государства, воля господствующего класса (всего народа) и, в конечном счете, материальные условия жизни общества.

Об источниках права пишут также в целях познания права и называют соответственно: исторические памятники права, данные археологии, действующие правовые акты, юридическую практику, договоры, судебные речи, труды юристов и др. Однако есть и более узкий смысл понятия «источник права»: то, чем практика руководствуется в решении юридических дел. В российском государстве это в основном нормативные акты. Договор как источник права имеет еще относительно небольшое распространение, обычай почти не имеет места, а прецедент российской правовой системой пока отвергается. По существу, речь идет о внешней форме права, означающей выражение воле государственной воли.

Форма права в идеале характеризуется рядом особенностей. Она призвана, во-первых, выразить нормативно закрепляемую волю граждан и, в конечном счете, должна быть обусловлена существующим социально-экономическим базисом; во-вторых, закрепить и обеспечить политическую власть народа, служить его интересам; в-третьих, утвердить приоритетное значение наиболее демократических форм, какими являются законы; в-четвертых, быть выражением демократической процедуры подготовки и прохождения нормативных актов в законодательном органе.

Итак, под источником позитивного (исходящего от государства) права принято понимать форму выражения государственной воли, направленной на

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

признание факта существования права, на его формирование или изменение.

Разновидностями источников позитивного права являются:

- правовой обычай, т. е. правило поведения, которое сложилось исторически в силу постоянной повторяемости и признано государством в качестве обязательного;
- правовой прецедент - решение по конкретному делу, которому государство придает силу общеобязательного в последующих спорах;
- договор - акт волеизъявления самих участников общественных отношений, который получает поддержку государства;
- нормативный правовой акт - это акт, содержащий правовые нормы.

Именно этим он отличается от индивидуальных правовых актов.

1.2.2 Классификация и основные виды нормативно-правовых актов.

Нормативно-правовые акты принято подразделять следующим образом:

Закон – это принимаемый в особом порядке и обладающий высшей юридической силой нормативный правовой акт, выражающий государственную волю по ключевым вопросам регулирования общественной и государственной жизни.

Законы – первичные основополагающие нормативные акты. Их высшая юридическая сила состоит в том, что:

- все остальные правовые акты должны исходить из законов и никогда не противоречить им;
- они не нуждаются в каком-либо утверждении другими органами;
- законы никто не вправе отменить, кроме органа, их издававшего.

Законы принимаются высшими органами государственной власти (парламентами) или непосредственно народом в ходе референдума.

Законы в РФ по своему значению делятся на:

- а) основные (Конституция РФ, конституции республик в составе РФ);

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

б) федеральные конституционные законы, принимаемые согласно ст. 76 Конституции РФ по предметам ведения РФ (перечень вопросов, относящихся к предметам ведения РФ, содержится в ст. 71 Конституции РФ);

в) федеральные законы, принимаемые по предметам ведения РФ и предметам совместного ведения РФ и субъектов РФ (ст. 71, 72 Конституции РФ). Федеральные законы не могут противоречить федеральным конституционным законам;

г) законы, принимаемые законодательными органами субъектов Российской Федерации. Законы субъектов РФ не могут противоречить федеральным законам.

Подзаконный нормативный акт – одна из разновидностей правовых актов, издаваемых в соответствии с законом, на основе закона, во исполнение его, для конкретизации законодательных предписаний, или их толкования, или установления первичных норм. Не органы, издающие акты, и даже не характер акта (управленческий, толкования и т. д.) определяют его принадлежность к подзаконным актам. Главное свойство состоит в отражении иерархии нормативных актов, их соподчиненности по юридической силе. Верховенство закона и подзаконность иных актов нашли конституционное закрепление.

Подзаконные акты являются незаменимым средством обеспечить исполнение законов. В механизме реализации законодательных норм подзаконным актам, наряду с процессуальными законами, принадлежит основополагающее значение в качестве юридической основы всей правореализующей деятельности. В зависимости от положения органов, издающих подзаконные акты, их компетенции, а также характера и назначения самих актов, подзаконные акты делятся на несколько видов.

Ведущее место среди подзаконных актов принадлежит указам президента, постановлениям правительства. Министры издают приказы и инструкции; местные органы власти и управления принимают решения и распоряжения.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Договоры нормативного содержания – соглашения сторон, содержащие правовые предписания. К ним относятся: Федеральный договор (от 31.03.1992 г.), международные договоры, договоры между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, договоры между органами государственной власти субъектов РФ.

Действия нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц. Действие нормативно-правовых актов во времени – это действие с момента вступления в силу до момента утраты силы. Нормативный акт начинает действовать в следующих случаях:

- с момента его применения или подписания;
- по истечению определённого срока с момента опубликования (законы – через 10 дней, подзаконные акты - через 7 дней);
- когда начало действия нормативного акта указано в нём самом или в специально принятом по этому поводу акте;
- нормативные акты, которые не публикуют, вступают в силу по мере их получения адресатом.

По общему правилу нормативный акт распространяет своё действие на те общественные отношения, которые существуют после его принятия (т. е. действующий закон обратной силы не имеет). Исключение: уголовный закон более мягкий, имеет обратную силу; либо в самом законе указано, что он имеет обратное действие.

Прекращение действия нормативных актов происходит в связи:

- с истечением срока действия, на который он был принят;
- с прямой отменой уполномоченных органов;
- с фактической заменой новых нормативных актов, регулирующих те же отношения.

1.2.3 Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Действие в пространстве осуществляется на основе территориального и экстерриториального принципов. Территориальный – предполагает действие нормативных актов в пределах границ деятельности правотворческого органа. Экстерриториальный принцип означает распространение нормативного акта за пределы территории правотворческого органа. Действие нормативно-правового акта по кругу лиц. Действие связано с территориальными пределами применения нормативных актов, т. е. по общему правилу. Нормативный акт распространяется на всех лиц, находящихся на территории его действия.

Исключения:

– для лиц, обладающих дипломатическим иммунитетом, а также специальным иммунитетом (президент, правительство);

– нормативный акт может быть адресован определённому кругу лиц (законы о стипендии касаются студентов).

Контрольные вопросы:

1. Охарактеризуйте основные источники права.
2. Классифицируйте основные виды нормативно-правовых актов.
3. Каков спектр действия нормативно-правовых актов?

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Тема 2.1 Правовое регулирование экономических отношений

План

2.1.1 Экономические отношения как предмет правового регулирования

2.1.2 Понятие и признаки предпринимательской деятельности.

2.1.3 Правовое регулирование предпринимательской деятельности.

2.1.1 Экономические отношения как предмет правового регулирования

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

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

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

В качестве примера можно привести антимонопольное законодательство России, которое:

Во-первых, обеспечивает создание добросовестной конкуренции;

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

2.1.2 Понятие и признаки предпринимательской деятельности

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

собой представляет.

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

Из этого определения можно выделить следующие признаки предпринимательской деятельности:

- 1) самостоятельность;
- 2) направленность на систематическое получение прибыли;
- 3) рисковый характер;
- 4) регистрация в установленном законом порядке лиц, осуществляющих эту деятельность.

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

случае предприниматель обладает возможностью самостоятельного использования такого имущества.

Имущественная самостоятельность предпринимателя является основой его организационной самостоятельности.

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

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

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

2.1.3 Правовое регулирование предпринимательской деятельности

Как известно, под источниками права понимаются способы выражения,

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

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

В свою очередь в каждой из этих групп существует своя иерархия нормативно-правовых актов. Что касается законов, то на вершине пирамиды этих нормативно-правовых актов находится Конституция - Основной закон страны. Затем следуют федеральные конституционные законы, федеральные законы и законы субъектов федерации. Каждый из нижестоящих законов в этой пирамиде не может противоречить вышестоящему закону.

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Охарактеризуем основные нормативно-правовые акты, регулирующие предпринимательскую деятельность.

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

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

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

федеральным законам. Главное их предназначение - обеспечить реализацию положений Конституции и законов.

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

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

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

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

Вопросы для самоконтроля:

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

Тема 2.2 Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности

План

- 2.2.1 Юридические лица: понятие и признаки.
- 2.2.2 Виды юридических лиц.
- 2.2.3 Создание юридического лица.
- 2.2.4 Реорганизация и ликвидация юридического лица.
- 2.2.5 Индивидуальный предприниматель.
- 2.2.6 Несостоятельность (банкротство).

2.2.1 Юридические лица: понятие и признаки

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

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

- 1) организационное единство;
- 2) наличие обособленного имущества;

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

- 3) самостоятельная имущественная ответственность;
- 4) выступление в гражданском обороте от своего имени.

Рассмотрим эти признаки подробнее.

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

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

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

Обособленность имущества и принцип имущественной

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

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

2.2.2 Виды юридических лиц

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

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

В соответствии с законодательством коммерческие организации могут создаваться в форме:

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

Хозяйственными товариществами и обществами признаются корпоративные коммерческие организации с разделенным на доли (вклады)

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе деятельности, принадлежит на праве собственности хозяйственному товариществу или обществу.

Характерной особенностью этих обществ и товариществ является разделение их уставного (для обществ) или складочного (для товариществ) капитала на доли (вклады) учредителей. Различие между ними заключается в том, что товарищество - это по существу объединение лиц, хорошо знающих друг друга, а общество - объединение в первую очередь капиталов, и характер личных взаимоотношений их участников имеет здесь второстепенное значение. При смене одного или всех членов общества, например акционерного, общество как юридическое лицо продолжает существовать в прежнем виде и под прежним наименованием, в то время как для товарищества это потребует внесения изменений в учредительные документы и в его наименование. Юридически это будет уже другое товарищество. Законодательство предусматривает две разновидности товарищества: полное товарищество и товарищество на вере.

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

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

Товариществом на вере (командитным товариществом) признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников - вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

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

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

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

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

Так как общество с ограниченной ответственностью есть объединение капиталов, то личное участие его членов в делах общества совсем не обязательно. Однако лично-доверительный момент еще не до конца утрачен

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

в этом виде юридического лица, поэтому законодательство определяет лимит численности участников общества с ограниченной ответственностью.

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

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

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

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

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

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

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

3) общественных движений;

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

- 5) товариществ собственников недвижимости, к которым относятся, в том числе, товарищества собственников жилья;
- 6) казачьих обществ, внесенных в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации;
- 7) общин коренных малочисленных народов Российской Федерации;
- 8) фондов, к которым относятся, в том числе, общественные и благотворительные фонды;
- 9) учреждений, к которым относятся государственные учреждения (в том числе государственные академии наук), муниципальные учреждения и частные (в том числе общественные) учреждения;
- 10) автономных некоммерческих организаций;
- 11) религиозных организаций;
- 12) публично-правовых компаний;
- 13) адвокатских палат;
- 14) адвокатских образований (являющихся юридическими лицами).

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

Некоммерческая организация, уставом которой предусмотрено осуществление приносящей доход деятельности, за исключением казенного и частного учреждений, должна иметь достаточное для осуществления указанной деятельности имущество рыночной стоимостью не менее минимального размера уставного капитала, предусмотренного для обществ с ограниченной ответственностью.

2.2.3 Создание юридического лица

Процесс создания юридического лица включает в себя несколько этапов.

Прежде всего, учредители юридического лица должны определиться с его организационно-правовой формой. Как правило, законодательство

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

оставляет вопрос об организационно-правовой форме на усмотрение учредителей.

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

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

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

Важный этап создания юридического лица - формирование его уставного (складочного) капитала. В соответствии с законодательством к моменту создания организации должно быть сформировано не менее половины ее уставного (складочного) капитала. В некоторых случаях, например, при создании унитарного предприятия, уставный фонд должен

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

быть оплачен полностью до государственной регистрации. Заключительным этапом создания юридического лица является его государственная регистрация. Государственная регистрация преследует несколько целей. Важнейшими среди них являются закрепление объема правоспособности юридического лица, осуществление его налогообложения и обеспечение безопасности граждан путем установления контроля за порядком осуществления определенных видов деятельности. Государственная регистрация юридического лица производится по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации.

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

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

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

Отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

2.2.4 Реорганизация и ликвидация юридических лиц

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

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

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

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

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

Разделение предполагает создание вместо одного субъекта двух или более других. При этом деятельность разделяемой организации

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

прекращается. Вопрос о правопреемстве в данном случае решается на основании договора между вновь созданными лицами. Как правило, правопреемником становится одна из созданных организаций.

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

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Непредставление вместе с учредительными документами передаточного акта, отсутствие в нем положений о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица влекут отказ в государственной регистрации юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации.

Ликвидация юридических лиц.

Ликвидация - такой способ прекращения юридического лица, при котором правопреемство не возникает. Ликвидация также может производиться в добровольном и принудительном порядке. Гражданское законодательство содержит примерный перечень оснований ликвидации юридических лиц. К ним относятся: истечение срока, на который создавалась организация; достижение целей, поставленных в учредительных документах; признание недействительной регистрации юридического лица. Принудительная ликвидация осуществляется в судебном порядке по требованию уполномоченных государственных органов, на основании нарушения положений учредительных документов, осуществления деятельности без лицензии, грубого нарушения законодательства, несостоятельности (банкротства) юридического лица и т. п.

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

2.2.5 Индивидуальный предприниматель

Утверждение о том, что главенствующая роль в современной экономике принадлежит юридическим лицам, совсем не означает, что времена индивидуальных предпринимателей ушли в прошлое. Во всех странах с развитой рыночной экономикой наряду с крупнейшими корпорациями, являющимися юридическими лицами, существуют десятки и сотни тысяч индивидуальных предпринимателей. Причем государство, как правило, поощряет развитие индивидуального предпринимательства. Не является исключением в этом смысле и наша страна. Статья 34 Конституции

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

РФ провозглашает право каждого на использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

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

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

Предпринимательская деятельность граждан подлежит государственной регистрации. Гражданин имеет право заниматься предпринимательской деятельностью только с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, т. е.

получив свидетельство о государственной регистрации.

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

Для занятия определенными видами деятельности индивидуальному

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

предпринимателю в соответствии с законодательством необходимо получить лицензию.

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

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

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

2.2.6 Несостоятельность (банкротство)

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

Несостоятельность (банкротство) - признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

кредиторов по денежным обязательствам, о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом.

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

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

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

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

основанию.

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

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

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

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

При рассмотрении дела о банкротстве должника - юридического лица

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

применяются следующие процедуры:

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

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

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

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

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

Для проведения наблюдения арбитражным судом назначается временный управляющий.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

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

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

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

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

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

Финансовое оздоровление вводится на срок не более чем два года.

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

Не позднее чем за месяц до истечения установленного срока

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

финансового оздоровления должник обязан предоставить административному управляющему отчет о результатах проведения финансового оздоровления.

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

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

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

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

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

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

- определение о введении внешнего управления в случае наличия

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

возможности восстановить платежеспособность должника;

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Все имущество должника, имеющееся на дату открытия конкурсного производства и выявленное в ходе конкурсного производства, составляет

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

конкурсную массу. Из имущества должника, которое составляет конкурсную массу, исключаются имущество, изъятое из оборота, имущественные права, связанные с личностью должника, в том числе права, основанные на имеющейся лицензии на осуществление отдельных видов деятельности, а также иное предусмотренное настоящим Федеральным законом имущество. В составе имущества должника отдельно учитывается и подлежит обязательной оценке имущество, являющееся предметом залога.

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

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

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

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

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

Решение о заключении мирового соглашения со стороны конкурсных

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

Мировое соглашение утверждается арбитражным судом.

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

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

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

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

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

В случае неисполнения мирового соглашения должником кредиторы вправе обратиться без расторжения мирового соглашения в арбитражный суд, рассматривавший дело о банкротстве, для получения исполнительного

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

листа по взысканию оставшихся непогашенными требований.

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

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

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

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

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

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

Вопросы для самоконтроля:

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

Тема 2.3 Правовое регулирование договорных отношений в сфере предпринимательской деятельности

План

2.3.1 Общие положения о гражданско-правовом договоре.

2.3.2 Договор купли-продажи.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

2.3.3 Договор розничной купли продажи.

2.3.4 Договор купли-продажи недвижимости.

2.3.5 Договор купли-продажи предприятия.

2.3.6 Договор поставки.

2.3.1 Общие положения о гражданско-правовом договоре

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

Договорные отношения субъектов гражданского права основаны на их взаимном юридическом равенстве, исключаящем властное подчинение одной стороны другой. Следовательно, заключение договора и формирование его условий по общему правилу должно носить добровольный характер, базирующийся исключительно на соглашении сторон и определяемый их частными интересами. На этой основе формируется одно из основополагающих начал частного правового регулирования - принцип свободы договора (п. 1 ст. 1ГК), который по своему социально-экономическому значению стоит в одном ряду с принципом признания и неприкосновенности права частной собственности.

Свобода договора проявляется в нескольких различных аспектах.

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

Во-вторых, свобода договора состоит в свободе определения характера заключаемого договора. Иными словами, субъекты имущественного (гражданского) оборота сами решают, какой именно договор им заключить. Они вправе заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, если только такой договор не противоречит законодательству и соответствует общим началам и смыслу гражданского законодательства (п. 1 ст. 8, п. 2 ст. 421 ГК). Развитое гражданское законодательство не предусматривает исчерпывающего, закрытого перечня (*numerus clausus*) договоров и не обязывает стороны "подгонять" их договорные взаимосвязи под одну из известных закону разновидностей. Данное обстоятельство особенно важно в условиях

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

формирующегося рыночного хозяйства, когда экономические потребности весьма изменчивы, а правовое оформление нередко отстает от них. В частности, различные сделки, совершаемые в настоящее время на фондовых и валютных биржах, далеко не всегда имеют прямые законодательные "прототипы".

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

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

В развитом рыночном хозяйстве свобода договоров не может иметь абсолютного характера и неизбежно подвергается тем или иным ограничениям, установленным в публичном интересе. Прежде всего, договор, безусловно, должен соответствовать императивным нормам закона и иных правовых актов (п. 1 ст. 422 ГК), которые в сфере договорных обязательств, практически, всегда устанавливают те или иные ограничения договорной свободы в общественных и государственных (публичных) интересах. Однако императивные правила закона, принятого после заключения договора, не

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

должны распространяться на условия ранее заключенных договоров, если только сам этот закон прямо не придаст им обратную силу (п. 2 ст. 422 ГК). Подзаконными же актами, включая президентские указы, во всяком случае, нельзя предписывать изменения условий заключенных договоров.

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

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

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

- условия о предмете договора;
- условия, прямо названные в законе или иных правовых актах как существенные;
- условия, необходимые для договоров данного вида;
- условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

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

В ряде случаев закон сам называет те или иные условия договора в

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

согласованию) по указанию самого закона. Например, срок действия договора объявлен существенным для договоров личного и имущественного страхования (ст. 942 ГК), а цена - для договоров купли-продажи товара в кредит (п. 1 ст. 489 ГК).

2.3.2 Договор купли продажи

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

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

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

Договор купли-продажи является возмездным и двусторонним. Он является договором синаллагматическим, поскольку исполнение обязательств покупателем по оплате товара обусловлено исполнением продавцом своих обязательств по передаче товара покупателю (п. 1 ст. 328 ГК). Иными словами, покупатель не должен исполнять свои обязанности по оплате товара до исполнения продавцом своих обязанностей по передаче ему товара. Если же договор купли-продажи заключен с условием о предварительной оплате товара покупателем, субъектом встречного исполнения становится продавец, который может не производить исполнение обязанностей по передаче товара до получения от покупателя обусловленной суммы предоплаты.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

По общему правилу отчуждение собственником имущества другим лицам влечет прекращение права собственности последнего (п. 1 ст. 235 ГК). Например, договор купли-продажи земельного участка характеризуется тем, что права на земельный участок на основании передаточного акта, от одного собственника переходят к новому собственнику. Применительно к купле-продаже право собственности продавца прекращается с момента передачи вещи, служащей товаром, покупателю (в соответствующих случаях - с момента регистрации права собственности покупателя). Если продавец, не являясь собственником товара, отчуждает его на основании предоставленных ему полномочий по распоряжению товаром, передача товара покупателю (государственная регистрация) служит основанием прекращения права

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

собственности у лица, являющегося собственником товара, а также полномочий продавца по распоряжению товаром. Исключение составляют случаи, когда стороны заключают договор с условием о сохранении права собственности на переданный покупателю товар за продавцом до оплаты товара либо наступления иных определенных обстоятельств. В подобной ситуации продавец, оставаясь собственником товара, при неоплате покупателем товара в установленный срок или не наступлении иных предусмотренных договором обстоятельств, при которых право собственности переходит к покупателю, вправе потребовать от покупателя возвратить переданный ему товар (ст. 491 ГК).

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

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

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

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

Покупателем по договору купли-продажи может быть всякое лицо, признаваемое субъектом гражданских прав и обязанностей. Приобретая

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

товар по договору купли-продажи, покупатель по общему правилу становится его собственником. Исключения составляют, во-первых, государственные и муниципальные унитарные предприятия, обладающие правом хозяйственного ведения либо оперативного управления (казенные предприятия) на закрепленное за ними имущество, а также учреждения (субъекты права оперативного управления).

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

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

Главная обязанность продавца заключается в передаче покупателю товаров, являющихся предметом купли-продажи, в срок, установленный договором, а если такой срок договором не установлен, в соответствии с правилами об исполнении бессрочного обязательства (ст. 314 ГК). Если иное не предусмотрено договором, продавец обязан передать покупателю вместе с товаром принадлежности продаваемой вещи, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества и т.п.), предусмотренные законодательством и договором, одновременно с передачей вещи.

Договор купли-продажи может быть заключен с условием о его исполнении к строго определенному сроку. Это возможно, когда из его

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

- во-первых, при наличии в договоре условия об обязанности продавца по доставке товара - моментом вручения товара покупателю;
- во-вторых, если в соответствии с договором товар должен быть передан покупателю в месте нахождения товара, - моментом предоставления товара в распоряжение покупателя в соответствующем месте;
- во всех остальных случаях - моментом сдачи товара перевозчику или организации связи.

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

Не передача продавцом покупателю товаров в установленный срок либо просрочка в передаче товара признаются неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, вытекающего из договора купли-продажи, и влекут применение последствий, предусмотренных ГК на случай нарушения гражданско-правового обязательства. В частности, покупатель

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

вправе требовать от продавца возмещения причиненных убытков (ст. 15, 393 ГК). В случае если по договору купли-продажи продавец был обязан передать покупателю индивидуально-определенную вещь (вещи), покупатель вправе требовать отобрания этой вещи у продавца и передачи ее покупателю на предусмотренных договором условиях (ст. 398 ГК). Договором могут быть предусмотрены иные последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения продавцом обязанности по передаче товара покупателю.

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

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

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

2.3.3 Договор розничной купли-продажи

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

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

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

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

Будучи публичным, договор розничной купли-продажи может заключаться с использованием публичной оферты, под которой в соответствии со ст. 437 ГК понимается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется. Согласно ст. 494 ГК предложение продавцом в розничной купле-продаже товара в его рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц, признается

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

публичной офертой, если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи. Более того, выставление в месте продажи (на прилавках, в витринах и т.п.) товаров, демонстрация их образцов или предоставление сведений о продаваемых товарах (описаний, каталогов, фотоснимков товаров и т.п.) в месте их продажи признается публичной офертой независимо от того, указаны ли цена и другие существенные условия договора розничной купли-продажи, за исключением случая, когда продавец явно определил, что соответствующие товары не предназначены для продажи.

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

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

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

Специфической чертой данного договора также являются особые требования к его форме. Согласно ст. 493 ГК, если иное не предусмотрено

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара. В том случае, когда покупатель присоединяется к условиям формуляров или иных стандартных форм, предложенных продавцом, следует признать, что договор

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

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

Специфика договора розничной купли-продажи проявляется и в закреплении законом преддоговорных обязанностей продавца, которые согласно ст. 495 ГК состоят в предоставлении покупателю информации о товаре. Продавец обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже, соответствующую установленным законом, иными правовыми актами и обычно предъявляемым в розничной торговле требованиям к содержанию и

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

способам предоставления такой информации. Покупатель имеет право еще до заключения договора розничной купли-продажи осмотреть товар, потребовать проведения в его присутствии проверки свойств или демонстрации использования товара, если это не исключено ввиду характера товара и не противоречит правилам, принятым в розничной торговле.

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

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

Качество товара должно соответствовать договору, а если в установленном законом порядке предусмотрены обязательные требования к качеству продаваемого товара, то продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, соответствующий этим обязательным требованиям. При этом по соглашению сторон продавец может передать товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, установленными в предусмотренном законом порядке.

При отсутствии в договоре купли-продажи условий о качестве товара

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

продавец должен руководствоваться обычно предъявляемыми требованиями.

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

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

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

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

Согласно п. 1 ст. 18 Закона о защите прав потребителей в отношении товаров, закупленных продавцом по договору комиссии для последующей реализации потребителям, требования потребителя о безвозмездном устранении недостатков товара или возмещения расходов на их исправление потребителем либо третьим лицом и замене на товар аналогичной марки

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

(модели, артикула) подлежат удовлетворению с согласия продавца. Указанные ограничения установлены только в отношении тех продавцов, которые приобрели товар для последующей реализации потребителям по договору комиссии (ст. 990 - 1004 ГК). Действие этой нормы распространяется на товары, проданные потребителям розничными комиссионными торговыми предприятиями независимо от их организационно-правовых форм, а также другими продавцами, лишь бы эти товары были приняты ими от граждан по договору комиссии.

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

ненадлежащего качества не покрывает причиненных ему убытков).

Требования, указанные в п. 1 ст. 18 Закона о защите прав потребителей, предъявляются потребителем продавцу или организации, выполняющей на основании договора с ним функции продавца. Согласно п. 3 указанной статьи требования о безвозмездном устранении недостатков или возмещении расходов потребителя по их устранению либо замене товара можно обратиться непосредственно к изготовителю (или организации, выполняющей функции изготовителя на основании договора с ним). Поскольку потребитель не имеет возможности предъявить к изготовителю все требования, указанные в п. 1 ст.

18 Закона о защите прав потребителей, ему также предоставляется право вместо предъявления этих требований вернуть изготовителю товар ненадлежащего качества и потребовать от него уплаченной за него суммы.

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

Требования потребителя рассматриваются при предъявлении им товарного или кассового чека, а по товарам, на которые установлены гарантийные сроки, - технического паспорта или иного заменяющего его документа. В связи с этим по требованию потребителя продавец обязан выдать ему товарный, кассовый чек или иной документ, удостоверяющий факт покупки. Отказ продавца должен рассматриваться как грубое нарушение законодательства о защите прав потребителей и является основанием (при соблюдении соответствующих условий) для наложения санкций, установленных гл. IV указанного Закона.

Договор розничной купли-продажи за наличный расчет, как правило, заключается в устной форме, а выдаваемый чек или иной документ не

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

является письменной его формой. Это положение позволяет потребителю при отсутствии у него чека или иного аналогичного документа доказывать факт заключения договора с помощью свидетельских показаний (ст. 162 ГК; ч. 1 п. 5 ст. 18 Закона о защите прав потребителей).

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

- во-первых, нарушение потребителем после передачи ему товара правил его использования, хранения или транспортировки;
- во-вторых, действия третьих лиц; в-третьих, непреодолимая сила.

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

Согласно п. 6 ст. 18 Закона о защите прав потребителей продавец (изготовитель) обязан безвозмездно доставить товар с недостатками для ремонта, уценки, замены, а также вернуть потребителю отремонтированный или замененный товар. Данная обязанность распространяется на крупногабаритные и тяжелые товары (весом более 5 кг), доставка которых силами потребителя обычно затруднена. В случае неисполнения указанной обязанности либо при отсутствии в месте нахождения потребителя продавца, изготовителя или организаций, выполняющих их функции, потребитель может осуществить доставку и

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

возврат товара с недостатками своими силами. При этом, однако, продавец, изготовитель или организации, выполняющие их функции, должны возместить ему расходы, связанные с доставкой и возвратом товара, исходя из действующих на момент перевозки тарифов на транспортно-экспедиционное обслуживание граждан.

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

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

Изготовитель вправе устанавливать на товар гарантийный срок, в течение которого в случае обнаружения в товаре недостатка изготовитель (продавец) обязан удовлетворить требования потребителя, установленные ст. 18 Закона о защите прав потребителей. Продавец может установить на товар дополнительный гарантийный срок сверх гарантийного срока, установленного изготовителем, или, если гарантийный срок изготовителем не установлен, установить гарантийный срок сверх сроков, предусмотренных абз. 2 п. 1 ст. 19 данного Закона. Требования, которые потребитель вправе

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

предъявлять к продавцу в случае обнаружения недостатка товара в течение установленного продавцом гарантийного срока, порядок и сроки удовлетворения этих требований, а также ответственность продавца устанавливаются договором между потребителем и продавцом. Таким образом, в рассмотренном случае речь идет о договорной гарантии, предоставляемой потребителю изготовителем или продавцом товара.

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

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

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

гарантийного срока на основной товар.

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

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

Если недостатки товара устранялись в течение гарантийного срока, то данный срок продлевается на период, в течение которого товар не использовался. Этот период исчисляется со дня обращения потребителя с требованием об устранении недостатков товара до дня выдачи его по окончании ремонта. В том случае, когда устранение недостатков товара осуществляется посредством замены комплектующего изделия или

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

составной части основного товара, на которые установлены гарантийные сроки, гарантийный срок на новое комплектующее изделие или составную часть основного товара исчисляется со дня выдачи потребителю этого товара по окончании ремонта.

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

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

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

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

При замене недоброкачественного товара на соответствующий

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

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

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

Право на обмен товара надлежащего качества согласно ст. 502 ГК существует в течение 14 дней с момента передачи товара покупателю, если

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

более длительный срок не объявлен продавцом. По истечении установленного законом или объявленного продавцом срока погашается и само субъективное право потребителя на обмен. Обмен может быть осуществлен, только если обмениваемый товар не был в употреблении, сохранены его товарный вид и потребительские свойства, а также пломбы, фабричные ярлыки и выданный потребителю товарный (кассовый) чек.

2.3.4 Договор купли-продажи недвижимости

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

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

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

Согласно п. 1 ст. 549 ГК предметом договора купли-продажи недвижимости может быть любое недвижимое имущество, указанное в п. 1 ст. 130 ГК, в том числе воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты. По правилам о договоре продажи недвижимости должны отчуждаться и вновь построенные (созданные) воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты после надлежащей государственной регистрации права

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

собственности на них, ибо только в силу этого они могут приобрести статус недвижимого имущества как объекта права собственности.

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

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

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

По общему правилу в качестве продавца может выступать собственник недвижимого имущества. Продавцом также может быть лицо, уполномоченное собственником в силу закона или договора. В качестве продавца при продаже недвижимого имущества, являющегося объектом федеральной государственной собственности, выступает специализированное учреждение, уполномоченное Правительством РФ, при продаже имущества субъектов Российской Федерации

- юридические лица, уполномоченные органами государственной власти субъектов Российской Федерации, а при продаже муниципального имущества - продавцы, назначенные органами местного самоуправления. Решение о продаже принимают соответственно органы Министерства государственного имущества Российской Федерации, органы по управлению государственным имуществом субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления.

Договор продажи недвижимости должен быть заключен в письменной

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

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

Договор продажи недвижимости как элемент сложного юридического состава порождает обязательство сторон зарегистрировать переход права собственности. В содержание этого обязательства входит право требовать регистрации перехода права собственности. Данное обязательство

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

подкреплено соответствующей санкцией. В п. 3 ст. 551 ГК закреплено, что в случае, когда одна из сторон уклоняется от государственной регистрации перехода права собственности на недвижимость, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о государственной регистрации перехода права собственности. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от государственной регистрации перехода права собственности, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой регистрации.

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

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

Цена недвижимости в договоре продажи недвижимости может определяться сторонами различными способами. В тех случаях, когда цена недвижимости установлена за единицу ее площади или иного показателя ее размера, общая цена такого недвижимого имущества, подлежащая уплате, определяется исходя из фактического размера переданного покупателю недвижимого имущества (п. 3 ст. 555 ГК).

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

2.3.5 Договор купли-продажи предприятия

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

Выделение договора продажи предприятия в качестве самостоятельной разновидности договора продажи недвижимости обусловлено особым характером предмета - предприятия как имущественного комплекса. В соответствии с п. 2 ст. 132 ГК в состав предприятия как имущественного

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

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

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

государственного имущества РФ либо соответствующий

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

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

Проведение инвентаризации - императивное требование закона. Инвентаризация должна быть полной, т.е. проводиться в отношении всего имущества, всех долгов и прав требования, включаемых в состав

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

предприятия, даже тех, которые не подлежат передаче покупателю в силу закона или по договоренности сторон (ст. 561 ГК). Инвентаризация - это одно из оснований оценки предприятия, и она может служить основанием требований о цене, заявленных продавцом.

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

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

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

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

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

Рассматриваемый договор должен быть заключен в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами, с обязательным приложением к нему акта инвентаризации, бухгалтерского баланса, заключения независимого аудитора о составе стоимости предприятия, а также перечня долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

требований (п. 1 ст. 560 ГК). Договор продажи предприятия подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации. Порядок регистрации прав на предприятие и сделок с ним определен ст. 22 Закона о регистрации недвижимости.

2.3.6 Договор поставки

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

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

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

Государственный контракт заключается на основе принятого исполнителем заказа на поставку товаров для государственных нужд (государственного заказа). Причем в некоторых случаях, предусмотренных законом, заключение государственного контракта будет являться для исполнителя (поставщика) обязательным. Однако при этом в отношении всякого исполнителя (поставщика), за исключением казенного предприятия,

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

должно быть соблюдено предусмотренное ГК требование о возмещении государственным заказчиком всех убытков, которые могут быть причинены поставщику (исполнителю) в результате выполнения им условий государственного контракта.

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

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

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

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

Проект государственного контракта разрабатывается государственным заказчиком и направляется поставщику (исполнителю), принявшему до этого заказ на поставку товаров для государственных нужд. Поставщик (исполнитель) обязан рассмотреть проект государственного контракта и в тридцатидневный срок со дня его получения сообщить государственному

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

заказчику о своем решении. Возможны три варианта такого решения:

- во-первых, согласие заключить государственный контракт на условиях, предложенных государственным заказчиком. В этом случае поставщик (исполнитель) подписывает государственный контракт и один подписанный экземпляр возвращает государственному заказчику;
- во-вторых, согласие заключить контракт, но на условиях, отличных от тех, что предложены государственным заказчиком. При таких обстоятельствах поставщик (исполнитель) должен вернуть государственному заказчику подписанный проект государственного контракта вместе с протоколом разногласий по отдельным его условиям;
- в-третьих, отказ от заключения государственного контракта, о чем поставщик (исполнитель) должен уведомить государственного заказчика в тот же тридцатидневный срок.

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

Основным же правилом, как и в других цивилизованных странах, должно стать размещение заказа на поставку товаров для государственных

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

нужд (государственного заказа) путем проведения соответствующих конкурсов. И в этом случае заключение государственного контракта с победителем конкурса становится для государственного заказчика обязательным. Государственный контракт должен быть оформлен не позже чем через двадцать дней со дня проведения конкурса.

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

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

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

Что касается покупателя, то он может отказаться полностью или частично от товаров, указанных в извещении о прикреплении, и от

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

Вопросы для самоконтроля:

- 1) Как определяется понятие сделки?
- 2) При каких условиях сделка признается действительной?
- 3) Как классифицируются сделки?
- 4) В какой форме могут совершаться сделки?
- 5) Что понимают под действительной и недействительной сделкой?
- 6) Каковы правовые последствия недействительной сделки?
- 7) Чем отличаются реальные сделки от консенсуальных?
- 8) Дайте определение понятия «договор». Раскройте содержание принципа свободы договора.
- 9) Какова роль договора в условиях рыночной экономики?
- 10) Какие условия составляют содержание договора?

Охарактеризуйте каждую группу данных условий.

- 11) В каких формах может заключаться договор?
- 12) Охарактеризуйте письменную форму заключения договора и перечислите случаи, в которых данная форма является необходимой.
- 13) Опишите общий порядок заключения договора.
- 14) Каким образом стороны договора могут изменить заключенное между ними соглашение или расторгнуть его?

Раздел 3 Труд и социальная защита

Тема 3.1 Трудовое право как отрасль права

План:

3.1.1 Предмет и структура трудового права

3.1.2 Источники трудового права

3.1.3 Трудовое правоотношение

3.1.1 Предмет и структура трудового права

Трудовое право - одна из ведущих отраслей права Российской Федерации. Ее значение определяется, в частности тем, что с нормами данной отрасли права приходится иметь дело каждому, кто реализовал свое право на труд, заключив трудовой договор, а таких людей - подавляющее большинство. Каждая отрасль права характеризуется прежде всего своим предметом. Предмет какой-либо отрасли права - это те же общественные отношения, которые данная отрасль регулирует. Предметом трудового права являются трудовые и иные непосредственно связанные с ними отношения. При этом под трудовыми отношениями законодатель понимает отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по определенной специальности, квалификации или должности), подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором. С точки зрения трудового права трудовые отношения - это отношения между наемным работником и работодателем, заключившими между собой трудовой договор.

Действие трудового законодательства распространяется на предприятия, учреждения и организации всех форм собственности. При этом его целями являются установление государственных гарантий трудовых прав и свобод граждан, создание благоприятных условий труда, защита прав и

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

интересов работников и работодателей. Трудовое право регулирует и «иные, - как выражается законодатель, - непосредственно связанные с ними отношения». К ним относятся: отношения по обеспечению занятости и трудоустройства; организационно-управленческие отношения; отношения по надзору и контролю за соблюдением трудового законодательства; отношения по разрешению трудовых споров; некоторые другие отношения. Все они тесно связаны с собственно трудовыми отношениями и вместе с ними составляют предмет трудового права.

Трудовое право - это одна из ведущих отраслей права Российской Федерации, представляющая собой систему норм права, регулирующих трудовые и иные непосредственно связанные с ними отношения в целях установления государственных гарантий трудовых прав и свобод граждан, создания благоприятных условий труда, защита прав и интересов работников и работодателей.

В структуре трудового права, как и в структуре большинства отраслей российского права, принято выделять две большие части: общую и особенную. Некоторые авторы полагают, что необходимо выделять еще и третью часть трудового права - специальную.

3.1.2 Источники трудового права

Источниками трудового права является вся совокупность нормативно-правовых актов, содержащих правовые нормы, регулирующие трудовые и иные непосредственно связанные с ними отношения. Прежде всего следует назвать Конституцию РФ. Являясь основой всего законодательства, в том числе и трудового, Конституция РФ закрепляет принципы трудового права, те основополагающие начала, из которых исходят все остальные нормы трудового права. Следующим по важности источником трудового права является Трудовой кодекс Российской Федерации. Помимо Трудового кодекса трудовое законодательство включает в себя и другие федеральные законы, относящиеся к отдельным институтам трудового права - такие,

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

например, как законы «О занятости населения в Российской Федерации», «О коллективных договорах и соглашениях», «О порядке разрешения коллективных трудовых споров» и другие. Среди подзаконных актов наибольшей юридической силой обладают указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. Некоторые из них также можно рассматривать как источники трудового права. Важную роль в регулировании трудовых отношений играют ведомственные нормативно-правовые акты - приказы, инструкции, правила и положения, издаваемые министерствами и ведомствами. К источникам трудового права относятся также локальные (внутриорганизационные) нормативно-правовые акты - правила внутреннего трудового распорядка, должностные инструкции, положения об оплате труда и т. д.

Среди правовых актов, регулирующих трудовые и иные непосредственно связанные с ними отношения на уровне организации, особого внимания заслуживает коллективный договор. Согласно ст. 40 ТК РФ коллективный договор - это правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей. Помимо коллективного договора законодательство предусматривает также возможность заключения такого правового акта, как соглашение. В соответствии со ст. 45 ТК РФ соглашение - это правовой акт, устанавливающий общие принципы регулирования социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений, заключаемый между полномочными представителями работников и работодателей на федеральном, региональном, отраслевом (межотраслевом) и территориальном уровнях в пределах их компетенции. Наконец, следует иметь в виду, что положение

Конституции РФ о том, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы и имеют приоритет перед внутренним законодательством, в полной мере относится и к трудовому

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

праву. Поэтому многочисленные конвенции, принятые под эгидой Международной организации труда (МОТ), членом которой является Российская Федерация, также относятся к источникам трудового права России.

3.1.3 Трудовое правоотношение

Под трудовым правоотношением следует понимать трудовое отношение, урегулированное нормами права. В качестве субъектов трудового правоотношения выступают работник и работодатель, а его содержанием являются права и обязанности работника и работодателя. В качестве работников выступают только физические лица. В качестве работодателей могут выступать как физические лица, так и - в большинстве случаев - юридические лица. В любом случае необходимой предпосылкой участия в трудовом правоотношении является трудовая правосубъектность, включающая в себя трудовую правоспособность и трудовую дееспособность. Трудовая правоспособность - это способность иметь субъективные трудовые права и нести трудовые обязанности, а трудовая дееспособность - это способность своими действиями приобретать и осуществлять трудовые права, приобретать и осуществлять трудовые обязанности. Следует иметь в виду, что работники и работодатели - основные, но не единственные субъекты отношений, регулируемых нормами трудового права. Как вы уже знаете, помимо собственно трудовых отношений трудовое право регулирует и иные непосредственно связанные с ними отношения. Круг субъектов этих отношений шире, чем собственно трудовых. В него помимо работников (отдельных физических

лиц) и работодателей (отдельных физических и юридических лиц) войдут также профсоюзы и их объединения, иные представители работников, объединения работодателей, государственные органы, осуществляющие надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства (например, органы федеральной инспекции труда) и т. д. Наиболее распространенным

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

основанием возникновения трудовых правоотношений является трудовой договор.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятия «трудовое правоотношение». Из каких элементов оно состоит?
2. Какие виды трудовой правоспособности вам известны?
3. Что является основанием возникновения трудового правоотношения?

Тема 3.2 Правовое регулирование занятости и трудоустройства

План:

3.2.1 Законодательство РФ о занятости и трудоустройстве.

Государственные органы занятости населения

3.2.2 Понятие и формы занятости

3.2.3 Пособие по безработице

3.2.1 Законодательство РФ о занятости и трудоустройстве.

Государственные органы занятости населения

В нашей стране основным нормативно-правовым актом, регулирующим отношения в сфере занятости и трудоустройства является Федеральный закон «О занятости населения в Российской Федерации». Нормы данного института трудового права содержатся также в некоторых статьях Трудового кодекса РФ, ряде других федеральных законов и подзаконных актов. Свою политику в сфере занятости и трудоустройства государство осуществляет посредством системы специальных органов - государственных органов занятости населения. В эту систему входят Федеральная служба занятости населения, соответствующие органы субъектов РФ, государственные учреждения службы занятости на местах (в городах и районах) - центры занятости населения. Для осуществления своих функций государственные органы занятости наделены определенными

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

правами. В частности, они вправе запрашивать и получать в установленном порядке от органов исполнительной власти и работодателей информацию, связанную с занятостью населения, а также другие материалы, необходимые для решения вопросов, входящих в их компетенцию. Услуги по трудоустройству, профессиональной ориентации и подготовке могут оказывать гражданам и негосударственные организации. Такие организации должны быть юридическими лицами и иметь соответствующие лицензии.

3.2.2 Понятие и формы занятости

Под занятостью в трудовом законодательстве понимается деятельность граждан, связанная с удовлетворением личных и общественных потребностей, не противоречащая законодательству и приносящая, как правило, им заработок, трудовой доход. Различные виды такой деятельности рассматриваются как формы занятости. Однако следует иметь в виду, что незанятый гражданин и безработный - это, с точки зрения закона, не одно и то же. Безработным в соответствии с трудовым законодательством признается гражданин, если он: трудоспособен (при этом трудоспособными признаются мужчины от 16 до 60 лет и женщины от 16 до 55 лет, если они не признаны в установленном порядке инвалидами III или II степени ограничения способности к труду); не имеет работы и заработка (дохода); зарегистрирован в органах службы занятости по месту жительства в целях поиска подходящей работы; ищет работу и готов приступить к ней; не трудоустроен в течение 10 дней со дня его регистрации в целях поиска подходящей работы; представил в орган службы занятости все необходимые документы - паспорт, трудовую книжку или документы, их заменяющие, документы, удостоверяющие его профессиональную квалификацию, справку о среднем заработке за последние три месяца по последнему месту работы, а для впервые ищущих работу (ранее не работавших), не имеющих профессии (специальности) - паспорт и документ об образовании.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Правовой статус безработного характеризуется целым рядом прав и обязанностей. Ядро этого статуса составляют государственные гарантии социальной поддержки безработных. В частности, государство гарантирует безработным: выплату пособия по безработице, в том числе в период временной нетрудоспособности безработного; выплату стипендии в период профессиональной подготовки, повышения квалификации, переподготовки по направлению органов службы занятости, в том числе в период временной нетрудоспособности; возможность участия в оплачиваемых общественных работах; возмещение затрат в связи с добровольным переездом в другую местность для трудоустройства по предложению органов службы занятости. При этом время, в течение которого гражданин получает пособие по безработице, стипендию, принимает участие в общественных работах, время, необходимое для переезда по направлению органов службы занятости в другую местность и трудоустройства, не прерывает трудового стажа и засчитывается в стаж уплаты страховых взносов, имеющий значение для установления права на трудовые пенсии. В то же время, как уже было сказано, статус безработного предполагает наличие у гражданина и определенных обязанностей. Важнейшие из них: вовремя и в установленном порядке проходить перерегистрацию в органах службы занятости; вовремя являться в органы службы занятости для получения направления на работу (учебу); по направлению органов службы занятости своевременно являться на переговоры с работодателем о трудоустройстве.

3.2.3 Пособие по безработице

Пособие по безработице - наиболее распространенный вид государственной поддержки безработных граждан. Если другими видами социальной поддержки со стороны государства гражданин может воспользоваться лишь при наличии определенных условий, то на данный вид поддержки может рассчитывать практически каждый безработный. Размер пособия зависит от того, имел ли гражданин до признания его безработным

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

оплачиваемую работу и от срока в течение которого он является безработным. Гражданам, уволенным из организаций по любым основаниям в течение года, предшествовавшего началу безработицы, и имевшим в этот период оплачиваемую работу не менее 26 календарных недель, пособие начисляется: в первые три месяца безработицы - в размере 75% от их среднемесячного заработка, исчисленного за последние три месяца по последнему месту работы; в следующие четыре месяца - в размере 60%; в дальнейшем - в размере 45%. Однако во всех случаях размер пособия не может превышать величину прожиточного минимума и быть ниже 20% этой величины. Всем другим гражданам, в том числе впервые ищущим работу (ранее не работавшим) или не имеющим профессии (специальности), пособие выплачивается в размере 20% величины прожиточного минимума. Для некоторых категорий безработных предусмотрен повышенный размер пособия. К таким категориям относятся граждане, имеющие на содержании иных лиц, а также граждане, подвергшиеся воздействию радиации вследствие Чернобыльской и других радиационных аварий и катастроф. В то же время законодательство предусматривает и возможность уменьшения пособия по безработице. Выплачивается пособие, как правило, два раза в месяц при условии прохождения безработным перерегистрации в установленные службой занятости сроки. Продолжительность выплаты пособия в каждом периоде безработицы не может превышать, как правило, 12 месяцев в суммарном исчислении в течение 18 календарных месяцев. В случае непредоставления оплачиваемой подходящей работы по истечении 18 календарных месяцев безработицы безработный имеет право на повторное получение пособия по безработице, но только в размере 20% величины прожиточного минимума.

Контрольные вопросы

1. Чем заработок отличается от трудового дохода?
2. Кто и в каком порядке может быть признан безработным?
3. Какие граждане не могут быть признаны безработными?

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

4. Что такое пособие по безработице? В каком порядке оно выплачивается?

5. Как осуществляются профессиональная подготовка, повышение квалификации и переподготовка безработных граждан?

Тема 3.3 Трудовой договор

План:

2.3.1 Понятие трудового договора

2.3.2 Заключение трудового договора

2.3.3 Изменение условий трудового договора

2.3.4 Прекращение трудового договора

2.3.1 Понятие трудового договора

Трудовой договор – это соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить предусмотренные правовыми нормами условия труда, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию и соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.

Признаки трудового договора:

1) трудовой договор предполагает выполнение работником определенной трудовой функции, которая чаще всего характеризуется профессией, специальностью и квалификацией работника и (или) занимаемой им должностью;

2) целью трудового договора является урегулирование самого процесса труда, в то время как гражданско-правовой договор направлен на получение результата труда;

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

3) по трудовому договору работодатель обязан обеспечить работнику нормальные условия труда, соответствующие нормам трудового права, а также организовать его труд;

4) работник обязан выполнять свои трудовые обязанности с подчинением правилам внутреннего трудового распорядка, действующим в организации, с которой он состоит в трудовых правоотношениях;

5) в соответствии с трудовым договором работник обязан выполнять свою трудовую функцию лично;

6) как и большинство гражданско-правовых договоров, трудовой договор является возмездным.

Содержание трудового договора, как и всякого договора вообще, составляют его условия.

Условия трудового договора – это элементы соглашения работодателя и работника по отдельным вопросам устанавливаемого между ними трудового правоотношения, в которых определяются конкретные права и обязанности сторон.

Условия трудового договора делятся на производные и непосредственные. Производные условия вытекают из норм трудового законодательства, они уже предусмотрены в нормативных правовых актах. Непосредственные условия, в отличие от производных, определяются исключительно самими сторонами трудового договора. Их можно подразделить, в свою очередь, на две группы: существенные (обязательные, необходимые) и факультативные (дополнительные). Существенными признаются такие условия, которые обязательно должны быть согласованы сторонами и без согласования которых трудовой договор не считается заключенным (состоявшимся).

Существенные условия трудового договора:

3. место работы (с указанием структурного подразделения);
дата начала работы;

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

- 2) наименование должности, специальности, профессии с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция;
- 3) права и обязанности работника;
- 4) права и обязанности работодателя;
- 5) характеристики условий труда, компенсации и льготы работникам за работу в тяжелых, вредных и (или) опасных условиях;
- 6) режим труда и отдыха;
- 7) условия оплаты труда;
- 8) виды и условия социального страхования, непосредственно связанные с трудовой деятельностью.

Факультативными признаются условия, согласование которых не является обязательным и не влияет на факт заключения трудового договора. Одним из наиболее важных оснований классификации трудовых договоров является срок, на который они заключены. По этому основанию трудовые договоры делятся на срочные и договоры, заключенные на неопределенный срок.

Срочные трудовые договоры – это договоры, заключенные на определенный период времени, по истечению которого каждая из сторон вправе прекратить трудовые отношения и считать себя свободной от принятых на себя обязательств.

Договоры заключенные на неопределенный срок, - это договоры, при заключении которых стороны не оговаривают условия об их действии во времени.

Срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок:

- с учетом характера предстоящей работы;
- условий ее выполнения;
- в силу предписаний действующего федерального законодательства.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Срочные трудовые договоры могут заключаться на срок не более пяти лет. Помимо срока в срочном трудовом договоре обязательно должно быть указано обстоятельство (причина), послужившее основанием для заключения именно срочного договора.

3.3.2 Заключение трудового договора

. Трудовой кодекс РФ устанавливает следующий порядок заключения трудового договора.

При поступлении на работу гражданин должен предъявить работодателю:

- паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;
- трудовую книжку, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства;
- страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;
- документы воинского учета – для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;
- документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний – при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки.

Испытание при приеме на работу не устанавливается для:

- лиц, поступающих на работу по конкурсу на замещение соответствующей должности, проведенному в порядке, установленном законом;
- беременных женщин;
- лиц, не достигших возраста восемнадцати лет;
- лиц, окончивших образовательные учреждения начального, среднего и высшего профессионального образования и впервые поступающих на работу по полученной специальности;

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

- лиц, избранных (выбранных) на выборную должность на оплачиваемую работу;
- лиц, приглашенных на работу в порядке перевода от другого работодателя по согласованию между работодателями;
- в иных случаях, предусмотренных ТК РФ, другими федеральными законами и коллективным договором.

В трудовую книжку вносятся следующие сведения:

- о работнике;
- о выполняемой им работе;
- о переводах на другую постоянную работу;
- об увольнении и его основаниях (причинах);
- о награждениях за успехи в работе;
- о работе по совместительству (по желанию работника).

3.3.3 Изменение условий трудового договора

Случаи изменения трудового договора:

- перевод на другую постоянную работу;
- временный перевод на другую работу;
- изменение иных существенных условий трудового договора.

Перевод на другую постоянную работу возможен только с письменного согласия работника и имеет три разновидности:

- 1) перевод на другую постоянную работу в той же организации;
- 2) перевод на постоянную работу в другую организацию;
- 3) перевод на постоянную работу в другую местность вместе с организацией.

Необходимым основанием для временного перевода является производственная необходимость, при отсутствии которой перевод невозможен.

Под производственной понимается необходимость в:

- предотвращении катастрофы или производственной аварии;

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

- устранении последствий катастрофы, аварии или стихийного бедствия;
- предотвращении несчастных случаев;
- предотвращении простоя;
- предотвращении уничтожения или порчи имущества;
- замещении отсутствующего работника.

Невыполнение распоряжения влечет применения мер дисциплинарной ответственности вплоть до увольнения.

Отстранение от работы – это временное приостановление выполнения работником своих трудовых обязанностей в строго установленных законом случаях.

Работодатель обязан отстранить от работы работника:

- появившегося на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;
- не прошедшего в установленном порядке обучение и проверку знаний и навыков в области охраны труда;
- не прошедшего в установленном порядке обязательный предварительный или периодический медицинский осмотр;
- при выявлении в соответствии с медицинским заключением противопоказаний для выполнения работником работы, обусловленной трудовым договором;
- по требованиям органов и должностных лиц, уполномоченных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами;
- в других случаях, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами.

3.3.4 Прекращение трудового договора

Общими основаниями прекращения трудового являются:

- 1) соглашение сторон;
- 2) истечение срока трудового договора;

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

- 3) расторжение трудового договора по инициативе работника;
- 4) расторжение трудового договора по инициативе работодателя;
- 5) перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);
- 6) отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией;
- 7) отказ работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий трудового договора;
- 8) отказ работника от перевода на другую работу вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением;
- 9) отказ работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность;
- 10) обстоятельства, не зависящие от воли сторон;
- 11) нарушение установленных трудовым законодательством правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы;
- 12) другие основания, предусмотренные ТК РФ и иными федеральными законами.

Работник имеет право во всякое время без объяснения мотивов расторгнуть трудовой договор, предупредив об этом работодателя в письменной форме за две недели.

Есть некоторые причины побуждающие работника прекратить трудовые отношения и закон предписывает работодателю при их наличии расторгнуть трудовой договор в тот срок, о котором просит работник в своем заявлении:

- зачисление в образовательное учреждение;
- выход на пенсию;
- другие обстоятельства, препятствующие продолжению работы;

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

- нарушение работодателем законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, условий коллективного договора, соглашения или трудового договора.

Основания для расторжения трудового договора по инициативе работодателя:

1) ликвидация организации, прекращение деятельности расположенного в другой местности обособленного структурного подразделения организации либо прекращение деятельности работодателем-физическим лицом;

2) сокращение численности или штата работников организации;

3) несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие:

а) состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением;

б) недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;

4) смена собственника имущества организации;

5) неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание;

б) однократное грубое нарушение работником трудовых обязанностей:

а) прогул;

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

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

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

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

д) нарушение работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий;

7) совершение виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя;

а) противоправны;

б) виновны;

в) именно вследствие этого влекут утрату к работнику доверия;

8) совершение работником, выполняющим восстановительные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;

9) принятие необоснованного решения руководителем организации, его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации;

10) однократное грубое нарушение руководителем организации, его заместителями своих трудовых обязанностей;

11) представление работником работодателю подложных документов или заведомо ложных сведений при заключении трудового договора;

12) прекращение допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует допуска к государственной тайне;

13) основания, предусмотренные трудовым договором с руководителем организации и членами коллегиального исполнительного органа организации;

14) другие основания, предусмотренные ТК РФ и иными федеральными законами.

ТК РФ предусматривает еще две группы оснований прекращения трудового договора. Первая группа – это основания прекращения трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

К ним относятся:

- 1) призыв работника на военную службу или направление его на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу;
- 2) восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда;
- 3) неизбрание на должность;
- 4) осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу;
- 5) признание работника полностью нетрудоспособным в соответствии с медицинским заключением;
- 6) смерть работника либо работодателя-физического лица, а также признание судом работника либо работодателя-физического лица умершим или безвестно отсутствующим;
- 7) наступление чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений, если они признаны решением Правительства РФ или органа государственной власти соответствующего субъекта РФ:
 - 1) заключение трудового договора в нарушение приговора суда о лишении конкретного лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
 - 2) заключение трудового договора на выполнение работы, противопоказанной данному лицу по состоянию его здоровья в соответствии с медицинским заключением;
 - 3) отсутствие соответствующего документа об образовании, если выполнение работы требует специальных знаний в соответствии с федеральным законом или иным нормативным правовым актом.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятия «трудовой договор». Какие виды трудового договора вам известны?

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

2. Какие условия трудового договора относятся к существенным?
Какие условия трудового договора являются факультативными?
3. Что такое испытательный срок? Кем и как он устанавливается?
4. Что такое перевод? Чем он отличается от перемещения?
5. Какие основания прекращения трудового договора вам известны?

Тема 3.4 Рабочее время и время отдыха

План:

3.4.1 Понятие и виды рабочего времени

3.4.2 Режим рабочего времени

3.4.3 Понятие и виды времени отдыха

3.4.1 Понятие и виды рабочего времени

Под рабочим временем в трудовом праве понимается время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка организации и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами относятся к рабочему времени.

Видами рабочего времени, которые предусмотрены трудовым законодательством, являются: нормальная продолжительность рабочего времени; сокращенная продолжительность рабочего времени; неполное рабочее время.

Нормальная продолжительность рабочего времени в соответствии с трудовым законодательством не может превышать 40 часов в неделю.

Сокращенная продолжительность рабочего времени устанавливается для следующих категорий работников: для работников в возрасте до 16 лет - не более 24 часов в неделю; для работников в возрасте от 16 до 18 лет - не более 36 часов в неделю; для работников, являющихся инвалидами I или II

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

группы, не более 35 часов в неделю; для учащихся образовательных учреждений в возрасте до 18 лет, работающих в течение учебного года в свободное от учебы время, - не более половины вышеперечисленных норм; для работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, - не более 36 часов в неделю; для некоторых других категорий работников (педагогических, медицинских и др.) в случаях, предусмотренных федеральным законом (например, педагогические работники пользуются правом на нормированный шестичасовой рабочий день и сокращенную рабочую неделю в соответствии с Федеральным законом «Об образовании»).

Неполное рабочее время представляет собой часть установленной законом нормы продолжительности (нормальной или сокращенной) рабочего времени. Возможны две формы неполного рабочего времени: 1) неполный рабочий день и 2) неполная рабочая неделя.

Трудовое законодательство предусматривает возможность работы за пределами нормальной продолжительности рабочего времени, которая может производиться как по инициативе работника (совместительство), так и по инициативе работодателя (сверхурочная работа). Совместительство бывает внутренним и внешним. Внутреннее совместительство - это работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени у того же работодателя, но по иной профессии, специальности или должности, по другому трудовому договору. Внешнее совместительство - это работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени у другого работодателя. Сверхурочной работой согласно Трудовому кодексу считается работа, производимая работником по инициативе работодателя сверх установленной продолжительности рабочего времени, ежедневной работы (смены), а также работа сверх нормального числа рабочих часов за учетный период.

3.4.2 Режим рабочего времени

В соответствии со ст. 100 ТК РФ режим рабочего времени должен предусматривать:

продолжительность рабочей недели (пятидневная с двумя выходными днями, шестидневная с одним выходным днем, рабочая неделя с предоставлением выходных дней по скользящему графику); работу с ненормированным рабочим днем для отдельных категорий работников; продолжительность ежедневной работы (смены); время начала и окончания работы; время перерывов в работе; число смен в сутки; чередование рабочих и нерабочих дней.

Одним из видов режима рабочего времени, предусмотренных трудовым законодательством, является работа с ненормированным рабочим днем. Согласно Трудовому кодексу ненормированный рабочий день - это особый режим работы, в соответствии с которым отдельные работники могут по распоряжению работодателя при необходимости эпизодически привлекаться к выполнению своих трудовых функций за пределами нормальной продолжительности рабочего времени.

Еще один вид режима рабочего времени, предусмотренный законодательством и имеющий большое практическое значение для некоторых категорий работников (например, для женщин, имеющих детей) - это работа в режиме гибкого рабочего времени. Согласно ТК РФ при работе в режиме гибкого рабочего времени определение начала, окончания или общей продолжительности рабочего дня осуществляется по соглашению сторон. При этом работодатель обеспечивает отработку работником суммарного количества рабочих часов в течение соответствующих учетных периодов (рабочего дня, недели, месяца и др.).

Сменная работа - это работа в две, три или четыре смены. Данный режим вводится в тех случаях, когда длительность производственного процесса превышает допустимую продолжительность ежедневной работы, а

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

также в целях более эффективного использования оборудования, увеличения объема выпускаемой продукции или оказываемых услуг.

В организациях или при выполнении отдельных видов работ, где по условиям производства (работы) не может быть соблюдена установленная для данной категории работников ежедневная или еженедельная продолжительность рабочего времени, допускается введение суммированного учета рабочего времени при условии, чтобы продолжительность рабочего времени за учетный период (месяц, квартал и др.) не превышала нормального числа рабочих часов.

По общему правилу рабочий день или смена должны быть отработаны работником подряд с одним перерывом для отдыха и питания. Однако на тех работах, где это необходимо вследствие особого характера труда, а также при производстве работ, интенсивность которых неодинакова в течение рабочего дня или смены (например, в организациях общественного питания, общественного транспорта и т. П.), допускается разделение рабочего дня (смены) на части. При таком режиме общая продолжительность рабочего времени не должна превышать установленной продолжительности ежедневной работы.

3.4.3 Понятие и виды времени отдыха

Согласно Трудовому кодексу РФ, время отдыха - это время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению. К видам времени отдыха Трудовой кодекс относит: перерывы в течение рабочего дня (смены); ежедневный (междусменный) отдых; выходные дни (еженедельный непрерывный отдых); нерабочие праздничные дни; отпуска.

Законодательство предусматривает два вида перерывов в течение рабочего

дня: 1) перерывы для отдыха и питания (их часто еще называют «обеденными перерывами») и 2) специальные перерывы. Перерывы для

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

отдыха и питания (по общему правилу) в рабочее время не включаются и, следовательно, оплате не подлежат. Работникам, работающим в холодное время года на открытом воздухе или в крытых необогреваемых помещениях, а также грузчикам, занятым на погрузочно-разгрузочных работах, и другим работникам в необходимых случаях предоставляются специальные перерывы для обогрева и отдыха, которые включаются в рабочее время.

Выходные и нерабочие праздничные дни. В соответствии с трудовым законодательством всем работникам предоставляются выходные дни (еженедельный непрерывный отдых). При пятидневной рабочей неделе работникам предоставляются два выходных дня в неделю, при шестидневной рабочей неделе -

один выходной день. Общим выходным днем является воскресенье. Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации. Оба выходных дня предоставляются, как правило, подряд.

Помимо выходных дней днями отдыха являются нерабочие праздничные дни (1 и 2 января - Новый год, 7 января - Рождество Христово и т. Д.).

Самым продолжительным видом времени отдыха являются отпуска. Законодательство предусматривает следующие виды отпусков: ежегодный основной оплачиваемый отпуск; ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск; отпуск без сохранения заработной платы. Ежегодный основной оплачиваемый отпуск - это время непрерывного ежегодного отдыха, предоставляемого всем работникам с сохранением места работы (должности) и среднего заработка. Его продолжительность составляет 28 календарных дней. Ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска согласно трудовому законодательству предоставляются: работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда; работникам, имеющим особый характер работы (занятым напряженным трудом), например государственным служащим; работникам, работающим в районах

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Крайнего Севера и приравненных к ним местностях; в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Дополнительные отпуска без сохранения заработной платы, как следует из самого их названия, являются неоплачиваемыми, однако в период пребывания работника в таком отпуске за ним сохраняется место работы.

Отпуск без сохранения заработной платы может быть предоставлен работнику по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам по его письменному заявлению. Продолжительность такого отпуска определяется по соглашению между работником и работодателем.

Оплачиваемый отпуск должен предоставляться работнику ежегодно. Право на использование отпуска за первый год работы возникает у работника по истечении шести месяцев его непрерывной работы у данного работодателя. Отпуск за второй и последующие годы работы предоставляется в любое время рабочего года в соответствии с очередностью, установленной в организации.

Трудовое законодательство предусматривает ряд гарантий и компенсаций работникам, совмещающим работу с обучением в образовательных учреждениях профессионального образования (высшего, среднего или начального) и в вечерних (сменных) общеобразовательных учреждениях, а также работникам, поступающим в образовательные учреждения высшего или среднего профессионального образования.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятия «рабочее время». Какие виды рабочего времени вам известны?
2. В каких случаях работник может быть привлечен к сверхурочной работе?
3. Что такое совместительство?
4. Что понимается под режимом рабочего времени?
5. Как производится учет рабочего времени?

Тема 3.5 Заработная плата

План:

3.5.1 Понятие и системы заработной платы

3.5.2 Правовое регулирование заработной платы

3.5.3 Тарифная система. Надбавки и доплаты

3.5.4 Порядок выплаты заработной платы

3.5.1 Понятие и системы заработной платы

Заработная плата - это вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также выплаты компенсационного и стимулирующего характера. В зависимости от способов исчисления размеров вознаграждения, подлежащего выплате работникам, различаются две основные системы заработной платы: повременную и сдельную, которые включают в себя как свои разновидности соответственно повременно-премиальную и сдельно-премиальную. При повременной оплате труда величина заработка работника зависит от фактически отработанного им времени и его тарифной ставки (оклада). Для рабочих промышленных предприятий чаще всего устанавливаются часовые ставки. Дневные тарифные ставки применяются в тех отраслях промышленности, где основой нормирования труда выступают сменные нормы выработки (например, в угольной промышленности). При сдельной оплате труда заработок рабочего зависит (по общему правилу) от количества фактически изготовленной продукции и затрат времени на ее изготовление.

В зависимости от способа организации труда (работы) сдельная оплата труда бывает индивидуальной и коллективной. Индивидуальная оплата возможна на работах, где труд каждого рабочего подлежит точному учету. При коллективной сдельной оплате труда вознаграждение каждого рабочего зависит от результатов работы всего коллектива (бригады, участка). Помимо прямой сдельной оплаты есть косвенная, сдельно-прогрессивная, аккордная.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

При косвенной сдельной оплате труда, применяемой для вспомогательных рабочих, размер заработной платы зависит от результатов труда обслуживаемых ими основных рабочих. При сдельно-прогрессивной оплате труда заработная плата за выработку продукции в пределах установленной нормы начисляется при неизменной расценке (как при прямой сдельщине), а за продукцию, выработанную сверх исходной нормы, по прогрессивно-нарастающим расценкам. Сущность аккордной оплаты труда заключается в том, что для отдельного исполнителя или группы (звена, бригады) размер вознаграждения устанавливается не за одну производственную операцию, а за комплекс работ.

Под премированием понимается выплата работникам денежных сумм сверх основного заработка в целях поощрения достигнутых успехов по работе и стимулированию дальнейшего их возрастания.

3.5.2 Правовое регулирование заработной платы

Правовое регулирование заработной платы в современных условиях предполагает сочетание правового регулирования, осуществляемого государственными органами в централизованном порядке, с отраслевым и локальным (непосредственно в организации) регулированием. Важнейшим элементом государственного регулирования заработной платы являются государственные гарантии по оплате труда работников. В систему основных государственных гарантий по оплате труда работников включаются: величина минимального размера оплаты труда в Российской Федерации; величина минимального размера тарифной ставки (оклада) работников организаций бюджетной сферы в Российской Федерации; меры, обеспечивающие повышение уровня реального содержания заработной платы; ограничение перечня оснований и размеров удержаний из заработной платы по распоряжению работодателя, а также размеров налогообложения доходов от заработной платы; ограничение оплаты труда в натуральной форме; обеспечение получения работником заработной платы в случае

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

прекращения деятельности работодателя и его неплатежеспособности в соответствии с федеральными законами; государственный надзор и контроль за полной и своевременной выплатой заработной платы и реализацией государственных гарантий по оплате труда; ответственность работодателей за нарушение требований, установленных Трудовым кодексом РФ, законами, иными нормативными правовыми актами, коллективными договорами, соглашениями; сроки и очередность выплаты заработной платы. Кроме того, в централизованном порядке определяются: порядок установления условий оплаты труда, схемы должностных окладов и размеры окладов (тарифных ставок) в бюджетной сфере, некоторые виды доплат и надбавок к окладам (тарифным ставкам), правила оплаты труда при отклонении от нормальных условий работы, случаи сохранения среднего заработка или его части, исчисление среднего заработка и др. Отраслевое регулирование оплаты труда осуществляется с помощью отраслевых (межотраслевых) соглашений, устанавливающих: минимальную плату труда в отрасли в большем размере по сравнению с определенной федеральным законом; соотношение тарифных ставок по квалификационным разрядам рабочих, по отдельным категориям специалистов и служащих; повышенную оплату труда при работе в условиях, отклоняющихся от нормальных; регулярность пересмотра тарифных ставок, окладов в связи с ростом стоимости жизни и его порядок; доплаты и надбавки, стимулирующие работу организациях данной отрасли.

3.5.3 Тарифная система. Надбавки и доплаты

Регулирование заработной платы - и в централизованном порядке, и на отраслевом, и на локальном уровне - осуществляется, как правило, с использованием тарифной системы, которая включает в себя тарифные ставки (оклады), тарификацию работ, тарифные коэффициенты, тарифную сетку. Тарифная ставка (оклад) определяет номинальный размер оплаты труда работника за единицу времени (час, день, месяц) с учетом затраченного труда, его сложности и интенсивности. Тарификация определяет сложность

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

выполняемой работы. Тарификация и присвоение работникам тарифных разрядов производится с учетом Единого тарифно-квалификационного справочника работ и профессий рабочих (ЕТКС) и Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих (ЕКС). Тарифные коэффициенты определяют отношение

тарифных ставок (окладов) работников различных тарифных разрядов к тарифной ставке 1-го разряда.

Основное целевое назначение надбавок (за профессиональное мастерство, длительный непрерывный стаж, высокую квалификацию, выполнение особо важных работ, за классность, за знание иностранного языка и др.) - стимулировать работников к повышению деловой квалификации и росту уровня мастерства; сократить текучесть кадров в ряде местностей, а также в той или иной сфере производственной деятельности, приобретшей важное народно-хозяйственное значение.

Выплата надбавок, как правило, не связана с возложением на работника каких-либо дополнительных трудовых функций сверх тех, что были определены при заключении трудового договора.

3.5.4 Порядок выплаты заработной платы

Трудовой кодекс РФ устанавливает общий порядок выплаты заработной платы, который распространяется на всех работников. При выплате заработной платы работодатель обязан в письменной форме (путем выдачи расчетных листков) извещать каждого работника о составных частях заработной платы, причитающейся ему за соответствующий период, размерах и основаниях произведенных удержаний, а также об общей денежной сумме, подлежащей выплате. Заработная плата выплачивается работнику, как правило, в месте выполнения им работы либо перечисляется на указанный работником счет в банке на условиях, определенных коллективным договором или трудовым договором. Выплата заработной платы осуществляется не реже чем каждые полмесяца в день, установленный

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

правилами внутреннего трудового распорядка организации, коллективным договором, трудовым договором. Если день выплаты заработной платы совпадает с нерабочим днем, то выплата производится накануне этого дня. Оплата отпуска производится не позднее чем за три дня до его начала.

Контрольные вопросы

1. Что такое минимальный размер оплаты труда (МРОТ)?
2. Чем сдельная система оплаты труда отличается от повременной системы оплаты труда?
3. В каком порядке должна производиться выплата заработной платы?
4. Как и в каких случаях производятся удержания из заработной платы работника?

Как производится оплата труда работника в случаях отклонения от нормальных условий труда?

Тема 3.6 Трудовая дисциплина

План:

3.6.1 Понятие и методы обеспечения дисциплины труда

3.6.2 Дисциплинарная ответственность

3.6.1 Понятие и методы обеспечения дисциплины труда

Дисциплина труда - это обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, установленным Трудовым кодексом РФ, иными законами, соглашениями, коллективным договором, иными локальными нормативными актами организации, а также трудовым договором. Дисциплина труда в конкретной организации предполагает строгое соблюдение всеми работниками внутреннего трудового распорядка. Этот распорядок обычно определяется утвержденными работодателем с учетом мнения представительного (профсоюзного) органа работников правилами внутреннего трудового распорядка. Правила внутреннего трудового

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

распорядка представляют собой локальный нормативный акт организации, регламентирующий в соответствии с трудовым законодательством порядок приема и увольнения работников, основные права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим работы, время отдыха, применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений в организации. Кроме того, в некоторых отраслях (подотраслях) экономики действуют уставы и положения о дисциплине, утверждаемые Правительством РФ. Как правило, они распространяются на работников лишь основных профессий, к которым в силу характера и условий их труда предъявляются повышенные требования. В настоящее время действуют, например, следующие акты: Положение о дисциплине работников железнодорожного транспорта РФ, Дисциплинарный устав военизированных горноспасательных частей по обслуживанию горнодобывающих предприятий металлургической промышленности, Устав о дисциплине работников организаций с особо опасным производством в области использования атомной энергии, Устав о дисциплине работников морского транспорта, Устав о дисциплине работников рыбопромыслового флота РФ. Для обеспечения трудовой дисциплины трудовое законодательство использует два метода (способа): метод поощрения и метод принуждения.

Поощрение - это признание трудовых заслуг работника, оказание ему общественного почета за достижения в труде. Меры поощрения могут быть как морального, так и материального характера, а могут сочетать в себе оба эти элемента. Трудовой кодекс РФ предусматривает следующие виды поощрения за добросовестный труд: объявление благодарности; выдача премии; награждение ценным подарком; награждение почетной грамотой; представление к званию лучшего по профессии. Необходимо заметить, что этот перечень не является исчерпывающим. Другие виды поощрений работников за труд могут определяться коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации, а также уставами

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

и положениями о дисциплине. За особые трудовые заслуги перед обществом и государством работники могут быть представлены к государственным наградам. Сведения о поощрениях заносятся в трудовую книжку, что очень важно для работника при поступлении на другую работу. Помимо положительных стимулов к соблюдению трудовой дисциплины существуют и отрицательные, которые выражаются в угрозе наступления негативных для работника последствий в случае нарушения им трудовой дисциплины. Эти последствия чаще всего выражаются в применении к работнику принудительных мер воздействия (мер принуждения). Метод принуждения как способ обеспечения трудовой дисциплины - это совокупность приемов и средств воздействия на недобросовестных работников, выражающихся в применении к ним юридических санкций за неисполнение или ненадлежащее исполнение принятых на себя трудовых обязанностей. В качестве мер принуждения, применяемых в связи с нарушением трудовой дисциплины, выступают, как правило, меры ответственности. В зависимости от того, в чем именно выразилось нарушение трудовой дисциплины и какие последствия в результате этого наступили, нарушитель может быть привлечен к дисциплинарной или материальной (имущественной) ответственности. Вопрос о материальной ответственности возникает лишь в том случае, если неправомерным поведением работника (или работодателя) причинен материальный ущерб другой стороне трудового договора. При отсутствии материального ущерба на работника (но не на работодателя) может быть возложена только дисциплинарная ответственность. Совершенный работником дисциплинарный проступок, причинивший в то же время материальный ущерб работодателю, может явиться основанием для привлечения работника как к дисциплинарной, так и к материальной ответственности одновременно. Ниже речь пойдет только о дисциплинарной ответственности, а материальная ответственность работника будет рассмотрена в следующей главе.

3.6.2 Дисциплинарная ответственность

Дисциплинарная ответственность - это юридическая ответственность, наступающая за нарушение трудовой дисциплины и выражающаяся в наложении на работника, совершившего дисциплинарный проступок, дисциплинарного взыскания. Основанием дисциплинарной ответственности является дисциплинарный проступок, под которым понимается неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей. Состав дисциплинарного проступка включает два элемента: объективно противоправное поведение работника, которое выражается в самом факте неисполнения или ненадлежащего исполнения им трудовых обязанностей и может состоять как в действии (например, появление на работе в состоянии алкогольного опьянения), так и в бездействии (например, неявка на работу) (объективная сторона дисциплинарного проступка); вину работника в неисполнении или ненадлежащем исполнении им своих трудовых обязанностей (субъективная сторона дисциплинарного проступка). Указанные элементы необходимы и вместе с тем достаточны для привлечения работника к дисциплинарной ответственности. Материальный ущерб и причинная связь между ним и противоправными нарушением трудовой дисциплины в состав дисциплинарного проступка не входят и могут влиять лишь на выбор вида дисциплинарного взыскания или служить, в совокупности с другими условиями, основанием для материальной ответственности работника. Дисциплинарная ответственность состоит в применении работодателем к работнику одного из следующих видов дисциплинарного взыскания: замечание; выговор; увольнение.

Следует помнить, что увольнение возможно не за всякое нарушение трудовой дисциплины, а лишь по тем основаниям, которые предусмотрены ст. 81 ТК РФ, а также некоторыми другими нормами ТК РФ и иных законов, устанавливающими дополнительные основания увольнения некоторых категорий работников. Приведенный перечень дисциплинарных взысканий

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

для большинства работников является исчерпывающим. Другие виды взысканий могут быть предусмотрены только федеральным законом и уставами (положениями) о дисциплине для отдельных категорий работников. Например, Положением о дисциплине работников железнодорожного транспорта РФ установлены такие дополнительные виды дисциплинарных взысканий, как лишение машиниста свидетельства на право управления локомотивом, увольнение за грубое нарушение дисциплины, создавшее

угрозу безопасности движения поездов, маневровой работы, жизни и здоровью людей или приведшее к нарушению сохранности грузов, багажа и вверенного имущества, неисполнению служебных обязанностей по обслуживанию пассажиров и др. Работники плавсостава судов морского, речного флота и флота рыбной промышленности в качестве мер дисциплинарной ответственности могут быть лишены права управления этими судами, переведены на низшую должность, вообще дисквалифицированы. Такая дисциплинарная ответственность называется специальной. Она применяется в тех отраслях, где действуют положения и уставы о дисциплине, и распространяется на те категории работников, которые, собственно, определяют специфику того или иного вида профессиональной деятельности. Никакие другие виды дисциплинарных взысканий, помимо прямо предусмотренных законом и уставами (положениями) о дисциплине, не могут быть установлены ни правилами внутреннего трудового распорядка, ни коллективным договором или иными локальными актами, ни трудовым договором. Трудовой кодекс достаточно жестко регламентирует порядок применения дисциплинарных взысканий. Несоблюдение этого порядка делает применение дисциплинарного взыскания неправомерным. В соответствии со ст. 193 ТК РФ до применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника объяснение в письменной форме. В случае отказа работника дать объяснение об этом составляется акт. Сам отказ дать объяснение не препятствует применению дисциплинарного взыскания, однако пока работодатель не

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

потребовал объяснения, он не может привлечь работника к дисциплинарной, ответственности. Важной гарантией для работника является то, что возможность наложения дисциплинарного взыскания ограничена жесткими сроками. Это не позволяет работодателю держать работника в постоянном страхе применения к нему наказания. Дисциплинарное взыскание не может быть наложено позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников (когда оно по закону требуется), и позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки - не позднее двух лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу. При применении дисциплинарных взысканий действует правило, согласно которому за каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно взыскание. Поэтому, например, объявление выговора и увольнение работника за один и тот же дисциплинарный проступок будет незаконным. Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под расписку в течение трех рабочих дней со дня его издания. При отказе работника подписать указанный приказ (распоряжение) составляется соответствующий акт. Работник вправе обжаловать дисциплинарное взыскание в государственную инспекцию труда или органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров, в том числе в суд. В случае, если привлечение работника к дисциплинарной ответственности будет признано неправомерным, работник считается не подвергавшимся дисциплинарному взысканию. Если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то оно погашается, т. е. считается, что работник не имеет дисциплинарного взыскания. Однако работодатель вправе снять с работника дисциплинарное взыскание и до истечения этого срока по

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

собственной инициативе, просьбе самого работника, ходатайству его непосредственного руководителя или представительного органа работников.

Контрольные вопросы

1. Что такое правила внутреннего трудового распорядка? Из каких разделов они состоят?
2. Что является основанием наступления дисциплинарной ответственности?
3. Может ли работник обжаловать наложенное на него дисциплинарное взыскание?

Тема 3.7 Материальная ответственность сторон трудового договора

План:

2.7.1 Понятие, условия и виды материальной ответственности

2.7.2 Материальная ответственность работодателя перед работником

2.7.3 Материальная ответственность работника перед работодателем

3.7.1 Понятие, условия и виды материальной ответственности

В трудовом праве под материальной ответственностью понимается обязанность стороны трудового договора (работодателя или работника), причинившей ущерб другой стороне, возместить этот ущерб. Условия наступления материальной ответственности определены в ст. 233 Трудового кодекса РФ. В соответствии с данной статьей материальная ответственность стороны трудового договора наступает за ущерб, причиненный ею другой стороне этого договора в результате ее виновного противоправного поведения (действий или бездействия), если иное не предусмотрено настоящим кодексом или иными федеральными законами. Таким образом, обязательными условиями наступления материальной ответственности являются: наличие ущерба; противоправное поведение (действие или бездействие); вина причинителя ущерба; причинная связь между

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

противоправным и виновным поведением причинителя ущерба и ущербом, возникшим у другой стороны трудового договора.

Поскольку обязанность возместить нанесенный ущерб закон возлагает на обе стороны трудового договора, законодательство выделяет два вида материальной ответственности: 1) материальную ответственность работодателя перед работником; 2) материальную ответственность работника перед работодателем. Каждый из этих видов материальной ответственности имеет свою специфику и регулируется соответствующей главой Трудового кодекса.

3.7.2 Материальная ответственность работодателя перед работником

Трудовой кодекс РФ предусматривает следующие случаи материальной ответственности работодателя перед работником: ответственность за материальный ущерб, причиненный работнику в результате незаконного лишения его возможности трудиться (ст. 234 ТК РФ); ответственность за ущерб, причиненный имуществу работника (ст. 235 ТК РФ); ответственность за задержку выплаты заработной платы (ст. 236 ТК РФ); ответственность за причинение работнику морального вреда (ст. 237 ТК РФ). Ответственность за материальный ущерб» причиненный работнику в результате незаконного лишения его возможности трудиться. Согласно ст. 234 ТК РФ работодатель обязан возместить работнику не полученный им заработок во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться.

Ущерб, причиненный имуществу работника, возмещается работодателем в полном объеме. Размер ущерба исчисляется по рыночным ценам, действующим в данной местности на момент возмещения ущерба. При согласии работника ущерб может быть возмещен в натуре, т. е. путем восстановления (ремонта) поврежденного имущества или предоставления работнику имущества, равноценного утраченному. Ответственность за задержку выплаты заработной платы. Данный вид ответственности наступает

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

не только при нарушении работодателем установленного срока выплаты заработной платы, но и в случае нарушения сроков оплаты отпуска, выплат при увольнении и любых других выплат, причитающихся работнику. Ответственность за причинение работнику морального вреда. Под моральным вредом понимаются физические или нравственные страдания потерпевшего.

3.7.3 Материальная ответственность работника перед работодателем

Как следует из ст. 233 ТК РФ, работник должен нести материальную ответственность за любой ущерб, причиненный работодателю в результате его виновного противоправного поведения. Однако при этом следует иметь в виду, что в соответствии со ст. 238 ТК РФ работник обязан возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб. Неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат. В этом состоит одна из главных особенностей материальной ответственности работников. Под прямым действительным ущербом понимается реальное уменьшение (умаление) наличного имущества работодателя (или имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества) или ухудшение его состояния, а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение или восстановление имущества.

Законодательство предусматривает обстоятельства, исключающие материальную ответственность работника. К ним Трудовой кодекс РФ относит: 1) непреодолимую силу; 2) нормальный хозяйственный риск; 3) крайнюю необходимость или необходимую оборону; 4) неисполнение работодателем обязанностей по обеспечению надлежащих условий для хранения имущества, вверенного работнику.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Указанные обстоятельства в Трудовом кодексе не конкретизируются, но обычно под непреодолимой силой понимаются чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях события. Риск признается оправданным, если: 1) совершенное действие соответствует современным знаниям и опыту; 2) поставленная цель не могла быть достигнута иными действиями; 3) лицо, допустившее риск, приняло все возможные меры для предотвращения ущерба. Под крайней необходимостью понимается причинение вреда для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица и других лиц, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и если причиненный вред является менее значительным, чем предотвращенный вред. Примером отсутствия надлежащих условий для хранения имущества, вверенного работнику, может быть хранение ценностей без соответствующей охраны или в непригодном для этого помещении.

Законодательство предусматривает два вида материальной ответственности работников: ограниченную и полную.

Ограниченная материальная ответственность выражается в обязанности работника возместить прямой действительный ущерб, но не свыше своего среднего месячного заработка. Полная материальная ответственность заключается в обязанности работника возместить причиненный работодателю прямой действительный ущерб в полном размере.

Полная материальная ответственность может быть не только индивидуальной, но и коллективной. Коллективная (бригадная) материальная ответственность вводится при совместном выполнении работниками отдельных видов работ, связанных с хранением, обработкой, продажей (отпуском), перевозкой, применением или иным использованием переданных им ценностей, когда невозможно разграничить ответственность каждого работника за причинение ущерба и заключить с ним договор о возмещении ущерба в полном размере. Размер ущерба, причиненного

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

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

Контрольные вопросы

1. Какие виды материальной ответственности вам известны?
2. При каких условиях возможно наступление материальной ответственности?
3. Чем ограниченная материальная ответственность работника отличается от полной материальной ответственности?
4. В каких случаях работник может быть привлечен к полной материальной ответственности?
5. Каков порядок возмещения работником причиненного ущерба?

Тема 3.8 Трудовые споры

План:

3.8.1 Индивидуальные трудовые споры

3.8.2 Рассмотрение индивидуальных трудовых споров в КТС

3.8.3 Рассмотрение индивидуальных трудовых споров в судебных органах

3.8.4 Коллективные трудовые споры

3.8.5 Примириительные процедуры

3.8.6 Осуществление права на забастовку

3.8.1 Индивидуальные трудовые споры

Согласно ст. 381 ТК РФ индивидуальный трудовой спор - это неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

рассмотрению индивидуальных трудовых споров. В соответствии с данной статьей индивидуальным трудовым спором признается также спор между работодателем и лицом, ранее состоявшим в трудовых отношениях с этим работодателем, а также лицом, изъявившим желание заключить трудовой договор с работодателем, в случае отказа работодателя от заключения такого договора. Индивидуальные трудовые споры рассматриваются: комиссиями по трудовым спорам (КТС); мировыми судьями, являющимися судьями субъектов РФ; федеральными судами общей юрисдикции.

3.8.2 Рассмотрение индивидуальных трудовых споров в КТС

По общему правилу сторона трудового договора, считающая свое право нарушенным, сначала обращается с заявлением в КТС и после рассмотрения спора последней, при несогласии с ее решением или в том случае, если спор по каким-либо причинам ею не рассмотрен, обращается к мировому судье (или в суд, если в соответствующем регионе нет мировых судей). Из этого правила существует, однако, ряд исключений. Во-первых, не во всех организациях существуют КТС. Во-вторых, работник всегда вправе обратиться непосредственно к мировому судье (в суд), минуя КТС. В-третьих, некоторые категории индивидуальных трудовых споров составляют исключительную компетенцию судебных органов и не могут рассматриваться в КТС. Заявление о рассмотрении трудового спора может быть подано работником в комиссию в трехмесячный срок со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права. Но этот срок в случае его пропуска по уважительным причинам не исключает возможности рассмотрения дела. Он - восстанавливаемый, т. е. заявление работника может быть принято к рассмотрению и в этом случае, если причины пропуска будут признаны уважительными. Поданное заявление подлежит обязательной регистрации КТС. Комиссия по трудовым спорам обязана рассмотреть индивидуальный трудовой спор в течение десяти календарных дней со дня подачи работником заявления. Надлежаще заверенные копии решения КТС

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

выдаются спорящим сторонам в течение трех дней со дня принятия решения. Решение КТС должно быть исполнено в течение трех дней - по истечении десяти дней, предусмотренных законом на его обжалование.

3.8.3 Рассмотрение индивидуальных трудовых споров в судебных органах

Судебные органы (мировые судьи, суды) рассматривают индивидуальные трудовые споры по заявлениям работника, работодателя или профессионального союза, защищающего интересы работника, когда они не согласны с решением комиссии по трудовым спорам либо когда работник обращается в суд, минуя комиссию по трудовым спорам, а также по заявлению прокурора, если решение комиссии по трудовым спорам не соответствует законам или иным нормативным правовым актам. Кроме того, непосредственно в судебных органах рассматриваются индивидуальные трудовые споры, составляющие их исключительную компетенцию, т. е. трудовые споры, которые не могут рассматриваться в КТС. К ним относятся индивидуальные трудовые споры по заявлениям: работника - о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, о переводе на другую работу, об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы; работодателя - о возмещении работником вреда, причиненного организации, если иное не предусмотрено федеральными законами. Непосредственно в судах рассматриваются также индивидуальные трудовые споры: об отказе в приеме на работу; лиц, работающих по трудовому договору у работодателей - физических лиц; лиц, считающих, что они подверглись дискриминации. Мировые судьи рассматривают любые дела, возникающие из трудовых отношений (в том числе по жалобам на решения КТС), за исключением дел о восстановлении на работе. Районные суды рассматривают в первой инстанции: дела о восстановлении на работе;

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

дела об отказе в приеме на работу (поскольку при отказе в приеме на работу трудовые отношения между сторонами еще не установились, эти споры не подсудны мировым судьям); дела, относящиеся к компетенции мировых судей, если в том или ином субъекте РФ мировые судьи еще не назначены (не избраны) на должность. Кроме того, районные суды рассматривают апелляционные жалобы на решения мировых судей (т. е. действуют по отношению к последним как судебные органы второй инстанции) и могут отменять, изменять их решения или выносить новые решения по делу. В свою очередь решения районных судов могут быть обжалованы в вышестоящий федеральный суд общей юрисдикции (Верховный суд республики в составе РФ, краевой, областной и т. п.).

3.8.4 Коллективные трудовые споры

Согласно ст. 398 ТК РФ коллективный трудовой спор - это неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии актов, содержащих нормы трудового права в организациях. К числу органов по урегулированию коллективных трудовых споров относятся: Служба по урегулированию коллективных трудовых споров; примирительные комиссии; посредники; трудовой арбитраж.

Право на выдвижение требований, составляющих предмет разногласий, предоставлено коллективам работников организации и ее обособленных подразделений, а также их представителям. Работодатель обязан принять требования работников к своему рассмотрению и в течение трех дней определиться в своем решении по ним. В таком случае соответствующий представитель обязан сообщить о принятом решении профсоюзному органу в течение одного месяца. Лишь тогда, когда требования работников или их

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

представителей отклоняются в полном объеме или частично, для урегулирования разногласий могут быть использованы примирительные процедуры, и только с этого момента считается, что возник коллективный трудовой спор.

3.8.5 Примирительные процедуры

Примирительные процедуры - это рассмотрение коллективного трудового спора между работниками и работодателем в целях его разрешения: 1) примирительной комиссией; 2) с участием посредника; 3) трудовым арбитражем. Примирительная комиссия формируется из представителей сторон коллективного трудового спора на равноправной основе. Коллективный трудовой спор должен быть рассмотрен примирительной комиссией в срок до пяти рабочих дней с момента издания приказа (распоряжения) о ее создании. Указанный срок может быть продлен при взаимном согласии сторон. Данное решение оформляется протоколом.

Регламент работы примирительной комиссии устанавливается самой комиссией. Решение примирительной комиссии принимается по соглашению сторон и оформляется протоколом. Представители сторон вправе в любое время обратиться в Службу по урегулированию коллективных трудовых споров для уведомительной регистрации спора. Посредник для рассмотрения коллективного трудового спора приглашается по согласованию сторон в течение трех рабочих дней после составления примирительной комиссией протокола разногласий. Порядок рассмотрения коллективного трудового спора с участием посредника определяется соглашением сторон с участием посредника. Рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника осуществляется в срок до семи рабочих дней со дня приглашения посредника.

Трудовой арбитраж - это также временный орган, образуемый самими сторонами конфликта, но с обязательным участием Службы по урегулированию коллективных трудовых споров. Трудовой арбитраж

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

создается в составе трех арбитров, избираемых сторонами спора по рекомендации указанной службы. При этом стороны дают письменное обязательство выполнять принятое арбитрами решение.

Порядок рассмотрения коллективного трудового спора трудовым арбитражем состоит из нескольких этапов: изучение документов и материалов, представленных сторонами; заслушивание представителей сторон; заслушивание экспертов, если в этом есть необходимость; разработка рекомендаций по существу коллективного трудового спора.

3.8.6 Осуществление права на забастовку

Если примирительные процедуры не привели к разрешению коллективного трудового спора либо работодатель уклоняется от примирительных процедур, не выполняет соглашение, достигнутое в ходе разрешения коллективного трудового спора, то работники или их представители вправе приступить к организации забастовки. Забастовка - временный добровольный отказ работников от исполнения трудовых обязанностей (полностью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора. Право работников на забастовку признается как способ разрешения коллективного трудового спора Конституцией Российской Федерации и Трудовым кодексом РФ. Решение об объявлении забастовки принимается собранием (конференцией) работников организации (филиала, представительства, иного обособленного структурного подразделения) по предложению представительного органа работников, ранее уполномоченного работниками на разрешение коллективного трудового спора. Решение об объявлении забастовки, принятое профессиональным союзом (объединением профессиональных союзов), утверждается для каждой организации собранием (конференцией) работников данной организации.

Собрание (конференция) работников считается правомочным, если на нем присутствует не менее двух третей от общего числа работников (делегатов конференции). Работодатель обязан предоставить помещение и

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

создать необходимые условия для проведения собрания (конференции) работников и не имеет права препятствовать его проведению. Решение считается принятым, если за него проголосовало не менее половины работников, присутствующих на собрании (конференции). При невозможности проведения собрания (созыва конференции) работников представительный орган работников имеет право утвердить свое решение, собрав подписи более половины работников в поддержку проведения забастовки. О начале предстоящей забастовки работодатель должен быть предупрежден в письменной форме не позднее чем за десять календарных дней. Работодатель предупреждает о предстоящей забастовке Службу по урегулированию коллективных трудовых споров. Забастовку возглавляет представительный орган работников. Орган, возглавляющий забастовку, имеет право созывать собрания (конференции) работников, получать от работодателя информацию по вопросам, затрагивающим интересы работников, привлекать специалистов для подготовки заключений по спорным вопросам. Орган, возглавляющий забастовку, имеет право приостановить забастовку. Работодатель и Служба по урегулированию коллективных трудовых споров должны быть предупреждены о возобновлении забастовки не позднее чем за три рабочих дня.

Контрольные вопросы

1. Какие этапы включает в себя порядок разрешения коллективного трудового спора?
2. Как происходит разрешение коллективного трудового спора в трудовом арбитраже?
3. Что такое забастовка?
4. В каком порядке она производится?
5. В каких случаях забастовка может быть признана незаконной?

Тема 3.9 Социальное обеспечение граждан

План:

3.9.1 Понятие социальной защиты

3.9.2 Виды социальной защиты

3.9.1 Понятие социальной защиты

Социальная защита - система мероприятий, осуществляющихся государственными и общественными организациями по обеспечению гарантированных минимальных достаточных условий жизни, поддержанию жизнеобеспечения и деятельного существования человека.

Государственные формы: доступное здравоохранение; льготы; доступное образование; пенсионное обеспечение (Пенсия); система социального обслуживания и предоставления социальных услуг; меры социальной поддержки.

Негосударственные формы: добровольное социальное страхование; благотворительность; частные системы здравоохранения и др.

Социальная защита включает три основных формы: социальное обеспечение, социальное страхование и социальную помощь.

3.9.2 Виды социальной защиты

Здравоохранение - отрасль деятельности государства, целью которой является организация и обеспечение доступного медицинского обслуживания населения, сохранение и повышение его уровня здоровья.

Представляет собой совокупность мер политического, экономического, социального, правового, научного, медицинского, санитарно-гигиенического, противоэпидемического и культурного характера, направленных на сохранение и укрепление физического и психического здоровья каждого человека, поддержание его долголетней активной жизни, предоставление ему медицинской помощи в случае ухудшения здоровья. Для осуществления этих мер создаются специальные социальные институты.

Принципы государственной системы здравоохранения: Государственный характер - выделение из государственного бюджета средств на здравоохранение, плановость, развитие материально-технической базы, кадровое обеспечение и финансирование здравоохранения; Бесплатность и общедоступность; Профилактическая направленность: Организация социально-экономических и медицинских мероприятий по предупреждению заболеваемости; Контроль за соблюдением гигиенических норм и правил; Санитарное просвещение и формирование здорового образа жизни; Широкий охват населения динамическим наблюдением; Единство науки и практики, лечения и профилактики; Преимущество в оказании медицинской помощи; Общественный характер; Интернационализм.

Этапы развития здравоохранения в России: Приказная медицина; Земская медицина; Городская медицина.

Льгота - скидка, предоставление преимуществ кому-либо, полное или частичное освобождение от выполнения установленных правил, обязанностей, или облегчение условий их выполнения.

Виды льгот: налоговые льготы (по налогам и сборам); таможенные льготы (тарифные льготы); транзитные льготы; пенсионные льготы.

Образование - целенаправленный процесс воспитания и обучения в интересах человека, общества, государства, сопровождающийся констатацией достижения гражданином (обучающимся) установленных государством образовательных уровней (образовательных цензов). Уровень общего и специального образования обуславливается требованиями производства, состоянием науки, техники и культуры, а также общественными отношениями.

Также образование можно определить как целенаправленную познавательную деятельность людей по получению считающихся надёжно установленных, истинных научных знаний или должных быть повсеместно применяемых знаний, пусть даже противоречащих истине, но установленных

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

в качестве обязательной нормы писанными и неписанными законами и нормами общества; а также умений, либо по совершенствованию знаний и умений.

В широком смысле слова, образование - процесс или продукт «формирования ума, характера или физических способностей личности... В техническом смысле образование - это процесс, посредством которого общество через школы, колледжи, университеты и другие институты целенаправленно передаёт своё культурное наследие - накопленное знание, ценности и навыки - от одного поколения другому (между поколениями)». В контексте социального прогресса образование помимо формата передачи социального культурного наследия позволило человеку разорвать связь с Природой, в которой объём познание и длительность жизни взаимосвязаны. В настоящее время человек посредством образования использует в своей жизнедеятельности опыт всех предыдущих поколений, чем и олицетворяет социальный прогресс.

Право на образование в настоящее время подтверждено национальными и международными правовыми актами, например, Европейской конвенцией о защите прав человека и основных свобод и Международным пактом об экономических, социальных и культурных правах, принятым ООН в 1966 году.

Осознание возможностей использования обязательного образования как средства обезличивания человека вызвало в демократическом обществе развитие движения за негосударственное и даже семейное образование, за бóльшую долю курсов по ответственному выбору учащегося (при участии родителей и педагогов) в программе средних общеобразовательных школ (то есть после окончания начальной школы), поддержку самообразования, непрерывного образования в течение всей деятельной жизни человека (по мере возникновения образовательной потребности), внешкольного, дистанционного и дополнительного образования и т. п.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Пенсия - регулярное (обычно - ежемесячное) денежное пособие, которое платят лицам, которые: достигли пенсионного возраста (пенсии по старости); имеют инвалидность; потеряли кормильца (пенсии по случаю потери кормильца).

В связи с демографическими проблемами (старение общества) многие государства (Франция, Германия, Россия и др.) в настоящее время пересматривают свою пенсионную политику.

В зависимости от организации, выплачивающей пенсию, разделяют государственное пенсионное обеспечение и частное.

Согласно российскому законодательству «трудовая пенсия» - это «ежемесячная денежная выплата в целях компенсации гражданам заработной платы или иного дохода, который получали застрахованные лица перед установлением им трудовой пенсии либо утратили нетрудоспособные члены семьи застрахованных лиц в связи со смертью этих лиц право на которую определяется в соответствии с условиями и нормами, установленными настоящим Федеральным законом».

Государственная пенсия - это ежемесячная государственная денежная выплата, право на получение которой определяется в соответствии с условиями и нормами, установленными настоящим Федеральным законом, и которая предоставляется гражданам в целях компенсации им заработка (дохода), утраченного в связи с прекращением госслужбы при достижении установленной законом выслуги при выходе на трудовую пенсию по старости (инвалидности); либо в целях компенсации вреда, нанесённого здоровью граждан при прохождении военной службы.

В России пенсии по государственному пенсионному обеспечению и трудовые пенсии, назначаемые в порядке, установленном действующим законодательством, не подлежат налогообложению. С 2002 года в стране началась пенсионная реформа, которая разделила пенсию на три части: базовую, страховую и накопительную.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

В результате реформы принята двухуровневая система управления накопительной частью пенсии: гражданин может выбирать между Пенсионным Фондом РФ(ПФР) и одним из негосударственных пенсионных фондов. В случае размещения накопительной части пенсии в ПФР, застрахованное лицо может выбирать между государственной (ГУК, в настоящее время ВЭБ) и одной из частных управляющих компаний.

Меры социальной поддержки в Российской Федерации - мероприятия, проводимые органами социальной защиты в рамках социальной политики в России, направленные на предоставление отдельным категориям граждан помощи в соответствии с законодательными и правовыми актами Российской Федерации.

В зависимости от категории граждан различают следующие виды мер социальной поддержки: детям (различные пособия семьям с детьми; услуги, предоставляемые семьям и детям); многодетным семьям (выдача удостоверений многодетной семьи, различные пособия, денежные выплаты, оплата услуг ЖКХ и др.); ветеранам и инвалидам боевых действий (различные денежные выплаты, комплексы услуг); малоимущим семьям; гражданам за особые заслуги перед Отечеством; гражданам, имеющим право на льготы (учащимся, пенсионерам, работникам спецгосучреждений и др.); молодым семьям (программы улучшения жилищных условий и др.); прочие меры социальной поддержки.

Контрольные вопросы

1. Какие виды социальной помощи вам известны?
2. При каких условиях назначается пенсия за выслугу лет?
3. При каких условиях назначается пенсия по инвалидности?
4. При каких условиях назначается пенсия по случаю потери кормильца?
5. При каких условиях назначается пенсия по старости?

Раздел 4. Административное право

План

Тема 4.1 Понятие административного права. Его предмет и метод

Тема 4.2 Административная ответственность

Тема 4.3. Административное правонарушение

Тема 4.4 Административные наказания

Тема 4.5. Производство по делам

Тема 4.1 Понятие административного права. Его предмет и метод

Каждая отрасль права характеризуется, прежде всего своим предметом, т. е. теми общественными отношениями, которые она регулирует. Административное право регулирует особый вид общественных отношений — отношения, складывающиеся в процессе осуществления государственного управления.

Любая социальная система нуждается в управлении, т. е. в деятельности определенных субъектов по руководству элементами этой системы. Управляющие оказывают упорядочивающее воздействие на людей, обеспечивая согласованность их действий, оберегая общество от нежелательного поведения управляемых. Когда такую деятельность осуществляет государство, называют государственным управлением.

принципе, государственным управлением в той или иной мере занимаются все государственные органы (например, парламент процессе издания законов, суды в процессе разрешения споров). Однако существует более узкое понимание государственного управления как деятельности исполнительно-распорядительного характера, т. е. работы по непосредственной реализации законов и управлению гражданами и организациями во исполнение данных законов. Такой деятельностью занимается лишь одна ветвь власти - исполнительная власть, и осуществление этой деятельности составляет ее основную функцию.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

процессе исполнительно-распорядительной деятельности государственных органов различного уровня возникают определенные общественные отношения, взаимосвязи, которые называют организационными, управленческими. Именно их и регулирует административное право.

Таким образом, административное право - это самостоятельная отрасль права, регулирующая общественные отношения, складывающиеся в процессе управленческой (исполнительно-распорядительной) деятельности органов государственной власти.

Характерной особенностью отношений, регулируемых административным правом - административных правоотношений - является то, что в них в качестве одного из субъектов всегда выступает орган государственного управления или должностное лицо органа государственного управления, а в качестве другого выступают другие государственные органы, отдельные граждане, организации. Поэтому эти отношения основываются на началах власти и подчинения. Особенности предмета административного права (регулируемых им отношений) определяют особенности его метода, т. е. того, как, какими способами осуществляется регулирование этих отношений.

Метод административного права преимущественно императивный. Данной отраслью права используются в основном такие инструменты, как односторонние предписания и запреты, которые носят юридически обязательный характер и обеспечиваются государственным принуждением.

Иногда административное право пользуется и таким методом, как дозволение, однако чаще всего предоставленное право выбора вариантов поведения ограничивается двумя-тремя строго определенными вариантами. И лишь в немногих случаях административное право предоставляет лицу право самому решать, как ему поступать.

Тема 4.2. Административная ответственность

Как известно, важнейшим признаком правовой нормы является охрана ее государством. Эффективность правового регулирования общественных

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

отношений обусловлена, в частности, тем, что требования норм права обеспечиваются в случае необходимости мерами государственного принуждения. Нормы административного права в этом смысле не являются исключением.

Следует, правда, иметь в виду, что административное принуждение не сводится к мерам административной ответственности. Помимо мер юридической ответственности выделяют административно-предупредительные меры, основной целью которых является предупреждение возможных правонарушений и которые носят принудительно-профилактический характер (досмотр вещей, личный досмотр, проверка документов, введение карантина и др.), а также меры пре-сечения, которые направлены на прекращение противоправных деяний, предотвращение их последствий (требование прекратить противоправное поведение применение физической силы, специальных средств, оружия, административное задержание и т. п.).

Тем не менее, ключевую роль в системе мер административного принуждения играют меры административной ответственности.

Административная ответственность - вид юридической ответственности, которая выражается в применении уполномоченными органами государственного управления и их должностными лицами, а также судьями предусмотренных законом административных наказаний к лицам, совершившим административные правонарушения.

Важнейшим нормативно-правовым актом, устанавливающим административную ответственность и регулирующим порядок ее применения, является Кодекс РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ). Поскольку в соответствии с Конституцией РФ административное законодательство относится к предметам совместного ведения РФ и субъектов РФ, некоторые аспекты административной ответственности могут регулироваться законодательством субъектов РФ. В частности, законами субъектов РФ (республик в составе РФ, краев, областей и т. д.) может

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

предусматриваться административная ответственность за правонарушения, не предусмотренные КоАП РФ. Однако установление общих положений и принципов административной ответственности, перечня видов административных наказаний и правил их применения, порядка производства по делам об административных правонарушениях и исполнения постановлений о назначении административных наказаний относится к ведению Российской Федерации.

Административная ответственность обладает рядом признаков, общих с другими видами публично-правовой ответственности и отличающих ее от ответственности частно-правовой. Административная ответственность:

— является штрафной ответственностью, т. е. направлена на наказание нарушителя (а не на восстановление имущественного положения кредитора, как в праве гражданском) и тем самым на предупреждение совершения правонарушений в будущем как самим виновным, так и другими лицами, которым стало известно о правонарушении и последовавшем за него наказании;

— необходимым условием ее применения является вина нарушителя; объективное вменение не допускается. В административном праве, как и в уголовном, налоговом и других отраслях публичного права, действует презумпция невиновности: лицо считается невиновным, пока его вина в совершении административного правонарушения не будет установлена вступившим в законную силу постановлением правоприменительного органа или должностного лица, рассматривающего дело (в отличие от этого, в гражданском праве возможна ответственность без вины и действует обратная презумпция — презумпция виновности);

— может воздействовать не только на имущественную сферу правонарушителя, но и на саму его личность (например, административный арест);

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

— всегда применяется в пользу государства, а не потерпевшего (в частном же праве меры имущественной ответственности применяются в пользу кредитора, в том числе потерпевшего);

— о применяется только по инициативе специально уполномоченных государственных (муниципальных) органов и их должностных лиц (а не по усмотрению потерпевшего, как в частном праве);

— не может быть понесена правонарушителем добровольно, без применения государственного принуждения (напротив, в гражданском и трудовом праве должник сам, не дожидаясь предъявления ему иска, может возместить причиненные кредитору убытки, уплатить ему неустойку и т. п.);

— императивно установлена законом и не может быть изменена по соглашению сторон административного правоотношения.

Эти признаки административной ответственности, как уже было сказано, являются общими с другими видами публично-правовой ответственности.

Наряду

ними административная ответственность имеет и свои собственные, характерные только для нее признаки:

— основанием применения административной ответственности является правонарушение особого вида, именуемое административным;

— мерами административной ответственности являются административные наказания, предусмотренные КоАП РФ;

— административная ответственность применяется (по общему правилу) во внесудебном порядке органами государственного управления и их должностными лицами.

Тема 4.3. Административное правонарушение

Как уже было сказано, основанием административной ответственности является административное правонарушение.

Административное правонарушение — это противоправное, виновное действие или бездействие физического или юридического лица, за которое

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Кодексом РФ об административных правонарушениях или соответствующими законами субъектов РФ установлена административная ответственность.

Из этого определения можно выделить признаки административного правонарушения:

- деяние (действие или бездействие);
- противоправность;
- виновность;
- наказуемость.

От этих признаков следует отличать состав административного правонарушения, элементы которого хотя и связаны с этими признаками, но не совпадают с ними.

Элементами состава административного правонарушения, как и любого правонарушения вообще, являются:

- субъект;
- объект;
- объективная сторона;
- субъективная сторона.

Субъектами административных правонарушений могут быть как физические, так и юридические лица.

Физические лица подлежат административной ответственности при условии, что к моменту совершения административного правонарушения они достигли возраста 16 лет.

Юридические лица могут быть субъектами административных правонарушений в сфере землепользования, охраны окружающей среды, налоговых и таможенных отношений и т. д., хотя, разумеется, далеко не все виды административных наказаний к ним применимы (например, в отношении юридического лица не может быть применено такое наказание, как административный арест).

Под объектом правонарушения вообще понимаются какие-либо охраняемые правом общественные отношения. Объектами административных

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

правонарушений могут быть самые разнообразные общественные отношения, складывающиеся в сфере государственного управления: общественный порядок, здоровье населения и общественная нравственность, порядок управления, дорожное движение и т. д.

Объективная сторона правонарушения включает в себя:

- противоправное деяние (действие или бездействие);
- вредные последствия;
- причинно-следственную связь между против-правным деянием и вредными последствиями.

Специфика объективной стороны административного правонарушения состоит в том, что в подавляющем большинстве случаев административная ответственность предусматривается за само противоправное деяние, независимо от того, повлекло ли оно какие-либо отрицательные последствия или нет. Иными словами, административная ответственность может наступать и без причинения вреда: достаточно лишь самого факта нарушения закона.

Соответственно и причинно-следственная связь между противоправным деянием и вредными последствиями является элементом объективной стороны административного правонарушения далеко не всегда.

точки зрения субъективной стороны, т. е. вины правонарушителя, административное правонарушение может быть совершено умышленно или по неосторожности. В большинстве статей, формулирующих составы административных правонарушений, не содержится указаний на форму вины. Это связано либо тем, что закон признает конкретное противоправное деяние административным правонарушением независимо от формы вины субъекта, либо с тем, что данное правонарушение по самой своей сути может быть совершено только с какой-либо одной формой вины (умышленно или по неосторожности), а потому специальное указание на это в правовой норме было бы излишним. Придавая в отдельных случаях юридическое значение формам вины, КоАП РФ, в отличие от Уголовного кодекса РФ, не различает ее видов — прямого и косвенного умысла, легкомыслия и небрежности. Крайне

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

редко включаются в составы административных правонарушений и такие субъективные признаки, как цель и мотив противоправного поведения.

Тема 4.4 Административные наказания

Мерами ответственности за совершение административных правонарушений являются административные наказания.

Статья 3.2. КоАП РФ предусматривает, что за совершение административных правонарушений могут устанавливаться и применяться следующие административные наказания:

- предупреждение;
- административный штраф;
- возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- административный арест;
- административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства;
- дисквалификация.

Рассмотрим эти виды административных наказаний подробнее.

Предупреждение является наиболее мягким административным наказанием и применяется, как правило, к тем, кто впервые совершил административное правонарушение, а также за незначительные деяния. Предупреждение выражается в официальном порицании физического или юридического лица. Выносится предупреждение в письменной форме, что отличает его от устного замечания, которое административным наказанием не является.

Административный штраф — это основная мера административного наказания, предусмотренная почти за все виды административных

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

правонарушений. Административный штраф выражается во взыскании с нарушителя в доход государства определенной денежной суммы, размер которой устанавливается в величине, кратной:

- минимальному размеру оплаты труда (без учета районных коэффициентов), установленному федеральным законом на момент окончания или пресечения административного правонарушения;
- стоимости предмета административного правонарушения на момент окончания или пресечения административного правонарушения;
- сумме неуплаченных налогов, сборов, подлежащих уплате на момент окончания или пресечения административного правонарушения, либо сумме незаконной валютной операции.

Размер административного штрафа не может быть менее одной десятой минимального размера оплаты труда.

Размер административного штрафа, налагаемого на граждан и исчисляемого исходя из минимального размера оплаты труда, как правило, не может превышать 25 минимальных размеров оплаты труда, на должностных лиц — 50 размеров оплаты труда, на юридических лиц — 1 тыс. минимальных размеров оплаты труда.

Возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения заключается в принудительном изъятии у собственника определенного имущества, которое являлось орудием совершения или предметом административного правонарушения и последующая его реализация с передачей бывшему собственнику вырученной суммы за вычетом расходов на реализацию изъятого предмета. Возмездное изъятие назначается судьей. Данная мера применяется, в частности, за нарушение правил хранения, перевозки, ношения, использования оружия

патронов к нему. Не допускается изъятие охотничьего оружия, боеприпасов, дозволенных орудий охоты и рыболовства у лиц, для которых охота или рыболовство являются основным законным источником средств к существованию.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения — это принудительное безвозмездное обращение в собственность государства вещи, явившейся орудием совершения или предметом административного правонарушения. Это может быть имущество, которое незаконно хранится, провозится либо пользование которым не оформлено в соответствии с требованиями законодательства. В любом случае конфискуемое имущество должно принадлежать правонарушителю на праве собственности — в противном случае применение конфискации не было бы для него наказанием. Поэтому не является конфискацией изъятие из незаконного владения правонарушителя вещей, подлежащих возвращению их собственнику, а также вещей, изъятых из оборота (например, радиоактивных материалов) либо по иным причинам находящихся в противоправном владении правонарушителя и на этом основании подлежащих обращению в собственность государства или уничтожению. Конфискация назначается судьей. Не допускается конфискация (как и рассмотренное выше возмездное изъятие) охотничьего оружия, боеприпасов, других дозволенных орудий охоты или рыболовства у лиц, для которых охота или рыболовство являются основным законным источником средств к существованию.

Лишение специального права, предоставленного физическому лицу, устанавливается за грубое или систематическое нарушение порядка пользования этим правом. Виновные в совершении административного правонарушения лица могут быть лишены только тех прав, которые ранее были им предоставлены на основе индивидуальных актов управления. Наказание в виде лишения специального права назначается судьей. Срок лишения специального права не может быть менее одного месяца и более двух лет. Законодательством предусмотрена возможность лишения специальных прав трех видов:

— лишение права управления транспортным средством (в том числе воздушным, морским или речным судном). Это наказание не может применяться к лицам, которые пользуются транспортным средством в связи с

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

инвалидностью, за исключением случаев управления транспортным средством в состоянии опьянения, уклонения от прохождения в установленном порядке медицинского освидетельствования на состояние опьянения, а также оставления места дорожно-транспортного происшествия, участником которого лицо является;

— лишение права охоты. Это наказание не может применяться к лицам, для которых охота является основным законным источником средств к существованию;

— лишение права на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств.

Административный арест является самой строгой мерой административного наказания. Он заключается в содержании нарушителя в условиях изоляции от общества и устанавливается на срок до пятнадцати суток, а за нарушение требований режима чрезвычайного положения или режима в зоне проведения контртеррористической операции — до тридцати суток. Административный арест устанавливается и назначается лишь в исключительных случаях за отдельные виды административных правонарушений и не может применяться к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет, несовершеннолетним лицам, инвалидам I и II группы. Административный арест назначается судьей.

Административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства применяется только в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства. Данное наказание заключается в принудительном и контролируемом перемещении указанных лиц через Государственную границу РФ за пределы России, а в случаях, предусмотренных законодательством РФ, — контролируемом самостоятельном выезде иностранцев и лиц без гражданства из России. Административное выдворение назначается судьей, а в случае совершения иностранным гражданином или лицом без гражданства административного

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

правонарушения при въезде в Россию — соответствующими должностными лицами.

Дисквалификация представляет собой лишение физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, входить в совет директоров (наблюдательный совет), осуществлять управление юридическим лицом, в том числе в качестве предпринимательской деятельности. КоАП РФ определяет круг лиц, в отношении которых данная мера может быть применена. Это лица, осуществляющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в органе юридического лица, члены совета директоров, индивидуальные предприниматели, в том числе арбитражные управляющие. Дисквалификация устанавливается на срок от шести месяцев до трех лет и назначается судьей.

Приведенный в ст. 3.2 КоАП РФ перечень административных наказаний является исчерпывающим. Это означает, что на территории России никакие иные административные наказания, помимо предусмотренных КоАП РФ, применяться не могут.

Административные наказания делятся на основные и дополнительные. Предупреждение, административный штраф, лишение специального права, административный арест и дисквалификация применяются только в качестве основных. Возмездное изъятие, конфискация, а также административное выдворение могут быть как основными, так и дополнительными. За одно административное правонарушение может быть назначено основное либо основное и дополнительное административное наказание из числа тех наказаний, которые указаны в санкции нормы, предусматривающей конкретный состав административного правонарушения.

Лицами, уполномоченными назначать административные наказания, являются органы государственного управления и должностные лица, круг которых четко определен КоАП РФ. К их числу относятся: органы внутренних дел (милиция), комиссии по делам несовершеннолетних, органы уголовно-

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

исполнительной системы, налоговые органы, таможенные органы, государственные инспекции труда, органы Госсанэпиднадзора, органы рыбоохраны, органы государственного экологического контроля, органы государственного пожарного надзора, органы российской транспортной инспекции, антимонопольные органы, органы государственной инспекции по торговле, качеству товаров и защите прав потребителей, органы государственной жилищной инспекции, органы валютного контроля и многие другие (всего несколько десятков видов органов и должностных лиц). Применение административной ответственности составляет особую, исключительную компетенцию этих органов, является их прерогативой. В ряде случаев меры административной ответственности применяются мировыми судьями, судьями федеральных судов общей юрисдикции и федеральных арбитражных судов. Но это происходит не в порядке осуществления правосудия, а в порядке осуществления судьей административной юрисдикции.

Тема 4.5. Производство по делам

об административных правонарушениях

Производство по делам об административных правонарушениях во многих отношениях схоже с уголовным процессом, но отличается от него большей оперативностью и некоторой упрощенностью.

По общему правилу о совершении административного правонарушения сразу при его выявлении оставляется протокол. При составлении протокола лицу, обвиняемому в совершении административного правонарушения, а также иным участникам производства по делу разъясняются их права и обязанности, о чем делается запись в протоколе. Лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Это лицо вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу. Протокол подписывается должностным лицом, его составившим, а также лицом, в

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении. В случае отказа последнего от подписания протокола в нем делается соответствующая запись. Лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, а также потерпевшему по их просьбе вручается под расписку копия протокола об административном правонарушении.

Дело об административном правонарушении рассматривается с обязательным участием лица, в отношении которого ведется производство. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о его надлежащем извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от него не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения. При рассмотрении дела об административном правонарушении, влекущем административный арест или административное выдворение за пределы России, присутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу, является обязательным во всех случаях.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, обладает комплексом процессуальных прав. Оно вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также имеет иные процессуальные права. Такими же правами обладает потерпевший (если он есть).

Рассмотрение дела по существу происходит в следующем порядке: оглашается протокол об административном правонарушении, а при необходимости и иные материалы дела; заслушиваются объяснения лица, в отношении которого ведется производство по делу, показания других лиц, участвующих в производстве, пояснения специалиста и заключение эксперта (если это необходимо), исследуются иные доказательства, а в случае участия прокурора в рассмотрении дела заслушивается его заключение. Если дело рассматривается коллегиальным органом, составляется протокол.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

По результатам рассмотрения дела об административном правонарушении выносится постановление — либо о назначении административного наказания, либо о прекращении производства по делу. Если дело об административном правонарушении рассматривается коллегиальным органом, то постановление принимается простым большинством голосов членов коллегиального органа, присутствующих на заседании.

Административное наказание назначается в пределах, установленных нормой КоАП РФ или иного закона, предусматривающей ответственность за конкретное административное правонарушение. При назначении административного наказания принимается во внимание ряд факторов: характер совершенного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие или отягчающие административную ответственность.

При малозначительности административного правонарушения органы и должностные лица, налагающие административные наказания, могут освободить от ответственности нарушителя и ограничиться устным замечанием.

Постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. Постановление может быть обжаловано в районный суд (по делу о правонарушении, совершенном юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, — арбитражный суд),

если оно вынесено судьей — в вышестоящий суд. Если постановление вынесено должностным лицом, оно может быть, кроме того, обжаловано в вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятия административное правонарушение?
2. Перечислите признаки административного правонарушения?
3. Из каких элементов состоит административное правонарушение?
4. Что такое административное наказание?

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

5. Перечислите виды административных наказаний? В течение какого срока правонарушителю может быть назначено административное наказание?

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Словарь терминов

Абсолютные события– события, которые не вызваны волей людей.

Авторитарный политический режим, или авторитаризм (от лат.auctoritas- власть, влияние), - политический режим, при котором вся полнота власти концентрируется в руках правящей элиты, не учитывающей коренных интересов населения.

Адвокатура- общественная самоуправляющаяся организация, призванная на основе закона оказывать юридическую помощь физическим и юридическим лицам.

Административная ответственность представляет собой вид юридической ответственности, наступающий за совершение административного правонарушения (проступка).

Административное право – отрасль права, которая регулирует деятельность исполнительных и распорядительных органов государства (правительства, министерств, ведомств, местных органов управления), правовое положение государственной службы, административную ответственность.

Административно-восстановительные меры применяются в целях восстановления прежнего положения вещей.

Административное принуждение означает организационное, физическое и психологическое воздействие органов исполнительной власти на определенное лицо (физическое и юридическое) с целью заставить, побудить силой выполнить предписанные законом действия, а в случае совершения правонарушения - наложить на него административное взыскание.

Административно-предупредительные меры применяются в целях предупреждения возможных правонарушений при несчастных случаях, стихийных бедствиях и т.п.

Административные проступки- это правонарушения, посягающие, главным образом, на порядок государственного управления.

Активная обязанностьсостоит в совершении определенных действий.

Аппарат принуждения- состоит из вооруженных людей в виде армии, полиции, разведки, а также принудительных учреждений.

Аппарат управления– особый слой людей, выполняющих властные и управленческие функции.

Арест назначается лицам, достигшим 16-летнего возраста, и состоит в содержании осужденного в течение определенного приговором срока (от одного до шести месяцев) в условиях строгой изоляции от общества.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Виндикационный (владельческий) иск - это иск об истребовании вещи из чужого незаконного владения.

Время отдыха - это время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению.

Государственные органы- физические лица или организации, наделенные государственно-властными полномочиями и участвующие в управлении делами государства.

Гражданская дееспособность- способность своими действиями приобретать гражданские права и обязанности.

Гражданские правонарушения состоят в неисполнении или ненадлежащем исполнении взятых обязательств, в причинении имущественного вреда, в заключении противоправных сделок и т.д.

Гражданская правоспособность- способность иметь гражданские права и обязанности.

Дееспособность - предусмотренная нормами права способность субъекта права собственными действиями приобретать и осуществлять права и исполнять обязанности.

Действия- это такие жизненные обстоятельства, которые признаются юридическими фактами и являются результатом сознательно-волевого поведения субъектов правоотношений.

Дисциплина труда - это обязательное для всех работников подчинение определенным правилам поведения.

Дисциплинарная ответственность- вид юридической ответственности, наступающей за совершение дисциплинарных проступков.

Дисциплинарные проступки- это противоправные нарушения трудовой, служебной или учебной дисциплины.

Договорная теория – государство возникло в результате договора.

Договорные сроки– сроки, определенные соглашением сторон.

Закон- это принимаемый в особом порядке и обладающий высшей юридической силой нормативно-правовой акт, выражающий государственную волю по важнейшим вопросам общественной жизни.

Законность – строгое и полное осуществление предписаний правовых законов и основанных на них юридических актов всеми субъектами права.

Законодательная власть- это делегированная народом своим представителям государственная власть, реализуемая коллегиально путем издания законодательных актов,

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

а также наблюдения и контроля за исполнительной властью, главным образом в финансовой сфере.

Законодательство – система действующих законов.

Законотворчество- вид государственной деятельности, посредством которого воля определенной, более или менее многочисленной группы людей возводится в ранг закона и выражается в норме права в конкретном источнике права.

Запрещающие нормы – нормы, которые устанавливают обязанность не совершать запрещенных действий.

Исковая давность- это срок, в течение которого суд может принудить нарушителя (ответчика) устранить нарушенное право и защитить право истца.

Исполнитель- лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении с другими лицами, а также лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, предусмотренных уголовным законом.

Исполнительная власть- это вторичная, подзаконная ветвь государственной власти, деятельность которой направлена на обеспечение исполнения законов и других актов законодательной власти.

Использование права (осуществление прав) означает использование возможностей, предоставленных правовыми нормами.

Источник права– это внешняя форма права, выражающая воле государственную волю.

Кодификация - это систематизация законов государства по отдельным отраслям права, завершающаяся созданием кодексов.

Компетенция государственного органа- объем и перечень государственно-властных полномочий и юридических обязанностей, закрепленных за этим органом, а также перечень вопросов, по которым данный орган имеет право самостоятельно принимать властные решения.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью состоит в вынесении судом запрета осужденному в течение определенного времени.

Материальная ответственность- это вид юридической ответственности, состоящий в обязанности одной из сторон трудового договора возместить в соответствии с законодательством материальный ущерб, причиненный другой стороне этого договора.

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

Меры административной ответственности выражаются в наложении административных взысканий (наказаний) на лиц, совершивших правонарушения.

Меры административного пресечения применяются, когда необходимо в принудительном порядке прекратить (пресечь) противоправные действия и предотвратить их вредные последствия.

Метод правового регулирования- способы, приемы правового воздействия на общественные отношения.

Многочисленность применения- нормы права рассчитаны на регулирование неограниченного количества случаев.

Муниципальная собственность- это собственность районов, городов, поселков и других муниципальных образований.

Негативная обязанность наступает в случае совершения правонарушения и состоит в претерпевании правонарушителем неблагоприятных последствий, являющихся результатом его неправомерного поведения.

Негаторный иск защищает нарушенное право пользования вещью, если при этом право владения не нарушено

Необходимая оборона - самостоятельная защита лицом своей жизни, прав и свобод, а также жизни, прав и свобод других лиц.

Право – это система социальных норм, которые устанавливаются и защищаются государством, формально определены, рассчитаны на многократное применение и общеобязательны для всех членов общества.

Право владения- основанная на законе возможность собственника иметь у себя имущество, содержать его в собственном хозяйстве, т.е. обладать им.

Право пользования- это основанная на законе возможность собственника использовать имущество путем извлечения его полезных свойств, его потребления.

Право распоряжения- выражается в возможности определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (например, продажа вещи, дарение).

Право собственности- совокупность правовых норм, закрепляющих, регулирующих и охраняющих принадлежность материальных благ отдельным лицам или коллективам, представляет собой.

Правовая фикция- это несуществующее положение, которое тем не менее признается правом существующим и имеющим юридическое значение.

Правовое государство - это такое демократическое государство, в котором обеспечиваются господство права, верховенство закона, равенство всех перед законом и

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

независимым судом, где признаются и гарантируются права и свободы человека, а в основу организации власти положен принцип разделения властей.

Правовой институт – совокупность родственных норм права, регулирующих однородные общественные отношения в рамках отрасли права.

Правовой обычай – правило поведения, которое сложилось исторически в силу постоянной повторяемости и признано государством в качестве обязательного.

Правовой прецедент – решение по конкретному делу, которому государство придает силу общеобязательного в последующих спорах.

Правовой статус человека и гражданина - совокупность его прав и обязанностей.

Правомерное поведение - это массовое социально полезное осознанное поведение людей и организаций, соответствующее правовым нормам и гарантируемое государством.

Рабочее время - это время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка организации и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности.

Сверхурочная работа - это работа, производимая работником по инициативе работодателя за пределами установленной продолжительности рабочего времени.

Социальные нормы - общие правила и образцы поведения людей в обществе, обусловленные общественными отношениями и являющиеся результатом сознательной деятельности людей.

Социальные права – позволяют обеспечить достойные условия жизни.

Сроки - определенные периоды (промежутки) или моменты времени, с которыми гражданское законодательство связывает те или иные правовые последствия.

Судебная власть - это независимая ветвь государственной власти, осуществляемая путем гласного, состязательного рассмотрения и разрешения в судебных заседаниях споров о праве.

Судебная инстанция - называется суд (или его структурное подразделение), выполняющий ту или иную функцию, связанную с разрешением судебных дел.

Судебная система - упорядоченное построение судов в соответствии с их компетенцией, определенными целями и задачами.

Судебные сроки - сроки, предусмотренные решением суда.

Трудовое право регулирует социальные трудовые отношения, возникающие между работником и работодателем на основе трудового договора.

Трудовой договор - это соглашение между работодателем и работником, по которому работодатель обязуется: предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить надлежащие условия труда, своевременно и в полном

Правовое обеспечение профессиональной деятельности

размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется: лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.

Физические лица– это отдельные граждане, а также иностранные граждане и лица без гражданства (апатриды), находящиеся на территории государства и обладающие правоспособностью.

Частная собственность- это собственность граждан и других физических лиц (иностранцев, апатридов), а также их объединений.

Юридическая сила- степень подчиненности данного нормативно-правового акта другим нормативно-правовым актам.

Юридическая обязанность- мера должного поведения лица, соответствующая нормам права и обеспеченная возможностью государственного принуждения.

Юридическая ответственность– мера государственного принуждения за совершенное правонарушение, связанная с претерпеванием виновным лишения личного или имущественного характера.

Юридические лица- это организации, которые имеют в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечают по своим обязательствам этим имуществом, могут от своего имени приобретать права и осуществлять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юрисдикция – правовая сфера, на которую распространяются полномочия данного органа.