

Лекция 1

Государство и право.

Эти два понятия непрерывно связаны. До сих пор непонятно, что возникло раньше.

Государство (Г).

Г существовало не всегда, и вероятно будет существовать тоже не всегда, поскольку Г возникло как инструмент, как способ организации жизни общества. При первобытнообщинном строе общества (или, как называют его юристы, догосударственном строе), в принципе, для Г не было необходимости. Все вопросы решались на общих собраниях, сходах племен и т.д. Правила поведения людей регулировали обычая, религиозные нормы, какие-то языческие нормы. Поэтому установления какой-то власти, которая составит Г и будет устанавливать некие регулятивные механизмы, воздействуя на поведение людей, в принципе, не требовалось.

Как возникло Г? Теорий существует очень много: начиная от религиозных божественных теорий, заканчивая такими экзотическими теориями как, например, ирригационная теория. Т.е. считается, что на востоке, где были постоянные засухи, Г возникло как элемент управления строительством больших оросительных каналов. И из-за этого возникла египетская цивилизация, Вавилон (на месте современных Ирана и Ирака) и т.д. А как конкретно возникло Г мы, наверное, точно уже никогда не узнаем.

Тем не менее, когда Г просуществовало тысячелетия, в правовой науке сформировались некоторые признаки, которые присущи всем государствам, как явлению, как некой сущности, с которой мы сегодня сосуществуем и живем. И, в общем-то, все люди на нашей планете, так или иначе сталкиваются с государством, на территории которого они проживают.

Признаки государства.

1. Самым явным признаком Г является **наличие публичной власти**.
Публичная власть – это конкретная организация, конкретная группа людей, часть общества (как угодно назовите), которая выделилась специально для осуществления функции управления тем обществом, где она сформировалась.
2. **Наличие территории**. При первобытнообщинном строе, как правило, власть распространялась на тех субъектов, на те лица, которые относились к той или иной общине, к тому или иному племени и т.д. С появлением Г эта власть стала распространяться на определенную территорию. Т.е. лица, которые проживали на этой территории, стали подчиняться этой власти. И вы, конечно, слышаны и читали про большие захватнические войны средневековья за территорию.
Соответственно в связи с наличием территории возникло административно-территориальное деление государства. Возникли такие проблемы как отношения между местной властью и центральной, которые затем вылились в теории федерации, унитарного государства, конфедерации и т.д. В связи с распространением власти на территорию появились такие понятия как гражданство, т.е. статус людей начал приобретать определенную правовую направленность. Были правила отнесения лиц к гражданам, к иностранцам, к лицам без гражданства, к лицам с двойным гражданством, к которым публичная власть устанавливала свои правила, свое отношение. Т.е. распространение власти от общинного признака на определенную территорию дало толчок формированию вышеуказанных понятий.
3. Любая власть, если она не занимается производственной деятельностью, должна на что-то существовать. И обязательный признак любой власти – это **налоги**.
Налоги – это материальные блага, которые власть требует для уплаты с подданных (монархия) или граждан (республика) для того, чтобы содержать самое себя. Необходимо было содержать определенный аппарат принуждения (армию, полицию, тюрьмы и т.д.). Впоследствии эти функции прибавлялись, расширялись. С бурным развитием экономики появилась регулятивная функция экономики через налоги те же, через различные квоты и т.д. Появилась также социальная функция. Так или иначе сейчас все государства эту функцию выполняют. Т.е. средства, которые первоначально собирались только на нужды самого государства, впоследствии приобрели регулятивную или распределительную роль.
4. Одним из самых важных признаков государства является **право**. Право появляется практически одновременно с государством, или сразу после него.
В самом общем виде право – это свод неких обязательных правил, с помощью которых государство может реализовывать свою волю на людей, лиц, которые проживают на территории данного государства. Т.е. государство делает свои решения общеобязательными для граждан или подданных.

Соответственно с появлением права, появились свои закономерности того, как это право должно развиваться, как оно должно выполнять свою регулятивную функцию. И, собственно говоря, с этого момента берет свое исчисление теория права, о которой мы поговорим позже.

Современное государство имеет три важнейшие характеристики, которые очень часто обсуждаются. Но, в принципе, вы должны знать, что все такие вопросы как: кто должен назначать президента (парламент или должны происходить всенародные выборы), кто должен назначать верховного правителя и как власть должна быть организована по территории, сколько суверенитета может быть у республик, входящих в состав, например, РФ или США – все это укладывается в три характеристики государства.

1. **Форма правления.**

Форма правления представляет собой способ и форму организации высших органов государственной власти в данной стране. Не всегда у нас были президенты, не всегда были республики. Государство как явление начало свое летоисчисление с монархии. В зависимости от того как формируется высшая власть в стране различают **монархии и республики**. Пока никаких других форм организации высших органов власти не придумано.

Как известно при монархии вся власть сосредоточена в руках одного человека. Она как правило передается по наследству. В более ранних монархиях и законодательная, и исполнительная и судебная власти – все принадлежало монарху. Что позволило небезызвестному Людовику XIV сказать, что государство – это Я. Он издавал законы, он претворял их в жизнь силой своей армии, он же судил своих подданных. Все это было в руках одного человека. **Монархии бывают двух видов: абсолютная и ограниченная.** При Людовике XIV естественно была абсолютная монархия, которой в наше время осталось не так уж много. Может быть в султанате Бруней или еще каком-нибудь восточном государстве и существуют такие монархии с абсолютной неограниченной властью одного человека. И эта власть естественно передается по наследству. Ограниченные монархии стали появляться в 19-20 веках в связи с тем, что просто государственная машина без разделения властей, когда принятие решений находилось в руках одного человека, давала сбои и была не совсем эффективной. Кроме того наложилось еще и идеологические предпосылки: французская революция, свобода, равенство, братство и т.д. Права монархов просто стали во многих государствах ограничиваться. Появилась монархия, которая так незатейливо и стала называться, – ограниченная монархия. Монарх фактически лишился власти, она носит церемониальный характер, как например в Англии. Английская королева – это мать нации, это определенный символ, но реальной власти у нее нет. Вся реальная власть принадлежит парламенту. И парламент, либо конституция (к сожалению в Англии она не писанная), ограничивают власть монарха. Соответственно появилась такая форма правления как ограниченная монархия. Они существуют сейчас практически везде в Европе: Швеция, Норвегия, Испания, Англия – старейшая монархия Европы, - все они являются ограниченными монархиями, где у монарха власть номинальная. Монарх – это символ государства с определенными полномочиями, но реально ни экономические, ни политические процессы он не регулирует.

Буржуазные революции, происходившие в 19 веке дали такую форму правления как республика. Хотя в Риме тоже была республика, но это республика особого рода, состоящая из граждан Рима в рабовладельческом государстве. И такая форма правления как республика сейчас наиболее распространена. Здесь органы высшей власти избираются либо непосредственно жителями страны (гражданами республики), либо через коллегию выборщиков, как это происходит в США, т.е. опосредованно. Соответственно республики также имеют свои особенности. Много было споров по поводу РФ и по поводу Украины. К какой республике мы все-таки пришли и т.д.? Но, в принципе, теоретически существует два вида республик, в которые так или иначе укладываются все эти варианты, все вариации разных государств. **Это республика президентская и республика парламентская.** Их основное отличие состоит в том, что в президентских республиках президента наделяет полномочиями народ, т.е. происходят непосредственно прямые выборы, и как правило в этом случае президент становится главой исполнительной власти (главой правительства). В парламентских республиках этот высший орган, которым сейчас в большинстве стран является президент, избирается парламентом. Т.е. здесь этот противовес разделения властей отдан законодательной власти. Народ избирает парламент, а парламент выбирает президента, и он соответственно становится главой правительства, но подотчетный парламенту. Что из них исторически лучше, более применимо на данной почве, в частности, в России или государствах Европы? Здесь общих правил не существует. Вот Украина после последних выборов пошла по пути парламентской республики. Вы знаете, там был принят конституционный закон и вероятно следующего президента уже будет назначать парламент. Украина эволюционирует в сторону парламентской республики. Хорошо это или плохо с точки зрения ограничения узурпации власти одним человеком (президентом) покажет время. Я думаю, говорить об этом пока еще слишком рано.

2. **Форма государственного устройства** – это устройство территории государства как целого и его частей. Это очень важный и животрепещущий вопрос, особенно в последнее время в связи с различными национальными образованиями, национальными отношениями и т.д. В отношении этой характеристики государства исторически также выработалось три возможных варианта организации взаимодействия центральной власти и власти на местах. В зависимости от этого все государства укладываются в следующую схему. Опять же я хотел бы подчеркнуть, что это схематические абстрактные понятия правовой науки. И как и в любой другой науке в чистом виде ничего такого в реальной жизни не существует. Поэтому это те схемы, тот тысячелетний опыт построения государства, в которые так или иначе вписывается любое ныне существующее или существовавшее государство. Итак, по поводу государственного устройства. **Государства различаются на унитарное, федерацию и конфедерацию (или союзы государств).** На самом деле, от этого зависит очень многое. Прежде всего вопросы полномочия частей государства, вопросы законодательства общего для всей страны и законодательства местного. Например, в РФ существует местное законодательство, т.е. все полномочия издания законов у нас распределены между федерацией и субъектами РФ. Также у нас существуют вопросы, находящиеся в совместном ведении, т.е. вместе с субъектами издаются законодательством. Для юридических лиц, да и многих других людей очень важно различать вот эту составляющую государства, потому что от этого на практике зависят очень многие вопросы. Если, например, трудовой кодекс находится в ведении РФ, то ни один субъект в РФ не может написать закон, по которому рабочий день длится не 8 часов, а там 12, так как этот вопрос относится к компетенции центральной власти. Она определяет трудовое законодательство, как и многие другие важнейшие сферы жизни, уголовный кодекс и т.д. Не может быть уголовного кодекса Удмуртской республики. Потому что иначе переезжая из одного

города в другой мы будем попадать под совершенно разные правила нашего поведения. Хотя во многих федерациях это допустимо. В тех же Соединенных Штатах есть законы штатов, которые регулируют некоторые правонарушения, разрешенные на территории другого штата. Об этом все пишут в газетах. В плане даже употребления алкоголя и пива на улице. Переезжая из одного штата в другой можно съездить выпить пивка, потом вернуться в свой штат и не быть за это наказанным. Вот такие есть особенности. И это все зависит от такого построения государства как форма государственного устройства: государство либо унитарное, либо федерация, либо конфедерация. Как, например, швейцарская конфедерация – это просто союз государств, хотя они понемногу и эволюционируют в сторону федерации, но юридически пока остаются конфедерацией. Т.е. появляется некий общий орган, которому отдаются решения какого-то ограниченного круга определенных вопросов. Потом государства входящие в этот союз просто либо подтверждают решение этого органа, либо это решение так и провисает в воздухе.

3. **Государственный режим.**

Это то, о чем тоже очень много говорится: демократические режимы, антидемократические, тоталитарные, авторитарные и т.д. В праве это все укладывается в одно понятие государственный режим. Т.е. мы юристы понимаем под этим те методы, способы проведения государством в жизнь своих постановлений, решений, правовых норм, правил поведения, как хотите это называйте. У нас понятие гос режима означает именно способ, точнее те методы, которые государство избирает для проведения в жизнь своих правовых норм. В зависимости от этого можно говорить о гос-ах с развитой правовой системой, с развитой судебной системой; о том, что ваши права защищаются в суде и т.д. Есть государства, где права декларируются, но реальная правоприменительная практика, реальная реализация всех этих постановлений не такова, т.е. права граждан не защищают. Есть государства, которые вмешиваются и в личную жизнь граждан, как это было в СССР; регулируют там творчество, искусство в любых вариациях. Эти режимы получили название авторитарных или тоталитарных. Ну, вопрос всех этих понятий больше философский. Но при характеристике любого государства существует такое понятие как гос режим, которое описывает все эти явление, грубо говоря, реальные взаимоотношения гос-в со своими гражданами.

На этом мы закончим с государством. Это тот необходимый минимум, который, ну, просто пригодится в жизни для того, чтобы составить свое представление о том, в каком гос-ве мы живем и куда мы будем дальше эволюционировать. И, в принципе, вот такие теоретические предпосылки по государствоведческим наукам существуют, для того чтобы описывать такие явление как государство. И с этими понятиями мы будем сталкиваться постоянно.

Сущность и основные характеристики права

– это основные правоведческие понятия, которые работают в любой отрасли права. Будем ли мы говорить о регулировании труда, о регулировании сделок, патентов, но так или иначе есть общие понятия, которые работают в любой отрасли при любом раскладе и описании любой ситуации.

Итак, несколько слов об общей теории права. Право, как я уже говорил, - продукт государственно-общественного развития, который неразрывно связан в государством. О праве, о его возникновении и о том, что такое право в гуманитарных науках и философских в том числе имеются самые различные определения и обоснования и т.д. Четкой закономерности в описании нет, наверное, в силу самого предмета этих наук. Потому что человеческое поведение, его психика, психология не поддаются однозначному определению, в отличие от естественных наук. Поэтому, к сожалению, существует большое разнообразие определения того, что называется правом. И когда я буду говорить о праве, я буду придерживаться совершенно определенного понятия. В нашей науке говорят, что мы будем разговаривать о праве *позитивном праве* или, как его еще называют, *объективном праве*. Т.е. это тот свод правил, который сложился на данный момент в данном государстве.

Позитивное (объективное) право – это системы правил поведения, установленных или санкционированных государством, формально определенных, обеспеченных силой государственного принуждения и направленных на охрану и регулирование общественных отношений (между различными людьми, государственными органами, организациями и т.д.).

В этом определении все – не пустые слова. Каждое слово несет определенную нагрузку.

1. ...«*системы правил поведения*»... Эти правила поведения общеобязательны. Имеется в виду то, о чем мы говорили ранее, что государство распространяет свои решения на всех лиц, проживающих на его территории. Скажем, есть религиозные нормы, которые регулируют определенные случаи поведения лиц определенных конфессий. Есть моральные нормы, которые тоже у всех людей разные. Есть различные производственно-технические нормы (техника безопасности), которые распространяются на определенный круг лиц. Государство же делает свои правила поведения общеобязательными. Например, если кража запрещена, то это распространяется на всех, кто находится на территории данного государства, а не только потому что Христос сказал: «Не укради» и т.д. Государство может принудительно требовать исполнения этих общеобязательных правил поведения, в отличие от любых других норм, которые так или иначе влияют на наше поведение.
2. ...«*установленных или санкционированных государством*»... Думаю, про слово «установленные» все понятно. Только государство в силу своего суверенитета наделено правом, грубо говоря, принимать законы, устанавливать все эти правила поведения в своих актах, которые оно (парламент, президент, разные министерства, органы исполнительной власти и т.д.) издает. Но в ряде случаев... В основном это касается частных отношений, то что сейчас называют бизнесом, предпринимательством. Все это настолько быстро развивается, что государство просто не успевает это регулировать. Поэтому в ряде случаев те правила поведения, которые складываются в определенной сфере (например, торговые обычаи) не устанавливаются государством. Они просто складываются в силу их целесообразности, непрерывного применения,

использования и т.д. Государство разрешает, чтобы эти правила имели такую же обязательную силу наряду с установлениями государства. Т.е оно их санкционирует. Разрешает их использование для деятельности в общественных отношениях, для разрешения каких-либо конфликтов и т.д.

3. ...«*формально определенных*»... Нормы права или законодательство всегда формально определены. В юриспруденции под этим понимают то, что для лиц, для своих граждан государство должно эти нормы, во-первых, завести. И на сколько вы знаете, в 1993 г. в конституции РФ, впервые в истории России, появилось правило, что если какой-то законодательный акт или нормативные правила не опубликованы, то они не считаются действующими. Это теперь у нас закреплено на уровне конституции. И в отраслевом законодательстве тоже есть законы, которые содержат, дублируют те же самые правила. Это одна сторона формальной определенности. Другая ее сторона – это то, что правила поведения должны быть однозначно описаны в законе; чтобы они однозначно толковались всеми лицами, которые эти правила соблюдают, но которых одни распространяются и т.д. Есть у нас такой инструмент восполнения пробелов в праве как аналогия права. Так вот в некоторых отраслях права, скажем уголовном праве, аналогия вообще запрещена. Аналогия – это как бы применение аналогичных похожих норм, правил поведения. И в уголовном праве это строго запрещено. Потому что тот состав преступления, те действия, за которые полагается наказание, они должны быть совершенно четко описаны, чтобы человек не пострадал за неопределенность формулировки. На самом деле правовая проблема толкования формальной определенности четких норм на сегодняшний день очень сложная в любом правовом порядке, потому что толкуют и конституционный суд и суды по-разному понимают эти нормы. Это связано с индивидуальным восприятием и с какими-то правилами русского языка и т.д. Тем не менее требование формальной определенности должно применяться, исполняться... В правовой теории оно существует как неотъемлемый признак права. Это такой недостижимый идеал, но к нему стремятся юристы и правоприменительные органы.
4. ...«*обеспеченных силой государственного принуждения*»... Думаю, это тоже всем понятно. Государство фактически единственный субъект, который может потребовать принудительного исполнения правовых норм, своих предписаний и установлений. И это отличает их от любых других норм, которые есть у нас в обществе. У нас есть мораль, религиозные нормы и т.д. Если вы приходите в гости к другу и не разуваетесь, то это проблемы морали. Друг не может с вас за это взыскать или вызвать милицию за то, что вы не разулись при входе в его дом. Или, например, вы пригласили девушку на свидание, а она не пришла. Опять же вы с нее не можете потребовать убытков в виде стоимости проезда на метро, купленного букета и т.д. Т.е. есть определенный порог в общественных отношениях, который право не переступает, туда не лезет. И соответственно государственное принуждение на все эти ситуации не распространяется.

Система права.

Это внутренняя организация всего правового массива. У нас в правовой теории выделяют три уровня этой организации, от них на практике зависит очень много вопросов: принятие законов, их реализация и т.д. Итак,

1. отрасли права;
2. правовые институты;
3. нормы права.

Если вы решите прочитать какой-либо закон, эти влияние этих трех отраслей на положение закона будут стоять у вас всегда.

Отрасль права – представляет собой совокупность однородных правовых норм, которые регулируют широкий круг общественных отношений. Все отрасли права у нас делятся на отрасли публичного и частного права.

Это придумали еще в Римской Империи. Они поняли, что существует разница в подходе, в регулировании поведения, когда участвует государство и гражданин организации, и когда граждане организации участвуют между собой в этих отношениях, грубо говоря, под надзором государства.

В *отрасли публичного права* всегда одна сторона имеет какие-то властные полномочия. И тогда любой государственный орган (министерство, милиционер на посту), вступающий в эти отношения, облечен некоторыми властными полномочиями. И соответственно, дабы его произвол ограничить, в этих отраслях, в этих отношениях разработаны определенные правила. Во-первых, это вопрос компетенции, любая власть в государстве должна действовать в рамках своей компетенции. Если человек из министерства здравоохранения начнет разбирать уголовные дела, то он выйдет за рамки своей компетенции. В отрасли публичного права компетенция играет решающую роль. Соответственно когда мы вступает во взаимоотношения с властью, то эти отношения тоже имеют свои особенности. Например, в ситуации с налогами мы не можем договориться с государством, какой налог я буду платить. Это раз и навсегда установленная обязанность. К этим отраслям относят уголовное право, административное право, право, связанное с процедурой в судах, в административных органах это уголовный процесс, гражданский процесс, арбитражный процесс.

В *отрасли частного права*, которая регулирует частные взаимоотношения, там большая дозволенность. На юридическом языке это называется **диспозитивность**, т.е. предоставление большей свободы лицам, которые вступают в определенные отношения. В отрасли частного права: - гражданский кодекс, который регулирует весь имущественный оборот: передача вещей, имущественных прав, интеллектуальной собственности, аренда и т.д.;

- это семейное право, которое регулирует только самые важные вопросы, затрагивающие государство: воспитание детей, содержание детей-родителей;

- трудовое право, там есть конечно нормы, которые очень жестко регулируются: продолжительность труда например, но учитывая, что человек добровольно продает свою способность к труду и может устанавливать определенные условия работодателю и в этом смысле у него есть определенная свобода, то соответственно эта отрасль права считается частной.

Институт права – это определенная система правовых норм, которая регулирует определенный круг вопросов в рамках данной отрасли. Скажем, в гражданском праве есть институт права собственности. Или например, преступления против личности. Изучая любой закон, перед вами встанет вопрос к какой отрасли, к какому институту относится сфера регулирования действий, заданных на государственном уровне.

Норма права – это конкретное правило поведения, которое регулирует конкретную ситуацию, которую государство в своих законах, постановлениях пытается регулировать в интересах всего общества. Норма права в свою очередь состоит из трех частей. Однако не все можно найти в каждом законе.

- гипотеза правовой нормы. Она определяет условия определения нормы и круг лиц, на который эта норма распространяется.

- диспозиция правовой нормы. Это содержание правила поведения: что вы в праве делать, а что нет.

- санкция правовой нормы. Мера ответственности за нарушения диспозиции.

Например, возьмем уголовный кодекс. В любом описании преступления содержится только две последние части. Например, кража имущества – это диспозиция, дальше следует санкция – от 3-х до 5-и лет. А гипотеза содержится в самом УК, там говорится, что уголовная ответственность наступает с 14 лет, человек должен быть вменяемым, дееспособным и т.д.

Ответственность также может не содержаться непосредственно в данном правовом акте, оно может содержаться в другом или в более общем. В любом случае мера наказания всегда есть.

Источники права.

Юристы называют их еще внешней формой права. Это то, где можно узнать о праве, о правилах поведения. Источники права тоже живой материал, они видоизменялись. Одни страны восприняли одни источники права, другие страны – другие. Это влияет и на право, применительно к деятельности, например суда. Итак, существуют различные источники:

1. **правовой обычай** – это самый древний источник. Это правило поведения, которое складывается в силу его целесообразности, в силу его многократного применения, но как правило, оно нигде не зафиксировано. В наше время многие обычаи кодифицированы. Например, есть кодекс торгового мореплавания. Там есть специально собранные обычаи портов. Как правило очень много обычаев именно в торговле. Всякие векселя, ценные бумаги сначала возникли как расписки, обычаи, и только позже приобрели законодательное регулирование.
2. **судебный прецедент**. Этот необычный источник права сложился в странах англо-саксонской семьи. Вы не найдете там, например, торгового кодекса Англии или гражданского кодекса Новой Зеландии. В Англии даже нет письменной Конституции. Все что есть, это некие правила и положения, зафиксированные только в решениях судов. Так если судье надо разрешить какой-то спор, он берет дело, которое имело подобные обстоятельства и было уже рассмотрено ранее. Существуют также правила и нормы, согласно которым старые прецеденты могут быть отменены. Новый прецедент создается высшей судебной инстанцией по определенным правилам.
3. **нормативно-правовой акт** превалирует в континентальных странах (Европа, Россия). Конституция, конституционные законы, обычные законы, постановления правительства, указы президента, все они относятся к категории нормативно-правового акта. Это законодательный акт, который устанавливает общеобязательные правила и нормы поведения. Причем, признаками этого акта является то, что эти правила установлены для неопределенного круга лиц и на неопределенное время. То есть он действует либо до отмены его, либо до издания другого акта такой же юридической силы. Все нормативно-правовые акты, вся целостность системы обеспечивается ее определенной иерархией. Высшим актом является конституция, существуют конституционные законы, отраслевые законы и подзаконные нормативно-правовые акты. Это как правило акты которые издаются во исполнение законов органы исполнительной власти. Это инструкции для разъяснения техники реализации законов.

Лекция 2

Сегодня мы с вами будем говорить в основном о **реализации права**. То есть надо закон принять парламентом. Но чтобы его реализация в конкретных действиях в конкретной жизни людей была как бы, чтобы этот закон был реализован в конкретных жизненных ситуациях конкретными людьми, конкретными организациями. Поэтому вопрос о реализации права, он соответственно очень важен.

Мы сегодня поговорим о том, в каких категориях какими инструментами это право реализуется; то, что существует в юридической теории. Значит, первое, что надо себе отметить, запомнить – то, что право регулирует только внешнюю сторону поведения людей. То есть внешнее выражение как бы людьми вот своих действий, решений и так далее. У нас ещё в 11 веке, когда был такой первый русский письменный документ права, назывался «Русская правда»... Там было, например, предусматривались правонарушения за так называемый голый умысел, то есть за то, что человек думал. В Испании инквизиция наказывала за то, что у человека как бы было в мыслях, то, что он еще не совершал, но то, что казалось, он думает. Грубо говоря, так. Естественно, все вот эти анахронизмы средневековые ушли, и право, вина человека, то есть его как бы физическое отношение к тому, что он делает, оно принимается в расчет, мы об этом поговорим...

Но в принципе, конечно, право регулирует только внешнюю деятельность людей, внешнее выражение; то, что вы совершаете во вне, то, что другие люди могут видеть, оценивать, и так далее.

Так как я уже сказал, сегодня говорим о **реализации права**, то есть о конкретных воплощениях в жизнь предписаний, конкретных кодексов, законов, норм и так далее. Значит, юридическая наука вводит такое понятие как правоотношение. У него такое незатейливое определение... но на самом деле краеугольный камень есть всей правовой теории. **Правоотношение** – это любое общественное отношение между государством, организациями, людьми, которое урегулировано нормами права. То есть, попросту говоря, если бы права и не было, все равно бы люди торговали, вступали в семейные отношения, все равно бы люди что-то изобретали, свои изобретения потом продавали и так далее. То есть право к этому отношения, естественно, никакого не имеет.

Но как бы право распространяет свои действия вот на ту часть общественных отношений, которая с его точки зрения довольно важна в интересах всего общества. Я на прошлой лекции говорил, что как бы на многие личные взаимоотношения людей, и так далее, право не может распространяться, потому что просто это будет вмешательство в личную жизнь граждан и в ту сферу, где право не имеет, ну не должно вмешиваться и не имеет никакой силы.

Тем не менее, вот та область, где государство считает, оно должно регулировать, вот эти отношения оно пытается регулировать, чтобы не было обмана, мошенничества, был какой-то справедливый товарообмен, были справедливы отношения между государствами, людьми и так далее. Все это поняли еще в Римской империи, где вот это право было наиболее как бы развитым, и на сегодняшний день мы все юристы изучаем очень долго курс Римского права со всеми его понятиями и хитросплетениями и прочее.

Значит, понятие правоотношения. Я б сказал, вот вся реализация права – мыслительная деятельность юриста, когда он сталкивается с какой-то вот ситуацией в жизни конкретной, она происходит именно вот посредством, или это понятие опосредует в любом случае деятельность любого вот юриста. Первые вопросы, которые задает юрист, вы когда обратитесь за помощью к адвокату, так или иначе придется объяснить, с каким правоотношением вы столкнулись, то есть какие нормы права регулируют конкретную данную ситуацию или не регулируют вообще никак. Значит, ну у правоотношения есть определенное содержание, которое это понятие в общем-то и раскрывает.

В любом правоотношении существует **4 элемента**.

1. **субъект правоотношения** (государство, организация, гражданин) с определенным набором, ну с определенными признаками, которые значимы для права, для оценки их действия.
2. **объект правоотношения.**
3. **содержание правоотношения.**
4. **юридические факты.**

Вот как бы зная в принципе все вот эти вот элементы, можно описать, я могу вам описать любую жизненную ситуацию, то, как она должна регулироваться в праве, и таким образом, юристы всегда как бы доходят до своего разрешения определенного вопроса в ту там или иную пользу.

Теперь **субъекты правоотношения**. Как я уже сказал, ими могут быть в принципе все субъекты, но выделяют в основном три. Собственно выбор этих субъектов тремя и ограничиваются.

1. государство, или государственные образования (то о чем мы говорили, там субъекты федерации, местные... и так далее)
2. граждане
3. организации.

Отношения с государством, компетенции государства, государственных органов, то как они вступают в отношения, все это было затронуто на прошлой лекции. Сегодня конкретней поговорим о гражданах и организациях, тех ключевых понятиях, которые позволяют вот им вступать в правовые эти отношения, то есть получать защиту государства. Их отношения из таких практических становятся как бы юридическими, они попадают под действие определенных норм.

Допустим зашли вы в магазин, купили что-то себе там в магазине, или зашли в метро, совершили поездку на метро. Вот во всех этих случаях как бы человек-неюрист просто не задумывается, что он покупает где-то, платит и так далее там какую-то покупную цену. А для любого юриста эта покупка в магазине – это договор купли-продажи со всеми вытекающими отсюда последствиями. Если Вам продали некачественный товар, что будет, если Вам просроченный товар продали опять. Будут определенные последствия. А если там заплатили больше денег или наоборот меньше или вообще не заплатили, то для любого юриста вот это акт простого там обмена денег, грубо говоря, на какой-то товар в магазине, повседневный, он означает целую массу различных там отношений, которые эти

два действия, как бы поменять деньги на товар, могут за собой повлечь. Вот в этом смысле все то, что происходит вот в акте, в данном случае обмена, купли-продажи – это для юриста рассматривается как правоотношение, как я уже сказал. То есть независимо от того, думаете вы не думаете, знаете не знаете, регулируется этот договор там купли-продажи в гражданском кодексе или нет, в любом случае эти отношения наступают. Потому что они значимы для государства, оно их регулирует тем или иным образом.

Значит, возвращаемся к субъектам. Значит, характеристика субъекта в любом правоотношении для того, чтобы лицо могло вступить именно в правовые отношения и фактически быть субъектом именно правовых отношений, то есть иметь права какие-то, обязанности, защищать свои права, и так далее, с помощью принудительных сил государства, оно должно обладать двумя признаками. **Два признака субъекта:**

1. правоспособность
2. дееспособность.

Вот правоспособность лица означает потенциальную возможность иметь какие-то права и обязанности, самые различные, те права, которые как бы относятся к самым разным сферам вашей жизни. Она возникает на данном этапе общественного развития во всех современных так сказать цивилизованных государствах. Эта способность возникает с момента рождения и заканчивается смертью гражданина либо ликвидацией организации. Потенциальная возможность иметь права, государство этой потенциальной возможностью наделяет в основном, конечно, своих граждан, потом это потенциальная возможность говорит о том, что человек может иметь весь спектр прав в этом государстве. Если говорить о конкретных примерах.... Например, иностранцы не могут у нас голосовать, участвовать в выборах, быть избранными и так далее. Иностранцы не могут приобретать у нас землю, собственность (по нашему земельному кодексу). Есть, допустим, ряд, такая мера уголовного наказания, как запрет занимать осужденному человеку за какие-то преступления, занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Все это **ограничение правоспособности**. То есть вы потенциально как бы можете купить землю, у вас есть деньги, и так далее допустим, у иностранца, но сколько бы договоров купли-продажи он ни совершал, сколько бы он за эту землю не платил, право собственности у него никогда не возникнет, потому что отсутствует вот этот один маленький элемент – правоспособность, то есть способность на территории нашего государства иметь вот это право – право собственности на землю.

Дееспособность – это способность лица своими действиями (здесь как бы ключевой момент) приобретать определенные права и обязанности. *На дееспособность человека влияет два фактора:*

1. возраст
2. вменяемость.

Возраст связан, как вы сами, наверное, догадываетесь, с неким физическим развитием, природным просто человека. Если, понятно, что, допустим, с ребенком, который не понимает значения своих действий там, можно заключить договор купли-продажи, но он не поймет просто, что вы ему продажи, сколько это стоит, и вообще зачем ему это нужно. Будете ему продавать, например, квартиру. Значения многих вещей, многих санкций просто человек не понимает. Отсюда введено такое понятие как **частичная дееспособность**. Поподробней мы в следующий раз о гражданском праве поговорим. Но человек, не достигнувший определенного возраста, в гражданском праве 14 лет допустим, в трудовом праве то же самое 14 лет, в налоговом праве 14 лет, он не может своими действиями приобретать как бы весь спектр прав, которые могут быть в принципе у человека, имеющего правоспособность в нашем государстве. Там, допустим, подарок получать может ребенок до 14 лет, совершить сделки в сфере предпринимательства не может, пока ему не будет 18 лет и т.д. и т.п. Уголовной ответственности за наиболее очевидные преступления (кража, убийство) подлежат лица с 14-летнего возраста. Меньше уже их просто направляют в испытательную колонию, и уголовной ответственности они не подлежат. Считается, что человек, хотя сейчас люди так сказать эмансипированные, но все равно считается, что до 14 лет человек уголовной ответственности не подлежит в силу того, что многих значений многих действий просто не осознает. Ну, здесь как бы можно спорить, но так как и есть. Это возраст. Поподробнее о возрасте применительно к различным отраслям права будем говорить тогда, когда будем говорить о той или иной отрасли.

Во вменяемость входит масса всяких понятий, это уже такие понятия на стыке психиатрии, психологии, юриспруденции и так далее. Но правовое понятие, оно подразумевает следующее. **Вменяемый человек** – человек, который может давать отчет и руководить своими действиями. Причем как бы оба этих элемента должны присутствовать в наличии. Есть психиатрические заболевания, например связанные с алкоголизмом, когда человек отдает отчет в том, что он делает, но как бы себя просто в руках держать не может. Самое интересное, можно почитать курс судебной психиатрии – очень занимательная книжка. Причем два этих элемента и составляют вменяемость. Человек, соответственно, невменяемый признается недееспособным. Тот, человек, который признан недееспособным, либо ограничен в своей дееспособности, принимает решения опекун или попечитель. То есть он действует за это лицо, потому что оно не способно, оно невменяемо, не способно руководить своими действиями, давать им отчет и так далее.

Ограничение дееспособности у нас происходит только в судебном порядке. Дееспособности можно лишить вообще. Это связано, как правило, с серьезными психиатрическими заболеваниями. Можно ограничить дееспособности. Здесь ограничение дееспособности связано в основном с каким-то негативным поведением лица, когда человек там ставит в сложное материальное положение свою семью. Алкоголизм, наркомания и так далее. Эта возможность своими действиями, возможность совершать какие-то действия от невменяемого человека передается человеку, который назначается судом. У нас это опекун и попечитель. В разных ситуациях по-разному. Чем один от другого отличается, можно поподробнее поговорить.

Организации приобретают и то и другое качество (правоспособность и дееспособность) с момента своего создания. **Момент создания** у нас в РФ служит момент государственной регистрации. У них появляется

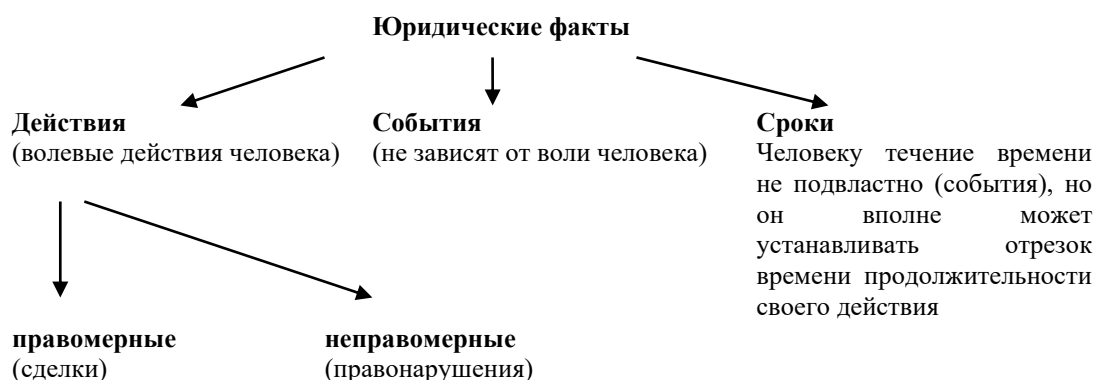
одновременно и возможность приобретать права, и возможность их органов управления совершать действия и приобретать права этими действиями совершаемыми.

Это самые общие понятия, касающиеся субъектов, тех которые могут вступать в различные правовые связи, быть носителями прав, обязанностей. Подробнее далее, когда будем говорить о каждой отрасли права отдельно.

Субъекты правоотношения – это те конкретные материальные блага, на которые направлены права и обязанности.

Содержание правоотношения – это субъективные права и обязанности сторон этого правоотношения. Если раньше мы говорили об объективном праве, то есть как о каком-то своде правил, задокументированных, то в реальной жизни поведение людей регулируется правом через их конкретные субъективные права и обязанности. У меня обязанность заплатить деньги за товар в магазине, у магазина обязанность отдать мне товар, если я за него заплатил. Право у нас в юриспруденции – мера возможного поведения правомочного лица. То есть что я могу сделать, на что имею право. Составляет субъективное право в конкретном правоотношении, в конкретной жизненной ситуации. Соответственно, субъективная обязанность, то, что Вы должны сделать, составляет меру должного Вашего поведения обязанного лица.

/// далее идет конспект лекции, к сожалению, вторая половина лекции не записалась ☹///



Реализация права осуществляется за счет юридических фактов.

Формы реализации права:

1. соблюдение норм права (ненарушение правовых запретов)
2. исполнение (совершение положительных действий для соблюдения своих обязанностей)
3. использование права (реализация заложенных возможностей в принадлежащих вам правам)
4. применение права (деятельность государственных правовых органов, принудительная реализация правовых предписаний, норм, в жизнь)

Правонарушения и юридическая ответственность.

Любое правонарушение влечет за собой юридическую ответственность.

Черты юридической ответственности:

1. полагается определенными компетентными государственными органами за строго определенное нарушение.
2. налагается за правонарушение (нарушение норм права) и влечет за собой определенные установленные в законодательстве санкции.

Элементы правонарушения:

1. субъект правонарушения (дееспособность)
2. объект (отношения, материальные блага, на которые посягнул человек)
3. объективная сторона правонарушения (действия, совершенные человеком)
4. субъективная сторона правонарушения (вина – психологическое отношение лица к совершенному им действию)

Вина:

1. умысел (человек предвидел негативные последствия и сознательно допустил их наступление)
2. неосторожность (мог ли человек предвидеть неблагоприятные последствия своих действий, как он к этому относится)

Неосторожность:

1. халатность
2. небрежность

Человек не мог предвидеть наступление неблагоприятных последствий, но в силу обстоятельств он отнесся к этому легкомысленно.

Лекция 3

Правовое регулирование имущественного оборота и предпринимательской деятельности...

(вопросы, связанные со сделками, с обязательствами, с интеллектуальной собственностью, с различными видами договоров, с правом собственности, с различными формами коммерческих организаций, акционерных обществ и т.д.).

Сегодня мы начнем самую большую отрасль права, она называется гражданское право. **Гражданское право** – это та отрасль права, которая регулирует имущественный оборот (термин этот пришел из Древнего Рима). Это право было изобретено в Древнем Риме, где в имущественном обороте, т.е. продавать, покупать, арендовать и т.д. могли участвовать только граждане Рима, а рабы были ограничены в правоспособности, они не могли приобретать никаких имущественных прав. Отсюда пошло название гражданского права. В то время в Риме это было наиболее разработанное право, которое касалось имущественного оборота. Все эти конструкции договоров: купли-продажи, аренды, займов и т.д. пришли к нам из римского права, и, практически, в своей основе существуют нетронутыми по сей день, но с небольшим дополнением, что это касается континентальной системы (правовой европейской). Та англосаксонская система, основанная на президентском праве, там зарождались и развивались другие институты, они похожи, но у них свои правовые понятия. Оттуда та отрасль права, которая регулировала имущественный оборот, получила название гражданского права или в учебниках встречается термин *цивильного права*. Основной источник этой отрасли у нас – **гражданский кодекс**. Практически, так же как и в государствах континентальной Европы (французский, германский, нидерландский и т. д.) это право кодифицировано, то есть его основным источником является нормативный правовой акт, то есть кодексы, так называемое писаное право, в отличие от Английской конституции, которая носит неписанный характер, там больше традиции, обычаи, судебные прецеденты и т. д.

Гражданское право – это отрасль частного права. Все отрасли делятся на две большие категории: *публичное право* и *частное право* (придуманы тоже в Риме). Различие их в одном: когда мы говорим об **отраслях частного права**, то мы подразумеваем взаимодействие между собою равных субъектов. Равных, не в смысле имущественного положения, богатства и т.д., а равных в смысле отсутствия власти. Путин как-то вспомнил «Равный над равным власти не имеет», этот принцип тоже изобрели, вывели в римском праве и до сих пор он существует. **Отрасли публичного права** – это отрасли, где во взаимоотношения вступает один из субъектов облеченный властью, это, как правило, государственный орган (или представитель власти, или милиционер на улице) и гражданин или организация, которая подвластна этому субъекту. Там есть свои правила. Кстати, в начале перестройки и всех этих рыночных преобразований в стране обывденном сознании существовало одно очень большое заблуждение. Когда все это только начиналось, говорили о том, что основным принципом права является принцип «разрешено все, что не запрещено», так вот здесь есть одно недоразумение, этот принцип является принципом именно гражданского права, это то, что свойственно отраслям частного права или взаимоотношениям равных субъектов. Представьте себе, что было бы, если бы чиновник действовал по этому принципу, тогда наступил бы хаос.

Так вот в отраслях публичного права – административного, уголовного такого принципа не существует. Там действует другой принцип – «разрешено только то, что строго предписано». Если суду предписано разрешать гражданские дела, то он ничего больше разрешать не может.

Это деление на две большие отрасли: публичного права и частного права находится в закреплении принципами регулирования самой отрасли.

Теперь перейдем непосредственно к отрасли гражданского права. Сейчас я говорю об объективном праве, т.е. о гражданском кодексе, грубо говоря, о том своде норм, который существует, регулирует имущественные отношения. У нас *гражданский кодекс регулирует три вида больших отношений*, вернее два вида регулирует, а третий поясню.

1) **Имущественные отношения граждан, организаций, государства и государственных образований** (местных властей, субъектов федерации). Это имущественные отношения в самом широком смысле: заключение договоров, исполнение договоров, приобретение прав собственности, передача имущества в пользование, интеллектуальная собственность и др. имущественные отношения, т.е. то, что связано с имуществом. Про то, что такое имущество мы поговорим на следующих лекциях.

2) **Личные неимущественные отношения, которые неразрывно связаны с имущественными последствиями.** Классический пример: права, которые принадлежат автору любой работы. (Вот вы написали курсовую, дипломную, у вас возникло право авторства на это произведение науки.) Это право авторства является вашим личным правом и никому другому принадлежать не может. Но сам факт создания произведения науки, искусства и т.д. влечет за собой ряд имущественных последствий. Вы можете свою работу опубликовать в виде книги. Издатель должен будет выплатить вам определенный гонорар или в виде статьи. Если кто-то ваш диплом «перекатал» и выдал за свой, по-хорошему, он должен вам возместить убытки, в связи с нарушением ваших авторских прав. Личное право, само по себе право авторства, влечет за собой некоторые имущественные последствия и кроме этого автору принадлежат различные имущественные права: от использования произведения получать определенный доход.

3) **Личные неимущественные права.** (Защита чести, достоинства, деловой репутации, право на наименование организаций, право на имя, право на жизнь.) Гражданский кодекс был принят в 1995 году, его по частям принимали потом. Последнее новшество в регулировании нашего имущественно оборота, теперь

средствами гражданского права защищается ряд личных неимущественных прав. Право как таковое не регулирует деловую репутацию, например. Но если вы считаете, что ваша честь, репутация задета, то защиту таких прав можно получить средствами гражданского имущественного права, напр. потребовать взыскание убытков, морального ущерба и т.д. К этому мы будем возвращаться более подробно. (До 1995 года моральный ущерб не взыскивался, честь и достоинство тоже защищались, но это вело к неимущественным последствиям. Возмещение ущерба носило неимущественный, а моральный характер, например, обязательство опубликовать в газете опровержение или сообщение о неверных и порочащих вас сведениях и т.д. С 1995 года существует такое понятие, как моральный вред.)

Все гражданское право основано на определенных принципах:

Принципы гражданского права:

1) **Равенство субъектов.** Вступают во взаимоотношения равные субъекты. Даже в имущественном отношении раньше государственные предприятия получали большую защиту, чем кооперативы и граждане. Например, сроковую давность, т.е. когда можно пойти в суд для защиты своих прав, для государственных предприятий был 1 год, а для всех остальных – для граждан был 3 года, государство могло 3 года обращаться в суд для взыскания с гражданина, а гражданин с государственного предприятия только 1 год, ну и масса др. нестыковок. Теперь принцип равенства: государственные органы не могут влиять, не могут использовать свои властные полномочия, свою компетенцию в гражданских правоотношениях – это подчеркнуто теперь в кодексе.

2) **Автономия воли.** Своими гражданскими правами, то есть имущественно равный другим человек может осуществлять по своему усмотрению. Выражается этот принцип в разных нормах, институтах гражданского права. Яркий пример - свобода договора. Автономия воли, применительно к свободе договора, означает то, что только вы можете решать – вступать ли вам в договор, не вступать ли вам в договор, в какой договор вступать, на каких условиях в договор вступать и т.д., кроме некоторых случаев обязательного заключения договора – это довольно редкие случаи - например, поставки товаров для государственных нужд или закупки различных товаров по предприятиям-монополистам, когда не может отказаться организация заключать договор для поставок для государственных нужд, потому что такую продукцию больше никто не выпускает. Обязательное страхование тоже. Следующий момент, который характеризует эту отрасль гражданского права: все отрасли, как я вам уже говорил, различают по предмету и методу правового регулирования. Предмет – это те отношения, которые регулирует та или иная отрасль, в гражданском праве это имущественные отношения. Метод регулирования означает то, каким способом воздействуют на субъектов различных правоотношений в той или иной отрасли, какими способами право данной отрасли выполняет свою регулятивную функцию. В отраслях частного права и в гражданском праве этот метод, в отличие от публичных отраслей, называется **методом диспозитивным**, (в переводе с римского разрешительный, позвольительный). В отличие от отраслей публичного права, где основным преимущественным методом является **метод императивный**.

3) **Диспозитивный метод.** Данная отрасль права предоставляет субъектам большую степень свободы в регулировании их взаимоотношений с другими участниками рынка, например, предпринимателями, организациями и т.д. Это не значит, что там нет императивных норм, т.е. обязательств, которые не подлежат изменению по соглашению сторон. Такие императивные нормы есть. Например, арендодателем имущества может быть собственник этого имущества, это совершенно очевидно. Договор займа между юридическими лицами предполагается возмездным и т.д. Эти правила, которые содержатся в гражданском кодексе, они не допускают их изменения по согласованию тех субъектов, которые вступают в этот договор, например купли-продажи. Есть некоторые такие правила, которые не могут быть изменены по согласованию, допустим, продавца и покупателя, если продавец должен быть собственником своего товара, то это однозначно. Нельзя быть владельцем товара и его продать, без указания «собственник». По общему правилу арендатор не может продать товар, потому что он ему не принадлежит. Вы не можете передать больше прав, чем вам принадлежит самому. А в диспозитивном методе, такие обязательные нормы, которые уже никак не могут быть изменены, они есть и в гражданском кодексе и имущественном обороте тоже, но подавляющее большинство норм – это те правила, которые могут быть изменены сторонами, субъектами конкретного правоотношения. Например, тот же договор займа, написано в кодексе, между гражданами предполагается безвозмездным, если иное не установлено договором сторон, т.е. само право, сам кодекс позволяет вам договориться о любых условиях ваших взаимоотношений, которые касаются процентов в данном конкретном примере. Там очень много таких норм. Таким образом, стороны, субъекты конкретных правоотношений, носители субъективных прав, они могут изменить правила поведения по сравнению с тем, которые содержатся в кодексе или написать туда совершенно другое противоположное правило, если это дозволено кодексом, и это во многих случаях допускается. Вот такой метод регулирования, когда он только в имущественном обороте применяется, когда сторонам дается возможность самим создавать правила поведения, но в рамках какого-то набора императивных норм, который нельзя никак изменить.

Все, что я говорил, касается характеристики отрасли частного права, имущественных отношений. Изучать само регулирование имущественного оборота будем, отталкиваясь от той структуры правоотношений, о которой я рассказывал, т.е., в отношениях гражданского права есть свои субъекты со своими характеристиками, есть объекты того имущества со своими характеристиками, есть юридические факты, сделки, например, или создание той же интеллектуальной собственности, есть свои правонарушения, есть своя

гражданская ответственность – ответственность имущественная. По структуре правоотношения, так как это общая схема, общая формула в праве, мы будем рассматривать все имущественные отношения применительно в гражданском праве тоже.

Субъекты гражданского права. (Какие организации, лица могут участвовать и имущественном обороте, каким требованиям они должны отвечать и как их деятельность, статус регулируется в имущественном обороте.)

1) **Граждане.** Все, что мы говорили о гражданах ранее, то применительно и к гражданам в гражданском праве. Те граждане обладают в этой отрасли права только гражданской правоспособностью и, соответственно, гражданской дееспособностью. **Гражданская правоспособность** - это способность иметь все предусмотренные гражданским законодательством права, она наступает у нас с рождения и заканчивается смертью гражданина либо признанием его умершим или безвестно отсутствующим (по признанию его судом таковым). Если человек возвратится, то его восстановят в правах по суду.

Дееспособность и правоспособность вещи разные. Правоспособность касается рождения и смерти – эти два факта фиксируются государством в виде записи акта гражданского состояния. Это наиболее важные факты, которые влекут в гражданском праве наиболее серьезные широкие последствия, потому что гражданин с момента рождения получает практически все права, предусмотренные гражданским кодексом либо лично, либо через законных представителей – опекунов и т.д.

Правоспособность лица может быть ограничена в гражданском праве в той мере, в которой это необходимо для обеспечения безопасности государства, основ конституционного строя, здоровья, прав и интересов других лиц т.д. Все это ограничивается на основе только федерального закона и в некоторых случаях только по решению суда. Например, ввели чрезвычайное положение. У нас по закону о территориальном положении запрещено создавать новые коммерческие организации, осуществлять еще какие-то действия, связанные с имущественным оборотом. Например, лишили человека свободы, право на имя и право на выбор местожительства являются неотъемлемыми гражданскими правами, потому что с ними связаны многие имущественные последствия. Например, от места жительства зависит, куда подавать иск в суд, где производить запись о гражданском состоянии, где у человека в случае его смерти открывается наследство, поэтому место жительства это именно гражданское право, право на выбор местожительства. Хотя в конституционном праве как община свободу это как бы частный случай проявления конституционного права на свободу передвижения и т.д. Поэтому, когда человека лишают свободы по суду за уголовное преступление, его ограничивают в каких правах? Свободы выбора того же места жительства, рода занятий и т.д. Потому что человек в местах лишения свободы не может заниматься предпринимательской деятельностью, живет он тоже там где. (Хых.) Хотя по последним веяниям есть закон, что теперь даже в местах лишения свободы можно создавать коммерческие организации определенных форм. (Смех в аудитории). Да, это очень большая проблема, потому что, когда было Советское государство, оно обеспечивало всех заключенных работой, а сейчас как таковой работы нету и из-за этого обстановка во многих местах лишения свободы далека от идеальной. Некоторым разрешили, по-моему, в 1998 году специальным законом, общество с ограниченной ответственностью и во многих колониях они процветают. Естественно, с определенным режимом, с определенными ограничениями, но, тем не менее, частично это разрешено. По общему правилу только в силу федерального закона, либо всего решения суда, человека можно ограничить гражданской правоспособностью лица. На конкретных примерах я попытался показать, как это может происходить. Когда она появляется и когда заканчивается, я вам тоже расскажу.

Гражданская дееспособность, как мы говорим, это универсальная категория ко всем лицам во всех отраслях права. Они применимы только со своими особенностями. Значит, **гражданская дееспособность** – способность своими действиями приобретать права и нести соответствующие им обязанности. Я вам уже рассказывал, связано это с двумя моментами – с психическим состоянием и с возрастом. Человек, чтобы действовать осознанно, самостоятельно, должен достичь определенного возраста. И соответственно он должен быть вменяемым, чтобы отдавать себе отчет в своих действиях. Вот это влияет на дееспособность. Своими действиями... Если у человека, попросту говоря, не хватает дееспособности, то за него, для него права приобретают другие лица. Это могут быть законные представители, которыми являются родители наши, когда мы не достигли своего совершеннолетия. Они могут без доверенности действовать от имени сына, дочери, если они не достигли совершеннолетия. Есть еще две категории граждан – это *опекуны и попечители*. Вопрос о назначении опекунов, попечителей и т.д. имеет отношение именно к дееспособности, когда за другого человека, для него права приобретают своими действиями другие люди. Если, например, родители хотят купить квартиру своему несовершеннолетнему малолетнему сыну, то права собственности на квартиру приобретает именно ребенок, а не родители. Но действия для приобретения этого права осуществляют его законные представители – его родители. Это были общие вопросы, связанные с дееспособностью лица. Гражданская дееспособность.

Теперь об особенностях. Общая посылка понятна, что зависит от психического состояния и от возраста. В нашем российском гражданском праве полная дееспособность наступает с 18 лет. Т.е. с 18 лет вы можете приобретать все гражданские права – покупать, продавать, вступать в брак и все прочее. С 18 лет у нас наступает... и можно сказать, что все действия направлены на приобретение каких-либо гражданских, т.е. имущественных прав. Под гражданскими правами мы подразумеваем имущественные права. Полная

дееспособность наступает с 18 лет. Она может наступить раньше, по нашему кодексу, в двух случаях, это случаи распространенные и знать их можно вполне. Первый случай, когда полная дееспособность наступает раньше, не с 18 лет, а с 16. Первое – это вступление в брак в 16 лет. С разрешения органа опеки и попечительства, вы можете вступить в брак в 16 лет. С какими обстоятельствами это связано – личное дело каждого. Вступление в брак и тоже новшество такое, очень распространенное в Европе, называется оно таким модным словом – эмансипация – теперь оно стало правовым термином. Опять же орган местного самоуправления может предоставить человеку дееспособность с 16 лет с рядом условий: если он имеет самостоятельный доход, занимается предпринимательской деятельностью, работает и т.д. Можете написать заявление и ему предоставить полную дееспособность с 16 лет. Сам институт называется *эмансипация*.

Полная дееспособность делится в гражданском праве так:

от 0 до 6 лет у человека *дееспособности нет*, за него действия совершают его законные представители – родители. Если инвалид или психически больной человек – опекуны, попечители.

С 6 лет наступает *частичная дееспособность*. С 6 до 14 лет и с 14 до 18 лет есть частичная дееспособность. Она различается набором тех действий, которые человек может вот в эти два временных промежутка совершать.

От 6 до 14 лет он может совершать, есть такой юридический термин, *мелкие бытовые сделки*. Критерием (не законодательным, а больше практическим, фактическим, судебным, называйте, как хотите) служат те сделки, которые исполняются при их совершении, т.е., например, купля-продажа в магазине – вы совершаете сделку и сразу ее исполняете, вы даете деньги, вам дают товар.

Человек **с 14 до 18 лет** плюс к этим мелким бытовым сделкам может распоряжаться самостоятельно заработком, делать вклады на свое имя в банках, распоряжаться этими вкладами, если он самостоятельно их туда сделал. Все остальное он совершает с согласия родителей или законных представителей. Когда речь идет о дееспособности используется термин законные представители, в семейном праве они же называются родителями. В этот же период с 14 до 18 лет человек может уже распоряжаться своими авторскими правами, создавать свои произведения и т.д. (Вундеркиндов сейчас много, наверное.) Лица с 14 до 18 лет несут свою имущественную ответственность самостоятельно – за причиненный ими вред и, плюс к тому, отвечают по своим обязательствам. Но если их имущества не хватает для того, чтобы расплатиться за причиненный вред или по каким-то обязательствам, за них дополнительную ответственность или (юридический термин) *субсидиальную ответственность* несут их родители.

Теперь поговорим об *ограниченной дееспособности*. Полная дееспособность и частичная дееспособность может быть ограничена по решению суда. Так пишут заявление в суд те же законные представители – опекуны и попечители, органы опеки и попечительства иногда тоже пишут. Хотя это сейчас не так работает как в Советском союзе, но органы опеки и попечительства все равно следят за беспризорниками, за теми за кем родители не смотрят, они тоже берут на свой учет. Ограничена полная и частичная дееспособность может по разным основаниям. Как правило, частичную дееспособность ограничивают, когда лицо распоряжается в ущерб себе и своей семье своими доходами. Полностью дееспособное лицо может быть ограничено в своей дееспособности за какие-то негативные вещи. Это связано со злоупотреблением спиртным, наркотиками, если он ставит свою семью в тяжелое материальное положение из-за этого, то, соответственно, может быть подано заявление со стороны родителей, органов опеки об ограничении дееспособности. Т.е. назначается попечитель для частично дееспособного лица, в согласие которого это лицо может распоряжаться своими доходами, своим имуществом и т.д. Механизм сам по себе очень простой. Подробнее можно прочитать в гражданском кодексе.

Лицо может быть признано *недееспособным*. По заявлению тех же самых лиц, связано это в основном с психическими заболеваниями, когда человек теряет *вменяемость*, т.е. возможность руководить своими действиями и давать им отчет. Этот критерий больше медицинский, поэтому юристы имеют к этому самое общее отношение. В этом случае для лица назначается опекун, который фактически осуществляет в интересах подопечного всю его дееспособность. Т.е. все действия по приобретению, прекращению, изменению имущественных прав совершает опекун над недееспособным лицом. И последнее, что вы должны знать о гражданах в гражданском праве и имущественном обороте, то, что в новом кодексе появился такой институт как *банкротство физического лица*. (Правда, я такой прецедент еще не встречал.) Связано это с тем, что уже давно у нас на заре рыночной экономики появились ПБОЮЛ (предприниматель без образования юридического лица). Он участвует в имущественном предпринимательском обороте, совершает сделки, что-то покупает, продает, берет займы, имущество, деньги и т.д. Потом может не расплатиться по своим долгам и, соответственно, встал вопрос о том, что не только организация или юридическое лицо, но и физическое лицо может оказаться банкротом, т.е. не расплатиться по своим обязательствам. И вот, в 1995 году такой институт был введен. Единственное, что я хочу сказать, в основном, при банкротстве гражданина, физического лица, его кредиторами также может быть подано заявление в суд. Все его обязательства разделяются на обязательства из предпринимательской деятельности и обычного имущества гражданского оборота и после этого точно также его имущество, как и при банкротстве юридических лиц, продается. Предоставляется срок, когда он может исполнить свои обязательства, потом имущество распродается. Естественно, здесь режим более либеральный, потому что речь идет о гражданине, ему нужно есть, одеваться, жить где-то и т.д. У нас есть такой гражданско-процессуальный кодекс, который регулирует деятельность судов. К нему есть приложение, по-моему, №1, которое говорит о том, какое имущество ни при каких обстоятельствах у гражданина не может быть изъято,

даже если его признали банкротом, у него нет имущества, он не может по своим долгам расплачиваться, т.е. какие-то предметы, необходимые ему для жизни. Вот этот список имущества, довольно небольшой, который ни при каких обстоятельствах не может быть изъят у гражданина, даже если нет никакого имущества и денег, чтобы расплатиться с кредиторами. Вот это основные черты, которые вы должны знать о существовании этого института, когда вы будете залезать в долги. Он новый, как он, на самом деле, будет работать на практике, я не знаю, потому что прецедентов я еще не видел, чтобы обанкротили гражданина, практика и жизнь потом покажет.

2) **Юридические лица.** Вторая группа субъектов, которая допущена участвовать в имущественном обороте, это *юридические лица*. Под юридическими лицами в плане гражданского права понимается организация, имеющая обособленное имущество, выступающая в суде и гражданском обороте от своего имени. Есть такое понятие, которое называется *юридическая фикция*, т.е. как такового субъекта не существует, физически как гражданина, есть какое-то наименование, у лица, у этой организации есть директор, органы управления, т.е. организация предполагает какую-то внутреннюю структуру, есть имущество. От своего имени она подписывает договоры, заключает сделки. Но физически заключает сделки, подписывает директор, как такового осязаемого объекта не существует. В юриспруденции появилось такое название как *юридическая фикция*. Но, тем не менее, этих фикций довольно много в гражданском обороте, поэтому такие искусственно созданные образования получили очень широкое распространение. Есть самые разные теории, что такое юридическое лицо, но, в основном, у нас культивируется *теория обособленного имущества*. Это вам для энциклопедических знаний. Теория обособленного имущества – это некоторым образом юридически оформленное имущество в виде уставного капитала и еще чего-то, которое допущено по определенным правилам к участию в имущественном обороте, торговле и т.д. Наши все юридические лица.... Во-первых, у нас запрещено участвовать тем юридическим лицам, которые не упомянуты в законе в принципе, в имущественном обороте и то, с чем это связано, я думаю, вы тоже все понимаете. Если это некая фикция, которая по совершенно строгим правилам создана и действует, то допускают в оборот определенные варианты, виды организаций, у которых определено как они структурированы, как они действуют, как отвечают по долгам, как предоставляются гарантии кредиторам и т.д. Кроме тех юридических лиц, у нас закрытый список их, кроме тех, которые обозначены у нас в законе, в гражданском кодексе, законе о некоммерческих организациях, никакие иные юридические лица у нас в имущественном обороте в принципе не могут быть созданы, тем более участвовать в имущественном обороте.

Вопрос из аудиторки про конфискацию имущества: «если меня посадили в тюрьму и квартиру у моих родителей отобрали». Все имущество, нажитое преступным путем, если на суде будет доказано, что это имущество куплено на деньги, которые укрыты от налогов, то оно будет конфисковано, правда это еще в виде концепции, будет ли принято еще неизвестно. В случае совершения уголовно наказуемых деяний.

Продолжаем о юридических лицах.

Самым большим делением является деление юридических лиц на *коммерческие и некоммерческие организации*.

Для коммерческих организаций предусмотрены свои правила.

Коммерческие организации – это организации, основной целью которых является извлечение прибыли.

Некоммерческие организации, соответственно, для которых основной целью не является создание коммерческой организации.

Понятие довольно расплывчатое.

Вообще, все регулирование юридических лиц связано с тем, чтобы были гарантии участникам этих лиц, учредителям и т.д., были гарантии их кредиторам, с кем они вступают в отношения, гарантии надлежащего осуществления деятельности органами управления этого лица. Ничто другое гражданское право не интересует.

Следующая классификация юридических лиц.

Это **классификация по тем правам, которые учредители этого лица имеют по отношению к самому юридическому лицу, как к новому субъекту**.

С этим связано множество всяческих заблуждений. Например, очень расхожая фраза, которая пришла из иностранной литературы, что акционеры являются собственниками всего предприятия. Ничего подобного, никакими собственниками своего предприятия не являются и являться не могут, они только осуществляют права управления, но мы об этом поговорим позже. **Классификация по правам**, которые участники или учредители юридического лица имеют по отношению к самому юридическому лицу, как к возникшему новому субъекту права. Делится все это следующим образом.

1. есть такие юридические лица, в отношении которых участники, когда они вкладывают имущество, уставной капитал, отдают деньги, они теряют право собственности на это имущество, но взамен они получают обязательства, т.е. определенные права по отношению к этому лицу. Права, как правило, получать часть прибыли от его деятельности, участвовать в управлении, голосовать на собраниях участников и т.д. Если организация будет ликвидирована, то при разделе имущества, все что осталось после ликвидации получить соразмерно своей доли какую-то часть этого имущества. Таковыми являются практически все коммерческие организации – акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью, полное товарищество, товарищество на вере, коммандитное и т.д. и т.п. Т.е., когда лицо вносит уставной капитал, то оно заранее соглашается с тем риском в размере внесенного имущества осуществлять предпринимательскую деятельность. Т.е. если вы отдали имущество, а взамен получили

акции, то это акционерное общество может прогореть, это означает то, что вы рискнули своим имуществом. Эти акции могут не стоить ничего. В размере внесенного уставного капитала, имущества вы несете риск ваших имущественных потерь, и ни в каком случае акционерное общество не будет перед вами отвечать своим имуществом за то, что вы ничего не получили. Все коммерческие организации устроены подобным образом. Вы, внося, отдавая им какое-то имущество, теряете на него право собственности на деньги, на какое-то другое имущество, взамен вы получаете обязательственные права. Т.е. это обязательство общества перед вами, платить вам часть прибыли, допускать вас до руководства управлением, соответственно, вы имеете такие права. Поэтому ни один акционер, ни один участник АО не является собственником этого общества и имущества этого общества. АО является само собственником своего имущества, переданного ему учредителями. Предположим, есть общество с ограниченной ответственностью, там есть 5 человек участников. Если они все владеют имуществом этого общества, если они все являются собственниками этого общества, то возникает масса вопросов. Если я хочу вступить в какие-то отношения с этим обществом, например, предоставить ему займ, тогда мне будет непонятно, какая у них собственность, долевая или каждый владеет своим кусочком или совместная собственность. Кто из них как собственник за всех других несет ответственность в долях или целиком. Здесь правовых коллизий возникает масса, поэтому была придумана эта фикция – юридическое лицо как самостоятельный субъект. Оно становится собственником имущества, у него есть имя, и оно этим именем приобретает себе права и обязанности – берет займы, продает продукцию и т.д. Если вы решили поучаствовать, то, отдав свое имущество, вы потеряли свое право собственности на это имущество. Но взамен вы получили права корпоративные – управление, получение прибыли и т.д., право требовать это у вас есть.

2. Есть юридические лица, которые не являются собственниками своего имущества. Первому моему утверждению это не противоречит. Их оставили в кодексе только потому, что у нас была большая часть государственных предприятий и до сих пор недоприватизированных, находившихся в непонятно каком статусе в 90-х годах. Поэтому придумали такое образование – предприятие не собственник, а организация, они называются *федеральные или государственные унитарные предприятия*. Вот эти унитарные предприятия имеют имущество на праве, которое называется *ограниченное вещное право*. Фактически этим ГУПам, МУПам и прочим государственным предприятиям предоставлена довольно широкая автономия распоряжения этим государственным имуществом, но все равно формально собственником имущества этого предприятия остается государство. Всей этой федеральной собственностью, собственностью субъектов их государство наделяет, и они становятся организациями с довольно большими полномочиями. Но, все-таки, организации – несобственники своего имущества. Это вот такое наследие нашей государственной бывшей экономики, которое осталось, и которое надо было как-то регулировать. Чтобы понятно было субъектам рынка, с кем они вступают в отношения, кто за что отвечает, государство за них или они сами. Подробнее о них мы тоже поговорим позже.
3. Есть организации, как правило, это некоммерческие организации, учредители или участники которых теряют свое право собственности, ничего не получая взамен, не получая вообще никакого имущества. Как правило, это организации некоммерческие – различные благотворительные фонды, общественные организации. Скажем, странно было бы внести в церковь пожертвования, а потом требовать от нее осуществления каких-то прав, часть прибыли. Это все тоже регулируется гражданским кодексом. У нас есть специальный закон о некоммерческих организациях, где это тоже все написано.

Если говорить в общем, таковы взаимоотношения учредителей, участников с вновь созданными, вновь возникшими субъектами гражданского права – юридическими лицами.

Лекция 4

Юридические лица, как и физические, имеют правоспособность и дееспособность, т.е. возможность нести определенные права и обязанности и возможность своими действиями приобретать какие-то имущественные права. **Правоспособность** у нас по законодательству у юридических лиц называется **универсальной**, т.е. коммерческие организации могут в принципе нести любые права, предусмотренные гражданским законодательством. Ряд прав они могут приобретать на основании специального разрешения или лицензии (у нас есть виды деятельности которые лицензируются). Правоспособность коммерческих организаций, как правило, может быть ограничена только в случаях предусмотренных нашим законодательством. Например, у юридического лица может быть приостановлена за какие то дела лицензия. **Дееспособность юридического лица** возникает одновременно с его правоспособностью в момент регистрации (т.е. внесения в единый государственный реестр юридического лиц). Все юридические лица действуют на основании учредительных документов, так как подразумевают внутреннюю структуру. Как правило, это учредительный договор и устав (но не у всех есть именно и то и другое). Все свои права и обязанности юридическое лицо приобретает через свои органы. Это может быть директор, совет директоров и др., предусмотренное учредительным договором. Иногда эти права могут приобретаться через своих участников (например в товариществе, где нет директора, любой из участников может выступать от имени всего товарищества). Так же как и у граждан у юридических лиц существует наименование. У граждан это имя, а у юридического лиц это наименование юридического лица. У коммерческих юридических лиц существует также право на фирменное наименование (фирма «Ромашка»). Это право относится к интеллектуальной собственности. Другие люди не могут оказывать услуги или производить продукцию под этим именем. Другой признак это местонахождение, с которым связана масса юридических последствий (куда обращаться в суд, вопрос налогов и др.). По нашему законодательству местонахождением юридического лица считается его место регистрации (регистрацией занимается налоговая инспекция). А регистрироваться юридическое лицо должно по месту его постоянно действующих исполнительных органов (управление, дирекция, президент и т.д.). Юридическое лицо в отличие от граждан существует определенный срок, хотя в принципе может существовать бессрочно. В процессе своей «жизнедеятельности» оно может претерпевать определенные изменения. Связаны они с реорганизацией юридического лица и ликвидацией юридического лица.

Реорганизация – определенные процедуры, когда возникают, например, несколько юридических лиц из одного, или одно из нескольких. Таких процедур всего пять

1. **слияние** (было два юридических лица стало одно),
2. **присоединение** (одно присоединяется к другому),
3. **разделение**,
4. **выделение**,
5. **преобразование** (юридическое лицо по определенным установленным в законе правилам меняет свою организационно-правовую форму).

Реорганизация всегда предполагает определенный вариант правопреемства (например кредитор всегда должен знать с какого юридического лица после разделения он требовать свои долги).

Ликвидация юридического лица предполагает соответственно его ликвидацию. Основаниями ликвидации может являться: добровольная ликвидация (по решению самих органов юридического лица), принудительная ликвидация, связанная в основном с нарушениями законодательства данным юридическим лицом. В процессе ликвидации юридическое лицо рассчитывается со всеми своим кредиторами в порядке определенной очередности, которая установлена законом (в первую очередь расплачивается за причиненный вред, затем по заработной плате, залоговыми кредиторами, бюджетом и наконец со всеми другими кредиторами). Если какое-то имущество после всего это осталось, то оно распределяется между учредителями или участниками этого юридического лица. Может оказаться что имущества не хватает на всех, и тогда по закону юридическое лицо должно перейти к процедуре банкротства. Есть еще общие признаки банкротства: неспособность юридического лица удовлетворить денежные обязательства в течение 3-х месяцев (если банкротство гражданина, то еще условие, чтобы сумма долгов была больше стоимости всего его имущества). Законодательство о банкротстве у нас предусматривает несколько процедур: наблюдение (назначается арбитражный наблюдающий), финансовое оздоровление и внешнее управление (направлены на восстановление платежеспособности), конкурсное производство (если ясно что платежеспособность уже не восстановить, назначается судом конкурсный управляющий, который собирает все оставшееся имущество и реализует его, чтобы рассчитаться с кредиторами). Заканчивается банкротство исключением юридического лица из государственного реестра.

Есть такие юридические лица – **казенное предприятие**. Это предприятие принадлежит государству и не имеет права собственности на свое имущество, в отличие от нормальных частных компаний. По таким предприятиям и например государственные предприятия не подлежат банкротству в связи с тем, что государство несет за них ответственность. Их долги всегда можно получить у государства.

Теперь подробнее о **коммерческих организациях**.

У нас коммерческие организации за небольшим исключением называются хозяйственным общества и товарищества. Деление довольно условное, но все же. **Товарищество** – это объединение лиц, в отличие от хозяйственных обществ, которые рассматриваются как объединение капиталов (обезличенное в плане своих учредителей и участников). К **хозяйственным товариществам** у нас относятся два юридических лица: полное товарищество и товарищество на вере (коммандитное товарищество). К хозяйственным обществам у нас

относятся общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, акционерное общество (закрытое открытое).

Полное товарищество. Участники – полные товарищи. Это юридическое лицо основано на доверительных отношениях между его участниками. В полном товариществе все его участники солидарно несут субсидиарную ответственность по долгам товарищества (т.е. проще говоря все несут ответственность за все долги товарищества). Термин солидарно означает, что кредитор может с любого участника (например ближнего территориально) запросить всю сумму долга. Делается это для удобства кредиторов. Если у товарищества нет денег кредиторы придут лично к участникам товарищества за личным имуществом. Полное товарищество предполагает полную ответственность. Признаки полного товарищества: наименование (как правило носит такой хвостик «и компания»). Как правило любой из этих полных товарищей может выступать от имени юридического лица.

Прибыль и убытки делятся в пропорциональных долях согласно складочному капиталу.

В случае недееспособности одного из участников полное товарищество прекращает свое существование.

Ликвидируется по общим правилам или если в полном товариществе остается один товарищ, но в этом случае закон предоставляет ему возможность перерегистрировать это полное товарищество в общество с ограниченной ответственностью.

Товарищество на вере или коммандитное товарищество. Оно эти слова по нашему законодательству должно содержать в названии. В отличие от полного товарищества здесь только одно: в составе его участников есть лица, которые участвуют только вкладывая деньги, они не принимают участия в управлении, не могут выступать от имени товарищества. Их называют коммандитисты или вкладчики. Они не несут ответственности полным личным имуществом за действие товарищества, но участвуют в распределении прибыли.

Общества.

Принципиальная основа для выделения в общество – это то, что учредители или акционеры могут друг друга даже могут не знать. Здесь более жесткие правила контроля со стороны участников к действию общества. Характерная черта обществ – это наличие устава. Он принимается общим собранием учредителей и в нем прописывается как будут происходить процедуры, которые гарантируют соблюдения прав.

Общество с ограниченной ответственностью. Это самая распространенная форма в нашей стране. В ООО существует устав, но так же есть и учредительный договор. Это как бы переходная форма от товарищества к обществам. Как орган здесь существует общее собрание участников, может быть совет директоров. Компетенция всех этих органов определена в уставе и в законе для ООО. Существуют исполнительный орган (директор например) и может быть коллегиальный орган - правление. Здесь существует более сложная процедура совершения сделок.

Акционерное общество. Это такие общества, в которых основной капитал распределен на равное число долей и представлен в акциях. Передача долей в АО не связана ни какими рамками. Акционер оторван от АО и оно функционирует, как собрание капитала. Здесь есть также соответствующие процедуры: совет директоров, общее собрание акционеров, те же требования по совершению сделок, ограничение по производству большего числа акций и т. д. Эта форма предполагает потерю доверия между собой. Есть закон об АО.

Муниципальные государственные унитарные предприятия. Они создаются собственниками: государством либо субъектами, муниципальными образованиями, городами и т.д.

Предприятие действует на основании устава.

Им предоставили два права:

1) хозяйственного ведения. Дает согласие на отчуждение недвижимого имущества. Во всем остальном предприятие основанное на праве хозяйственного ведения совершенно самостоятельно распоряжается своим имуществом. Получается единственные ограничения собственника на полномочия – это назначить исполнительный орган, дать согласие на приобретение/отчуждение недвижимого имущества и создать/ликвидировать это предприятие. И уставной капитал не разделен на доли или пай, всю прибыль получает государство и само решает какую долю оставить предприятию в пользование.

2) право оперативного управления. Более слабое право. На нем основаны менее привлекательные для бизнеса направления. На основе этого права делаются федеральные казенные предприятия (поставка в армию вещей, например). Есть устав, определяемый собственником (государством). Право оперативного управления предполагает что собственник имеет практически неограниченную власть над этим предприятием. Собственник несет субсидиарную ответственность. Такие предприятия не подлежат банкротству. Таким образом кредиторы получают дополнительные гарантии.

Производственные кооперативы (есть еще потребительские кооперативы).

- относиться к коммерческим юридическим лицам.

Кооператив – это добровольное объединение граждан на правах членства в кооперативе.

Вся прибыль делится по размеру трудового участия. Существует устав, утверждаемый собранием всех членов, есть председатель или правление. Члены кооператива как правило несут субсидиарную ответственность в размере своих паевых взносов.

Государство (как целое или части) тоже допущено к обороту имущества. Действует на равных с другими участниками имущественных отношений. От лица государства выступают уполномоченные органы. Все имущество государства делится на казну и распределенное имущество.

Лекция 5

Гражданское право регулирует имущественный оборот и все что с ним связано.

Объекты имущественного оборота

Имущество, допущенное в гражданский оборот, делится на ряд категорий:

1) **Вещь** - все телесные предметы, которые можно потрогать и понюхать. В том числе деньги и ценные бумаги. У вещей есть разнообразные классификации, например движимые и недвижимые (оборот этих более сложен т.к. отслеживается государством). Все движимое имущество может быть изъятым из оборота или быть ограниченным в обороте (например, оружие, некоторые лекарственные препараты).

2) **Имущественные права** – также имеют свою имущественную ценность. Такие права передаются посредством ценных бумаг, в порядке наследования и т.д. Надо помнить, что существуют случаи, когда наряду с гражданскими правами в обороте участвуют и обязанности (например, наследство, когда лицо может принять наследство вместе с долгами).

3) **Работа и услуги** – тоже естественно имеет ценность.

4) **Информация и результаты интеллектуальной деятельности** – в том числе и права на результаты интеллектуальной деятельности.

Есть ряд *объектов, нерегулируемых в гражданском праве*, но они получают защиту именно имущественными средствами (долги, налоги). Например:

- **служебная и коммерческая тайна** (информация, имеющая коммерческую ценность, к ней нет свободного доступа на законном основании, и обладатель коммерческой тайны предпринимает определенные действия для ее защиты от распространения),

- **нематериальные блага**, связанные с возмещением морального вреда (довольно новая вещь). К ним относятся: честь, достоинство, деловая репутация, здоровье, жизнь и др., что есть у физического лица. Тонкий момент: деловая репутация у юридического лица есть, а чести и достоинства нет!

Пара слов о **ценных бумагах**. Под ними понимается документ, который составлен с соблюдением законной формы, который удостоверяет принадлежность определенных имущественных прав какому-то лицу, и осуществить эти права можно только предоставления самой этой бумаги. Ценная бумага – это документ, может быть бумажный, а может быть и абстрактный (как чаще всего сейчас акция). Этот документ должен содержать определенные реквизиты, определяющие, что это за документ. Ценная бумага всегда удостоверяет принадлежность определенных имущественных прав, чаще всего это деньги, хотя и необязательно. Для того чтобы осуществить право из ценной бумаги надо знать, кто это право имеет, в зависимости от этого все правообладатели ценных бумаг, а точнее сами ценные бумаги делятся на категории:

- **бумаги на предъявителя**. Любое лицо, имеющее в руках эту ценную бумагу, может осуществить право по ценной бумаге.

- **именные ценные бумаги**. В нашей стране это большинство акций. Осуществить права по именным ценным бумагам может только лицо, написанное в этой самой акции. Чтобы такую бумагу передать надо идти к регистратору и фиксировать смену владельца ценной бумаги.

- **ордерные ценные бумаги**. Эти отличаются от именных тем, что владелец может сам в тексте ценной бумаги указать другое лицо, которое становится правообладателем.

В гражданском праве существует три большие **категории прав** на все это разнообразное имущество:

1) **Права вещные**. Их еще называют правами абсолютным. Они регулируют принадлежность как определенных (правило телесных) вещей определенным лицам. Эти права подлежат имущественной защите, и они защищаются против нарушений со стороны любых лиц. Поэтому и «абсолютные», т.к. накладывают ограничение на всех окружающих.

2) **Права обязательные**. Они регулируют обязательства, т.е. переход имущества от одних лиц к другим. Эти права еще называются относительными, т.к. права существуют относительно продавца и покупателя, допустим. Т.е. между заранее известными людьми.

3) **Права исключительные**. Связаны с движением результатов интеллектуальной деятельности. По своей сути они как абсолютные, но регулируются немного по-другому.

Теперь подробнее о **вещных правах**. К ним относятся право собственности и так называемые ограниченные вещные права. **Ограниченные вещные права** существуют, например, в виде сервитутов, т.е. праве временно пользоваться чужим земельным участком (когда идешь в лес по грибы да ягоды, в праве это называется публичный сервитут, государство дает тебе такое право). Еще ограниченные права существуют у унитарных предприятий (см. предыдущие лекции). **Право собственности** – самое распространенное право. Максимальное хозяйственное господство лица над вещью в нашей стране описывается через три полномочия, через три возможности поведения над этой вещью: это возможность владеть, пользоваться и распоряжаться. Наряду с правами собственности закон устанавливает **бремя собственности**, т.е. на собственнике лежать и определенные обязанности. Коротко о правомочиях. **Правомочие владения** – т.е. возможность иметь вещь в своем хозяйстве, учитывать и т.д. **Правомочие пользования** – собственник в любой законной форме может использовать вещь. **Правомочие распоряжение** – собственник может определять юридическую судьбу вещи.

О приобретении и прекращении права собственности. Существуют первоначальные и производные способы приобретения права собственности. **Первоначальный** – вы являетесь первым собственником, например, сразу после изготовления. **Производный** – их большинство, различные виды сделок договоров, находки, клады и т.д. Практическое значение имеет принцип, что нельзя передать прав больше чем имеешь сам.

Есть ряд способов прекращения право собственности, которыми обладает только государство, например, конфискация, налоги, реквизиция.

Защита права собственности. Все те способы защиты, которые есть для других имущественных прав (возмещение убытков, признание сделки недействительной) применяется и к праву собственности. Просто исторически право выработало ряд способов, которые являются способами защиты именно вещных прав и прав собственности в частности. Латинские термины: 1) **синдикация** (синдикационное имя (??)) – связана с возвращением собственности законному владельцу, оно связано с решением правомочием владением собственности. Вот украли (потеряли) например, сами естественно этого не хотели, потом вещь находите у другого лица и, говоря правовыми терминами, эту вещь вы можете по определенным правилам синдицировать. Тонкие моменты, нельзя синдицировать деньги и ценные бумаги на предъявителя, потому что у этих вещей нет родовых признаков. 2) **Неготовый иск** – не связанный с лишением собственника владением самой вещи. Но они направлены против действий, мешающих собственнику пользоваться вещью (например, соседский забор бросает тень на ваши грядки, и на них не растет морковка).

Права обязательные. Здесь нужно уточнить соотношение таких вещей как сделка и обязательство. В общей схеме юридических фактов **сделкой** называют правомерные действия. **Односторонние сделки** – это такие правомерные действия, которые не требуют каких-либо встречных действий другого лица (как-то завещание). **Двусторонние сделки** – чтобы у кого-то возникли права и обязанности, требуется волеизъявление минимум двух сторон. По другому двусторонние и многосторонние сделки называются **договорами**. **Обязательство** – это само отношение, которое возникает из этих фактов (сделки или договора).

Все **обязательства классифицируются** по тому правовому результату, к которому приводят правоотношения. Обязательства могут возникнуть из договоров, из односторонних действий (публичное обещание награды), из причинения вреда или убытка (возникают вследствие правонарушений).

Обязательственное право.

- все вопросы, регулирующие движение вещей (от одного лица к другому)

Понятие сделки – юридический факт, выражение гражданами своей воли. Не все действия являются сделками, даже по добровольной воле, а только правомерные.

Юридическое понятие сделки – совершенно определенная вещь, это то правомерное действие, которое может породить права и обязанности.

Формы сделки.

Есть сделки устные, письменные, совершаемые в простой и нотариальной форме. Кроме того, есть гос регистрация сделок (сделки например с недвижимостью).

1. Устные сделки. Любая сделка, для которой законом не предписано совершение письменной формы, она может быть совершена устно (например, покупка в магазине: просишь тебе дают, а ты деньги).

2. Конклюдентные действия – действия, совершаемые человеком, из которых может быть понято волеизъявление человека (молча покупаешь что-либо, например, у автомата). Т.е. желание понятно из действий.

3. Письменная форма сделок – составление единого договора с подписями сторон, завещание, как односторонняя сделка и пр. Сделка между юридическими лицами и между юр лицами и физическими лицами обязательно совершается в письменной форме. Между гражданами если сделка стоимостью не менее 10 мин размеров оплаты труда (1 мин. = 100 р.).

Если, например, при договоре юр лиц письменная форма не соблюдена, то сделка становится не действительной, потому что нарушена ее форма.

Если в законе не написано, что сделка становится не действительной при нарушении ее письменной формы, то сделка в принципе остается действительной (возникают права и обязанности). Но, когда вы будите оспаривать эту сделку, то в суде нельзя ссылаться на свидетельские показания (все остальные виды док-ва можно). Такое правило призвано стимулировать к тому, чтобы люди соблюдали письменную форму сделки.

4. Для ряда сделок закон предусматривает **нотариальную форму**, когда договор удостоверяется нотариусом (т.е. удостоверяет грамотность сделки). Нотариальных сделок не так много: все сделки с недвижимостью, например. Кроме того, стороны могут по своему желанию обратиться к нотариусу, чтобы обезопасить себя от лишних будущих споров.

5. Государственная регистрация сделок – это просто регистрация сделки, перехода, как правило, важного имущества (недвижимость, самолеты, земля).

Молчание, кстати, с юр точки зрения не означает волеизъявления, а тем более согласие.

Все сделки, как юридические факты могут быть **действительными** или **недействительными**. Второе если, например, имело место быть несоответствие сделки закону, несоответствие воли волеизъявлению лица вследствие угрозы, обмана, злоупотребления доверием и пр. Кроме того, если сделка недействительна, то у сторон не возникает прав и обязанностей, а все что стороны получили, они обязаны вернуть друг другу обратно (называется «реституция»).

6. Совершение сделок через представителя. Совершение представителем за некое лицо действий, влечет за собой возникновение прав и обязанностей именно у представляемого лица. Полномочия представителя указаны в доверенности. **Доверенность** – документ, свидетельствующий о полномочиях, которые представителю предоставлены для совершения действий. Доверенность бывает в простой *письменной форме* и *нотариальной*. В современном праве единственный случай, когда по закону требуется нотариальное удостоверение доверенности, - это доверенность в порядке передоверия. Т.е. когда мой представитель нашел еще лучшего представителя. Второй случай, когда требуется нотариальная доверенность – это, когда совершается сделка, требующая нотариального удостоверения. В остальных случаях, вообще говоря, не требуется нотариальное заверка доверенности (нужна подпись, а если доверенность от организации, то печать). К нотариальным удостоверениям приравниваются также удостоверения, совершенные определенном рядом лиц. Например, главный врач больницы, где доверитель находится на лечении и не может доехать до нотариуса, начальник тюрьмы, капитан дальнего плавания и т.д. Доверенность выдается сроком на максимум три года. Если срок не указан, то она действует в течение года. Неуказание срока действия не делает доверенность недействительной. А недействительной ее делает неуказание срока ее выдачи.

Обязательства – правоотношения. Определенное состояние лиц, связанных между собой правами и обязанностями. Могут возникать из сделок (односторонних, двусторонних). Односторонние и многосторонние сделки называются **договорами**. Обязательства это своеобразный итог правомерных действий лиц.

У обязательств есть две стороны, которые называются **кредитор** и **должник**. Кредитор вправе требовать либо совершения определенных действий, либо воздержания от совершения каких-то определенных действий. Когда возникает обязательство, то кредитор приобретает права не на вещь или имущество, а приобретает право на действие другого лица (например, право требовать от продавца передать мне товар). Если человек, допустим, продает квартиру, то он выступает и в роли кредитора (требует деньги) и в роли должника (должен эту квартиру передать).

Бывают еще солидарные обязательства и долевые обязательства. Две стороны, но на каждой стороне могут выступать несколько людей (несколько продавцов, несколько покупателей). **Долевые обязательства** – каждый исполняет свою долю обязательств, или требует свою долю, если выступает в роли кредитора. **Солидарные**

обязательства – более жесткое. Если пять человек должны одному, то этот один может пойти только к одному из пятерых должников и потребовать с него всю сумму займа сразу. А одному несчастному должнику придется разбираться с остальными четырьмя, как с них требовать.

Обязательства никогда не создают обязательств для третьих лиц. Но в ряде случаев обязательство может порождать у третьих лиц, которые в нем не участвуют, определенные имущественные права (вклад родителей в банк, а ребенок имеет право снять деньги по достижении 18 лет).

Весь смысл обязательств состоит в их исполнении. **Исполнение обязательства** подчинено определенным правилам. Если обязательство исполняется со всеми условиями обязательства, то такое исполнение называется надлежащим исполнением. Исполнение с нарушениями называется ненадлежащим. При исполнении обязательства учитывается несколько моментов.

Во-первых, это надлежащее лицо, которому исполняется обязательство. Всегда можно потребовать доказательств, что обязательство выполняется именно надлежащему лицу (т.е. попросить показать паспорт, доверенность). Во-вторых, это надлежащий срок (важный момент). Между гражданами, не ведущими предпринимательскую деятельность, у нас разрешено досрочно исполнять обязательства, а вот банк не обрадуется досрочному погашению кредита. Так что вопрос с досрочным исполнением обязанностей, по-хорошему, должен быть указан в договоре. В-третьих, надлежащее место исполнения обязательств. Недвижимость передается в месте нахождения недвижимости и т.д. Кстати, вообще говоря, у нас обязательства исполняют в месте нахождения должника, если не предписан договором иной порядок. Практическое значение место исполнение обязательств имеет, например, при вопросе куда подавать иск.

Кроме того, есть определенные правила исполнения денежных обязательств. Например, валюта платежа: у нас все должно быть за некоторыми исключениями в рублях. Для денежных обязательств: обязательство может быть надлежащим образом исполнено путем перечисления денег нотариусу или государству. Например, скрывается кредитор и вы, чтобы не накапали проценты идете к нотариусу и кладете на имя кредитора деньги. Он потом появляется и забирает свои деньги. Таким образом, обязательства не просрочены.

Способы обеспечения обязательств (чтобы подстегнуть желание должника выполнить свои обязательства): неустойка, залог, удержание, поручительство, банковская гарантия и задаток. Т.е. возникает дополнительное имущество (лицо) из (от) которого можно получить исполнение вместо должника. Например, должник в качестве гарантии возвращения займа предоставляет вам в залог свою дачу в 10 километрах от Москвы. И если должник деньги не вернул, вы возьмите и продадите его дачу на фиг. Все эти способы, как бы дополнительные обязательства в праве, называются акцессорными. Все они не существуют без основного обязательства, которое они помогают исполнить.

Залог – определенное имущество, на которое кредитор вправе наложить взыскание, вследствие ненадлежащего исполнения обязательств должником. Залог может быть внесен третьим лицом. Если что нехорошее – залог продается, просто взять его себе нельзя. А из полученной от продажи суммы кредитор получает свои долги.

Удержание, когда у кредитора есть вещь, оплату за которую он еще не получил, но он имеет право удерживать ее у себя, пока он не получит за нее соответствующую оплату.

Поручительство – договор, в силу которого поручитель принимает на себя обязательства перед кредитором исполнить обязательства должника, если тот их не исполнит.

Банковская гарантия – кроме тонких юр моментов не отличается от поручительства, единственно, по банковской гарантии выступает банк и по ней проще порядок исполнения.

Задаток – определенная денежная сумма, предоставляемая должником кредитору, в подтверждение тому факту, во-первых, что между ними есть договор и, во-вторых, как гарантия надлежащего обеспечения обязательств. Если кредитор не исполняет обязательства – весь задаток возвращается должнику. Если должник не исполняет обязательство перед кредитором, то должник платит кредитору сумму задатка в двойном размере.

Ответственность в имущественном обороте (как правило, за неисполнение обязательств). **Три формы ответственности:**

1. возмещение убытков,
2. уплата неустойки,
3. особая, связанная с неисполнением денежного обязательства.

Как правило, сейчас ответственность в имущественном обороте носит имущественный характер.

Убытки – это универсальная мера ответственности, которая применяется за любое имущественное нарушение. Одно но: размер убытка придется доказывать. Экономический ущерб может быть любой, а вот юридические убытки (что можно взыскать через суд) составляют только три элемента: расходы, для того чтобы эти убытки вернуть (на адвоката, эксперта, например), реальный (положительный) ущерб (сколько стоит выправить, покрасить поломанную машину), упущенная выгода (то, что могли получить, если бы ваше право не было бы нарушено).

Неустойка – денежная сумма, которая выплачивается в связи с ненадлежащим исполнением обязательств лицом, которое нарушило обязательства. Как правило, неустойка – это текущая санкция, она побуждает лицо все же к выполнению обязательств (такая неустойка называется пенни). Неустойка возможна в какой-то твердой сумме (заплатив сразу положенную сумму), а возможна выплата по частям каждый день. Именно такая неустойка называется **пенни**. Так как наряду с неустойкой могут быть взысканы убытки, возникает вопрос: до каких пор

мы будем взыскивать с должника денежные суммы? Выработались определенные правила соотношения убытков и неустойки. Для взыскания неустойки нужно доказать сам факт нарушения и предъявить тот пункт договора или закона, в котором она установлена за это нарушение. По общему правилу убытки взыскиваются в части не покрытой неустойки, - такая неустойка называется **зачетной**. Если у вас есть имущества потери от нарушения ваших прав, вы посчитали убытки, потом записали неустойку и вот остаток убытков, если вычесть из нее неустойку, - это тот предел, который вы можете взыскать. Но возможны различные варианты взаимоотношения неустойки и убытков, все зависит от того, как вы договоритесь. Например, возможен вариант, когда взыскивается только неустойка, она называется **исключительная**, могут быть варианты когда взыскивается и неустойка, и убытки, такая неустойка называется **штрафная**, также возможна ситуация когда взыскиваются или убытки, или неустойка, называется **альтернативная** и еще масса вариантов.

Взыскание с процентами. Эта мера ответственности появилась в 1996 году. Если вы лишились денег, какой-то срок прошел, вы должны получить деньги. Вы этих денег не получаете и, следовательно, несете потери. Можно взыскать минимальный размер убытков. Он исчисляется по денежным обязательствам. Исчисляется он как соответствующая трудовая ставка при финансировании Центробанка. Вы делите на количество дней, сколько вам не возвращают деньги и вот та сумма, которую вы можете взыскать.

Обязательство в натуре следит за тем, чтобы были совершены действия, которые оговорены обязательством (передана вещь и т.д.)

Существует некоторое правило о соотношении мер ответственности и исполнением предмета обязательства. Если обязательство было исполнено не надлежащим образом (был нарушен один из элементов договоренности) то взыскание убытков и неустойки не освобождает лицо от исполнения этого обязательства в натуре. Вторая ситуация – когда обязательство вообще не начинало исполняться. В этом случае взыскание убытков и неустойки освобождает его от исполнения обязательности.

Ответственности бывают разные. Очень часто сталкиваются с ответственностью организации за своих работников. Если не надлежащее исполнение обязательства или не исполнение обязательства произошло по вине работника, то отвечает за это организация. Возможен другой случай, когда должник просто возлагает исполнение своих обязательств на другое лицо. В этом случае ответственным за исполнение обязательств перед своим кредитором все равно остается должник.

Лекция 7

Сегодня я закончу предыдущую тему. У нас осталась небольшая часть по договорам: что такое договор, как он заключается и некоторые его общие черты.

И еще сегодня я вам расскажу о наследовании имущества – одном из самых больших институтов в имущественном гражданском праве. С ним каждому, хоть раз в жизни, придется столкнуться. Общему понятию о наследовании в РФ сегодня будет посвящена лекция. Следующую лекцию мы посвятим интеллектуальной собственности и на этом с имущественным оборотом закончим.

Итак, небольшой остаток предыдущей темы, касающийся сделок, обязательств и договоров. Договор представляет собой определенный юридический факт, правомерную деятельность, которая направлена на то, чтобы у сторон договора, у лиц, которые в договор вступают, возникли какие-то права и обязанности. Права и обязанности в правовом смысле. Затем, они могут быть осуществлены принудительно через суд. За их нарушение следуют определенные меры ответственности, о которых я тоже вам рассказывал. Договор представляет собой двухстороннюю сделку. То есть для того, чтобы состоялся договор, возникли какие-то права (по передаче имущества, по обязанности, по уплате денег и т.д.) должно быть всегда несколько субъектов, как минимум два – две стороны, два лица в договоре. Так вот договор, как двухсторонняя или многосторонняя сделка, представляет собой соглашение двух и более лиц о возникновении или об установлении, изменении или прекращении каких-либо прав и обязанностей, касающихся имущества определенного. О том, что понимается под имуществом в законодательстве, праве мы уже говорили.

Договор есть всегда соглашение. Для того, чтобы этот договор возник, это соглашение достигается определенным образом. Когда договор возникает, говорят о том, что договор заключен. То есть, когда лица пришли к соглашению подразумевается, и в праве так установлено, что договор заключен. Все законодательство иностранных стран и наше российское основано на принципе свободы договора. Он предполагает что, во-первых, лицо вольно вступать ему в какие-либо договорные отношения, заключать какой-либо договор либо не заключать никакого договора. Во-вторых, лицо свободно также в том, какой договор оно хочет заключить в своих интересах. Договоры бывают самые разные: передача имущества в собственность, пользование, оказание услуг и т.д. В-третьих, лицо свободно в установлении условий этого договора, за исключением тех правил, которые я в самых первых лекциях рассказывал. Это императивные нормы, которые не могут никак меняться по соглашению сторон. Такие нормы предусматривают такие правила, которые охраняют общественный интерес в целом или создают как бы вот, ну я не знаю, для функционирования правовой системы, ее института в целом. Есть нормы диспозитивные, которые можно менять, договариваться. Вот этот самый хвостик, если будете читать закон: «если иное не предусмотрено договором» - это конкретный пример диспозитивной нормы. А есть нормы императивные, которые никак изменены быть не могут. Она есть независимо от того, включена она в текст договора или не включена, все равно она действует как императивная норма, т.е. все равно она будет регулировать ваши отношения, независимо от того, что вы в договоре напишете. Договор таким нормам должен соответствовать. Это называется принципы свободы договора.

Конечно, в законодательстве есть исключения, когда договоры заключаются в обязательном порядке. Это государственные договоры, государственные заказы поставок для государственных нужд, как правило, это все договоры с субъектами экономической деятельности, которые являются монополиями на соответствующем рынке. Вот в этом случае государство предусматривает, что все эти субъекты во всех этих случаях не могут отказаться от заключения договора, если у них в принципе есть экономическая возможность такой договор заключить. Это исключение из свободы договора установлено законодательством.

Договор для того, чтобы быть в силе, должен быть заключен, чтобы в силу вступили действительные права и обязанности. Эти способы заключения, достижения соглашения по законодательству бывают самые разные. На них целиком распространяется то, что называется формой сделки, о чем я рассказывал на прошлой лекции. Бывают такие договоры, которые в силу законодательства могут быть только в нотариальной форме, например, на продажу жилой недвижимости и т.д. Достигается это согласие разными способами. Во-первых, это составление одного документа. Такого, который чаще всего видят люди – это бумага, поименованная сверху «Договор», такого-то числа и стоит подпись и т.д. Также как для сделки, для договора требуется обязательно подписание договора, т.е. выражение воли, волеизъявления уполномоченного лица (органа юридического лица, самого физического лица, его представителя по доверенности и т.д.). Все остальные реквизиты, которые вы часто видите: печати, бланки, строго говоря, по гражданскому законодательству, по имущественному, в договоре не требуются, если только стороны не договорились об обратном. Никаких там подписей главного бухгалтера, печатей организации и всего прочего (это все у нас идет со старых времен и продолжает автоматически действовать в настоящее

время). Нигде ни в одной стране никаких печатей и т.д. не требуется кроме подписи уполномоченного волеизъявления лица.

Следующий способ заключения договора или достижения соглашения - это, так называемый, обмен различными носителями информации: письмами, телеграммами, телетайпограммами, факсами, электронными вариантами писем, то что называется аффе́кты и акце́пты. Аффе́кта с английского предложение и акце́пт это принятие условий этого договора. Существуют определенные правила направления аффе́кты и получения акце́пта.

Во-первых, аффе́кта должна содержать все существенные условия договора. Существенные условия, как правило, изложены в законодательстве. Например, по договору поставки должно быть определено наименование товара и количество товара. Вот в законе это написано. Вот если эти два существенных момента в вашем предложении в аферте стороне, с которой вы хотите заключить договор, указаны, то этого вполне достаточно, чтобы у вас была надлежащая аферта, надлежащие условия договора. Соответственно, если ваш контрагент потенциальный, ваша сторона другая принимает все эти условия, то по нашему законодательству такой акце́пт должен быть безусловным, т.е. вы должны принять эти существенные условия договора. В таком предложении могут быть минимально указаны те существенные требования, которые к договорам данного вида законодательство предъявляет. Все остальное будет регулироваться соответственно теми нормами, которые изложены в законе. Даже если в ваших письмах об этом ничего не сказано, они все равно будут действовать по отношению к вашему договору. Акце́пт, как я уже сказал, должен быть безусловным, т.е. если вы соглашаетесь в принципе с заключением договора, но говорите, что я бы заключил его с вами в других условиях и отправляете такой акце́пт тому, кто делал вам предложение, то это считается новая аферта. Тогда акце́пт в новых условиях должно принимать лицо, которое первоначально предложение направляло. В других странах иногда действуют немного другие правила, например, безусловность принятия предложения отсутствует, ряд условий можно изменять в этих письмах или опираться на предыдущую переписку, на предыдущие какие-то письма, волеизъявления до заключения договора. У нас, к сожалению, вот так жестко и ничего другого быть не может. Соответственно договор у нас считается заключенным в момент, когда тот, кто направил предложение, получил его акце́пт и это же считается местом заключения договора. Место заключения договора имеет значение для различных судебных процедур, потому что иногда очень важно в каком суде будет рассматриваться. Есть такое правило, особенно в международных отношениях, что споры будут рассматриваться, как правило, по месту заключения договора. Время заключения договора тоже важно для исчисления сроков, для исчисления неустоек, мер ответственности и т.д.

Ну и третий вариант, который служит некоторой модификацией второго варианта, это то, что вместо того, чтобы направить акце́пт, т.е. письмо, что я согласен и т.д., вы можете непосредственно начать исполнять то, что вам предложили, и это будет считаться надлежащим акце́птом. Помните, о сделках я вам рассказывал о компетентных действиях, т.е. действиях, которые соответствуют вашему волеизъявлению, в данном случае, принятие предложения с другой стороны. На практике бывают очень большие коллизии, связанные со вторым и третьим случаем. Потому что, как правило, люди пишут друг другу письма, что-то хотят купить, продать и т.д. и они потом, так сказать, сами того не осознавая, оказываются уже в договорных отношениях, поэтому письма, особенно коммерческие надо читать внимательно: что вам предлагают, какие условия там изложены, иначе вы можете направить то, что в принципе вы согласились, там в направленных вам предложениях могут оказаться существенные условия договора, и таким образом вы будете думать, что до сих пор вы ведете переписку, а на самом деле то лицо придет к вам и скажет, давайте выполняйте договор, хотя единого документа с названием договор у вас нет. Есть только два письма, которое направили вам и которое направили вы. И такое очень часто бывает. В договоре главное – это волеизъявление стороны, а не то, как оно выражено. Ну как оно выражено тоже важно, но в смысле не только в составлении документа, бумаги, поименованной «договор». Следующий существенный момент, когда мы говорим о договорах, это то, что условно можно назвать стабильные долговые отношения, т.е. просто так из договора выйти нельзя. И у нас одностороннее, так как договор это волеизъявление двух лиц, это соглашение, то соответственно прекратиться он может тоже по взаимному волеизъявлению, по согласию двух лиц. По общему правилу у нас одностороннее расторжение договора не допускается, но если лица занимаются предпринимательской деятельностью: юридические лица, коммерческие организации, профессиональные предприниматели, то для них предусмотрено некоторое послабление договора. Они в договоре, как профессиональные предприниматели, могут просто предусмотреть такой вариант одностороннего расторжения договора, что на практике бывает очень важно. Между физическими лицами не предпринимателями, как правило, не допускается одностороннее расторжение, только по взаимному согласию тех, кто его создал, договор расторгается. Существует еще несколько способов, как прекратить договор. Если не допускает

договор или невозможно в силу закона осуществить одностороннее расторжение, то закон предусматривает расторжение его через суд, в связи с существенными нарушениями его условий одной из сторон. То есть невозможно быть нерадивым партнером и находиться в договоре, который нельзя расторгнуть то, если суд докажет, что договорные отношения действительно носят существенные нарушения условий, то договор может быть расторгнут через суд. Суд прекратит все ваши договорные обязанности. Еще есть один сложный случай, это когда перед вами существенное изменение обстоятельств, когда стороны, когда они заключали договор, не могли предвидеть такие обстоятельства, которые во многом лишают сторону той выгоды, которые они намеревались получить, вступая в эти отношения. Но там надо доказывать массу всяких фактов и случаев на практике очень редко используется. А норма такая появилась после арабо-израильской войны с Египтом, когда был закрыт Суэцкий канал и для того, чтобы доставить грузы на Ближний Восток пришлось некоторым компаниям обходить всю Европу на торговых судах, поэтому соответственно всякие поставки в это время просто потеряли смысл экономически. И вот появилась такая норма, что все-таки, когда очень существенно изменяются обстоятельства, обстановка, по сравнению с той, при которой заключался договор, такой договор тоже может быть расторгнут судом. Вот это в целом о договоре, сделке, обязательстве, и как они соотносятся, и что порождает какие последствия для сторон, которые участвуют. И сегодня как я уже сказал, мы будем разговаривать о наследовании.

Наследование имущества граждан.

Наследование - институт, с которым любой из нас столкнется рано или поздно, потому что все мы не вечны, поэтому необходимо об этом иметь представление тоже. Очень жизненный институт, несмотря на внешнюю простоту, юридически довольно сложная конструкция. Наследование предполагает массу разных нюансов, массу основных терминов, понятий, о которых я попытаюсь вам сегодня рассказать, чтобы у вас было об этом представление. Значит, что касается наследования. Ну, наследование у нас гарантировано конституцией, там написано, что все граждане, а не только граждане бывают как и наследователями имущества и так далее, сюда входит и как выступать в качестве наследодателей и как право получать это наследство. Наследование представляет из себя юридически правопреемство. Это еще такой термин. Когда я вам о реорганизации юридических лиц рассказывал, я вам об этом говорил. Правопреемство – переход прав и обязанностей от одних лиц к другим. И в данном случае, когда мы говорим о наследовании, переходят не вещи, переходит не имущество, в смысле вещей, а переходят именно права и обязанности, в том числе право собственности на какие-то вещи, какие-то другие права. Наследование связано с правопреемственностью.

Правопреемство различают двух видов, бывает *частное* (по-латински - сингулярное), это правопреемство из договора, из обязательства вы решили выйти и все свои права передать другому лицу, т.е. это конкретные частные права из относительного правоотношения. И бывает правопреемство универсальное или общее, то есть в когда в данном случае от наследодателя, т.е. умершего лица, т.е. за кем открывается наследство, переходит к наследникам (лица, которые получают наследство) весь комплекс прав и обязанностей наследодателя как единое целое. Как правило, переходит одномоментно, т.е. в пределах шестимесячного срока, установленного для принятия ..., т.е. заранее выясняется, кто является наследниками, круг наследников, на каких основаниях, в каких долях кто наследует и одновременно весь этот комплекс прав и обязанностей наследодателя передается в соответствующих пропорциях, долях наследникам. Наследование, правопреемство означает переход к другим лицам. Первый вопрос, который встает, как и для субъектов любого правоотношения, это кто может быть наследодателем и наследником. Наследодателем (я думаю, вы уже понимаете, мы как-то, раз уже сказали об этом) может быть умершее лицо либо лицо, которое признано умершим. То есть сначала оно признается, я вам уже рассказывал, неизвестно отсутствующим и когда в течение определенного времени нет сведений об этом лице и его местонахождении, оно признается умершим. Оба этих факта говорят о прекращении правоспособности. Смерть у нас означает прекращение правоспособности лица. Естественно речь идет только о физических лицах. Юридическое лицо у нас умереть не может. Все эти акты - смерть гражданского лица, признание его умершим, являются актом гражданского состояния, соответственно удостоверяется в органах ЗАГСа. Выдается свидетельство о смерти лица. Наследниками у нас могут быть практически все субъекты гражданского права. Абсолютно без исключения. Во-первых, это физические лица, причем все - граждане, иностранцы, лица без гражданства. Во-вторых, наследниками могут быть юридические лица, причем никаких ограничений для иностранных юридических лиц тоже не существует. Единственное, что предусматривает законодательство, что юридические лица могут быть наследниками по завещанию. В силу закона, когда наследодатель не

написал завещание, они наследниками быть не могут, об этом я вам позже расскажу. Следующие объекты, это государственные образования. Здесь ситуация такая. Органы местного самоуправления, субъекты РФ, сама РФ в лице своего министерства имущественных отношений или других органов могут быть наследниками по завещанию всегда. Что касается РФ в целом, не отдельных его частей, а в целом, она может быть наследником и по закону в отношении, так называемого, "вымороченного" имущества. "Вымороченное" имущество, это старый юридический термин, это имущество, для которого не нашлось наследника либо все наследники отказались от наследства, либо они были отстранены от наследования, лишены права наследовать, либо они не приняли наследство и т.д., все эти случаи, когда некому принять наследство от наследодателя, оно составляет "вымороченное" имущество и достается государству. Тенденция была такая, что в Советском союзе частную собственность не признавали, там круг наследников постоянно от кодекса к кодексу гражданскому сужали, сужали, сужали и все меньше оснований, а сейчас наоборот, расширяется, расширяется, чтобы как можно больше имущества досталось различным даже самым дальним родственникам. В Советском союзе было всего три очереди наследования, имеется в виду, кто может по закону наследовать. Сейчас у нас восемь очередей. РФ может получить "вымороченное" имущество, когда совсем никого нет в восьмую очередь. Это что касается наследников. Еще один характерный момент, это тоже новое, ну, фактически, это существовало всегда, давно, но теперь это узаконили, в гражданском кодексе, на законодательном уровне, это было такое понятие до нашей революции, и сейчас его возродили, понятие "недостойного наследника". Как правило, это лица, которые своими действиями способствовали к призванию себя к наследству, пытались всячески увеличить свою долю в наследстве, отстранить как-то других наследников от наследования и т.д. и такими негативными действиями получили часть наследства. Вот если все эти факты будут подтверждены в решении суда (как правило, другие наследники обращаются в суд на недостойное поведение), соответственно, все это имущество, которое он успел получить из наследственной массы, то есть из имущества принадлежащего наследодателю, то он должен вернуть обратно в наследственную массу, и оно будет распределено равномерно между "достойными" наследниками, ну термина такого нет "достойный" наследник. Теперь следующий вопрос, это то, какие права и обязанности как переходят. Вся совокупность этих прав и обязанностей составляет наследственную массу, т.е. все то имущество, которое принадлежало на каких-то правах, какие-то обязанности были у наследодателя, все это собирается в единую массу, которая может быть распределена между наследниками. Что касается субъектов, такая часто встречающаяся ситуация, что не только появившиеся на свет граждане могут наследовать имущество, но и те, которые были зачаты до смерти наследодателя и родились живыми уже после открытия наследства, это правило существовало еще со времен Российской империи, и все эти родившиеся дети являются наследниками, если в период, когда они были в утробе матери, наследодатель скончался. Возвращаемся к правам. Не все права и обязанности могут переходить в порядке этого универсального правопреемства, во-первых, закон делает исключения для прав, которые неразрывно связаны с личностью наследодателя. Например, если умер художник, который хотел нарисовать картину, то какой интерес лицу, для которого эта картина рисовалась, чтобы наследник, не умеющий рисовать, ему выпала обязанность наследодателя и чего-то там намалевал, конечно, такие права и обязанности прекращаются, которые неразрывно связаны с деятельностью наследодателя. Естественно, не переходят права размещения вреда, причиненного личностью наследодателя, права на алименты, все, что лично с ним связано, не материальные блага, честь, достоинство, право на жизнь, на здоровье, это уже как бы все не актуально для умершего. Далее, в ряде законов написано, что не все права могут в принципе переходить. Например, по договору дарения, по договору аренды, закон допускает, что в некоторых, в этих в частности, договорах могут быть предусмотрены условия, что никакие права из этих договоров не переходят к наследникам. Помните, мы с вами разговаривали о полном товариществе, об обществе с ограниченной ответственностью. Там в уставе полного товарищества - только со 100 % согласия других товарищей может быть принят наследник умершего, который был членом этого товарищества. В обществе с ограниченной ответственностью по уставу может быть предусмотрено, что с согласия других членов принимаются наследники в участники такого общества. То есть не безусловно все права и обязанности переходят к наследникам, некоторые есть ограничения, некоторые вообще в принципе перейти не могут. Это устанавливается нотариусом в каждом конкретном случае индивидуально. Принятие наследства это большая скрупулезная работа. Что касается налогов наследодателя, что он должен государству. В этом вопросе на сегодняшний день сплошная путаница, потому что в налоговой инспекции толкуют, как хотят. Но в принципе, более менее, правило сложилось в судебной практике то, что можно возложить обязанности на наследников, заплатить, погасить задолженность наследодателя по имущественным налогам, имущество, транспортное средство, недвижимость. Вот по имущественным налогам, задолженность, которая

образовалась у наследодателя до дня его смерти, может быть взыскана налоговыми органами с наследников. Ну естественно с той части, которую наследник получил. Не может один наследник платить всю задолженность за наследодателя, все происходит пропорционально, и права, и блага, и обязанности. Либо ты принимаешь все сразу, либо ты не принимаешь ничего, отказываешься от наследства в пользу другого наследника. Невозможно при наследовании, при универсальном правопреемстве принять только блага, а долги оставить, например, государству. Следующий вопрос, вот эти вот права, которые входят в наследственную массу, нельзя путать с теми правами, которые возникают в связи с открытием наследства, в защиту прав умершего, порочащие его сведения опровергнуть через суд и т.д. Есть еще случай - отмена дарения, наследники могут обратиться в суд, чтобы лишить наследства лицо, которое было при жизни создателя одаряемым, если это лицо способствовало смерти дарителя. Пообещал вам дедушка подарить машину, а вы думаете, дай-ка, сделаю так, чтобы он быстрее умер, чтобы побыстрее получить эту машину. Сложная ситуация и с пожертвованиями. Богатые люди, меценаты, и в дореволюционной России, оставляли пожертвования после своей смерти на общественные цели и блага. А после этого наследники или люди, которым эти средства были отданы, использовали эти средства не по назначению, в связи с завещанием наследодателя. Наследники опять же таки могут обратиться в суд, чтобы права, воля наследодателя могли бы быть как-то защищены в полном соответствии с завещанием или с законом. Поэтому некоторые эти права, связанные с защитой интересов умершего возникают, но они не являются теми правами, которые переходят в порядке наследства, они являются как бы сопутствующими им или связанные с тем, что лицо умерло.

Закончим про наследование.

Как я уже сказал, есть определенные устоявшиеся понятия, которые используются при регулировании, рассмотрении вопросов наследования. Есть наследодатель – умершее лицо, наследник, наследственная масса – совокупность тех прав, которые в нее входят.

Теперь о некоторых основных моментах, о некоторых основных терминах, с которыми всегда сталкиваются люди, когда говорят о наследовании.

- 1) **Открытие наследства.** Открытие наследства – это факт смерти или признание гражданина умершим, открывается вследствие смерти. Удостоверяется смерть справкой медицинского учреждения и в обязательном порядке направляется в органы ЗАГСа, человека как субъекта носителя гражданских прав вычеркивают из акта о гражданском состоянии, делают запись о том, что он умер. Никакой другой орган (в том числе командиры воинских частей, например) не может удостоверить, выдавать никакое свидетельство, подтверждение смерти. Имеется в виду, сделать все это за органы ЗАГСа. Единственное исключение делается для лиц, граждан РФ, которые умерли за границей. Там факт смерти, тоже естественно после свидетельства медицинского учреждения, может удостоверить консул, консульское учреждение РФ в соответствующей стране.
- 2) **Время открытия наследства.** Тоже очень важное понятие, потому что после смерти устанавливается шестимесячный срок, когда наследники могут обратиться к нотариусу, заявиться, претендовать на наследство и принять это наследство либо отказаться от него. Соответственно, если человек умирает, то день его смерти считается временем открытия наследства, т.е. когда можно начинать процедуры в связи с наследованием имущества. Если гражданина признали умершим, когда о нем и его местонахождении долгое время нет никаких вестей, то время открытия наследства устанавливается по решению суда. Если лица умирают в один и тот же день, то они друг за другом не наследуют. Если одно лицо умерло утром, а второе под конец суток, то второе лицо не может заявлять о том, что оно является наследником, имеется в виду в течение этого дня до своей смерти и не может назначить на место себя других наследников. Существуют такие институты, я потом о них расскажу, когда дети умершего наследника могут наследовать за наследодателем, у которого открылось наследство, а наследник умер, не принял это наследство, до открытия этого наследства умер. Бывает это все очень редко, но для исключения таких коллизий установлено правило, что если родственники умерли в один и тот же день, то у каждого из этих умерших призываются отдельно свои наследники. Т.е. правила наследования определяются для каждого наследодателя отдельно. Одни наследники за другими не могут наследовать, кроме как по основаниям наследования за этим наследником, а не в силу того, что их наследодатель умер, с кем они может быть были ближе в родственных отношениях. Когда я буду рассказывать о наследовании по закону, поговорю об этом подробнее. Время открытия наследства определяется либо по решению суда, либо по дню смерти умершего.
- 3) **Место открытия наследства.** К какому нотариусу, в какое место бежать за наследством. Место открытия наследства определяется последним местом жительства наследодателя. Это

первый, самый общий вариант. Все это подтверждается справками из ЖЭКов, ДЭЗов, органов внутренних дел, справками о последнем месте жительства наследодателя. Если последнее место жительства неизвестно, то местом открытия наследства считается местонахождение недвижимого имущества, либо наиболее ценной части недвижимого имущества, которая принадлежала наследодателю. Если недвижимого имущества у него не было, то определяется по местонахождению движимого имущества либо наиболее ценной его части. Последний вариант, если не получается найти все предыдущие места, то это решается судом. В судах есть такое особое производство – об установлении фактов, которые имеют юридическое значение – это не иски. Например, по словам свидетелей, наследодателя последний раз видели там-то, определяется гос. нотариальная контора, которая будет вести это наследственное дело.

Порядок наследования. Существуют два основания наследования – два порядка наследования: наследование по закону и наследование по завещанию. Сейчас у нас завещание является приоритетным способом наследования. Наследование по закону действует в той части, где не сделано распоряжение имуществом по завещанию. Если завещана только часть имущества, то по закону распределяется только та часть, которая в завещании не содержится либо, если завещание признано недействительным. Завещание – это сделка. Например, если сделка не соответствует форме, тогда она может быть признана недействительной. Тогда в силу вступает порядок наследования по закону – определенные правила о распределении имущества между наследниками, если наследодатель не захотел распределить сам все свое имущество после своей смерти. Второе правило – действует принцип свободы завещания. Принцип свободы завещания означает, что в принципе никаких ограничений у наследодателя нет, в отношении того, кому, как, сколько завещать имущество. Он может вообще лишить всех своих наследников имущества и передать все в государственный архив, все отдать РФ, кто-то завещал компартии и т.д. Он может по-разному распределить между наследниками доли своего имущества, может юридическим лицам, может государству отдать, никаких ограничений нет. Единственное ограничение, которое устанавливает государство – это «обязательная» доля. Она касается определенного круга лиц, как правило – это нетрудоспособные дети наследодателя, несовершеннолетние дети наследодателя и иждивенцы наследодателя, они даже могут не состоять с ним в родственных связях, он может быть им отчимом или мачехой. Но если они были на иждивении наследодателя, то эти лица считаются претендующими на «обязательную» долю в любом случае, даже за счет уменьшения долей других наследников по завещанию. Эти лица наследуют наравне с очередью наследников по закону, и их доля исчисляется как половина той доли, которую они бы получили, если бы они призывались к наследованию по закону. Еще одно правило, если в завещании не указан размер тех долей, которые получают наследники по завещанию, то считается, что они получают имущество в равных долях по завещанию. Теперь важный вопрос. Раз завещание это односторонняя сделка, одностороннее волеизъявление, которая порождает права и обязанности после смерти наследодателя, то закон предусматривает определенные правила о форме этой сделки, о форме завещания. Если раньше это была категорически нотариальная форма, т.е. завещание, заверенное у нотариуса, то сейчас в этом вопросе есть некоторые послабления, потому что ситуации бывают разные, военных действий много, катастроф и т.д. У лица должна быть максимальная возможность в любой ситуации распорядиться своим имуществом на случай своей смерти.

Правила о форме завещания, т.е. когда завещание будет действительно.

Несоблюдение формы завещания влечет его недействительность автоматически. По общему правилу завещание осталось нотариальным. Т.е. любое лицо, которое хочет составить завещание приходит к нотариусу, в присутствии нотариуса все пишет, нотариус удостоверяет его подпись и таким образом будет составлено завещание. Сейчас по желанию наследодатель может пригласить с собой одного свидетеля, который вместе с нотариусом подписывает завещание, ему говорят все права, о тайне завещания и т.д. Это **нотариальная форма завещания.**

То, чего у нас раньше в законодательстве не было – это закрытое завещание. (По самым разным мотивам, как мы видим в импортных фильмах, собирается куча наследников, нотариус вскрывает конверт и объявляет, кому, что досталось от наследодателя, чтобы при его жизни никто ничего плохого в отношении него не совершал или по другим мотивам). У нас эту форму – **закрытое завещание** – тоже ввели. Суть сводится к следующему. Вы пишете от своей руки завещание, подписываете его, запечатываете в конверт, несете к нотариусу. И подписываете, и запечатываете в конверт, и приходите сдавать этот конверт к нотариусу в присутствии двух свидетелей. Свидетелями не могут быть близкие родственники, недееспособные, неграмотные лица и т.д. Нотариус кладет ваш конверт в свой конверт, и удостоверяет все это дело на своем конверте, свидетели расписываются, нотариус удостоверяет, что ему дано закрытое завещание. После смерти наследодателя нотариус в

присутствии двух свидетелей, не обязательно тех же самых, и пожелавших присутствовать при этом наследников, вскрывает ваше завещание, составляет протокол о том, что в присутствии двух свидетелей и других лиц конверт вскрыт, объявляет содержание завещания, подлинник оставляет себе для организации процедуры принятия наследства и копии раздает всем заинтересованным лицам, всем наследникам, которые пожелают их получить. В 2002 такую форму ввели.

Относительно формы завещания действуют все те удостоверения, которые приравниваются к нотариальным, о чем я уже говорил. Это удостоверения капитанов судов, которые ходят под российским флагом, начальников мест лишения свободы в отношении осужденных, главврачей больниц, где находятся на излечении будущий наследодатель, начальников геологических, геологоразведочных экспедиций и т.д. и т.п. Однако, существует правило, согласно которому вот таким образом удостоверенное завещание в любом случае потом должно быть направлено в органы юстиции, которым подчиняются наши нотариусы, грубо говоря, должно быть направлено нотариусу по месту жительства этого лица. Потому что всем распределением наследства заведуют только нотариальные конторы.

Есть определенный порядок для завещания вкладов в банке. Закон допускает отход от нотариальной формы и разрешает удостоверение завещания вкладов работникам банка. Т.е. вы приходите, делаете распоряжение по определенной форме, которая принята в банке относительно денежных средств, которые у вас на счетах находятся во вкладах. После этого работник банка удостоверяет ваше волеизъявление и оно, таким образом, хранится. И все это, во-первых, не исключает общего порядка, вы можете просто в общее завещание написать номера своих счетов, вкладов и пойти к нотариусу, это просто упрощенный порядок, и, во-вторых, все эти вклады, если не завещаны определенному лицу, то они включаются в общую наследственную массу. До 1993 года у нас была некоторая дискриминация наследников по родственному признаку, потому что вклады в сберегательном банке наследовали только родственники по прямой линии, это дети. Сейчас это имущество включается в общую массу, даже можно отступить от нотариальной формы.

Еще одна форма завещания – это завещание при чрезвычайных обстоятельствах. Коллизий сейчас много, поэтому такую форму предусмотрели. При чрезвычайных ситуациях, когда есть угроза жизни человеку, он может составить завещание в любой письменной форме, в присутствии двух свидетелей ими всеми подписывается завещание, удостоверяется ими, и, соответственно, если этот человек погиб тогда, то исполняется оно по решению суда, т.е. наследники или у кого завещание оказалось, наследник подает его в суд и суд подтверждает, что это действительно завещание. Если эти обстоятельства, угрожавшие жизни человека, исчезли, то это завещание действует только месяц. После этого утрачивает свою силу.

Хотели ввести еще устное завещание, но может быть из-за криминальной обстановки такую форму не ввели.

Наследование по закону. Первое, я уже сказал, наследование по закону действует только тогда, когда нет завещания. Если хоть часть имущества не попала в завещание, то оно в любом случае наследуется по правилам закона. По закону наследуют по принципу очередности. Закон устанавливает определенные очереди по степени и по линиям родства. Кстати, степень и линию родства тоже придумали в Римской империи. Степень родства – это на сколько поколений, рождений одно родственное лицо отстоит от другого, а линия означает, что люди происходят один от другого либо люди не происходят один от другого. Бабушка, дети, внуки – прямая линия. Если у бабушкиной сестры тоже есть дети, внуки, то это боковая линия родства. Бабушка и внук – вторая степень родства, бабушка и правнук – третья степень родства и т.д.

По закону наследуют имущество в порядке очередности. Очередей у нас сейчас 8. Восьмая очередь – это «вымороченное» имущество, которое достается государству - РФ.

Правило очередности. Следующая очередь наследует после предыдущей, когда у предыдущей очереди нет наследников, т.е. наследников нет как таковых, наследники все не приняли от наследства, отказались от наследства, лишены наследства, отстранены от наследства как недостойные и т.д. Следующая очередь попадает к наследованию, когда предыдущей очереди нет. Вся очередь наследует в равных долях, за исключением обязательных наследников или если лицо проживало вместе с наследодателем до смерти, то ему утварь домашняя достается.

Первую очередь составляют дети, переживший супруг и родители, но и не только эти лица по названию, но и усыновленные дети, усыновители, гражданские супруги и т.д. Существуют лица, в первой очереди внуки наследодателя и его потомки (правнуки и т.д.), они наследуют по праву представления. Пример, умирает дедушка, у него есть сын, супруга, внуки. Вот внуки и потомки к первой очереди не относятся, но если сын умирает до того, как открывается наследство, то за него его долю получают внуки и его потомки. Тоже самое происходит с женой. И в каждой очереди есть круг лиц, которые вместо умершего наследника призываются вместо него по принципу представления.

Сейчас это право представления назначается в каждой очереди. Вторая очередь – полнородные и неполнородные братья и сестры, бабушка и дедушка наследодателя. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер по правилу представления наследуют. Третья очередь – дяди и тети наследодателя, а дети дяди и тети наследуют по правилу представления. Четвертая очередь – это прадедушки и прабабушки наследодателя. Пятая очередь – это двоюродные внуки и внучки и двоюродные дедушки и бабушки. Шестая очередь – это двоюродные правнуки и правнучки, двоюродные племянники и племянницы, двоюродные дяди и тети. Седьмая очередь – пасынки, падчерица, отчим, мачеха наследодателя. Восьмая очередь – РФ.

Лекция 8

Продолжение изучения имущественных прав.

Сегодня об исключительных правах – правах на результаты интеллектуальной деятельности.

Весь институт интеллектуальной собственности включает в себя три вида прав: 1) авторское право и смежные права (в том числе права на программы для ЭВМ, базы данных и закон топологии интегральных микросхем); 2) патентное право (включает в себя защиту прав на изобретения, промышленный образец и полезную модель); 3) средство индивидуализации продукции, работ, услуг и т.д. (товарные знаки, место производства и т.д.).

Не следует путать объект исключительных прав, которым является идеальный объект: мысль, результат творчества, и тот материальный носитель на который он (результат) помещен. На материальный носитель применяются обычные права собственности, как на любую материальную вещь. То есть переход носителя с вашими гениальными носителями еще совсем не значит переход интеллектуальных прав.

Право устанавливает некий критерий охраноспособности объектов – результатов интеллектуальной деятельности человека. Все интеллектуальные права обладают материальной ценностью (т.е. могут например продаваться). Право создает для всех объектов интеллектуальной деятельности определенный правовой режим (совокупность норм и обязанностей). В этот режим включается:

1) Признание авторства (для произведений науки, искусства, литературы, программы для ЭВМ). Возникновение права авторства не зависит от чьих других действий, но как правило для интеллектуальной собственности устанавливается два режима: когда регистрируются ваши права и когда возникают ваши права сами по себе.

2) Для того чтобы признать авторство требуется регистрация объекта (касается в основном промышленной собственности) – это различные права изобретателей на патенты, права на изобретения и промышленные образцы.

3) Какие имущественные и личные неимущественные права имеют авторы на созданные произведения и каким способом эти права защищаются.

Коротко говоря наше законодательство устанавливает монополию автора на созданное им произведение, результат его интеллектуального творчества.

Сегодня поговорим об авторском праве. В самом общем смысле оно регулирует отношение по признанию прав авторства, по охране произведений науки литературы и искусства через установление режима использования этих объектов, наделение авторов имущественными и личными неимущественными какими-то правами и защита этих прав.

Теперь о главных критериях охраноспособности объекта именно в авторском праве. Во-первых, для того чтобы получить правовую защиту (а автор соответствующие права) это (объекты) должны быть произведениями науки, литературы и искусства. Второй критерий – они должны быть результатом творческой деятельности. Третье – произведение должно существовать в объективной форме. Эти три критерия в законе обозначены. Причем что интересно, для закона абсолютно не важно имеется ли в данном произведении хоть какая-нибудь нужность для народа, а так же помимо произведения целиком государство охраняет также отдельные его части (как-то например главы). Авторское право не связано с обнародованием произведения (написал гениальную книгу, спрятал в стол, а право-то все равно есть). Объектами авторского права являются не только первоначально созданные произведения, но и их различные переводы, переработки, аранжировки и т.д. Так же объектами авторского права являются составные объекты (базы данных, энциклопедии и т.п.). Круг объектов интеллектуального творчества которые никогда не могут быть объектами авторского права, могут всем критериям отвечать но в тоже время не являться. Например официальные документы, государственные символы, объекты народного творчества, сообщения о событиях которые носят информационный характер. А вот сборник официальных документов с предисловием уже является объектом авторского права. Кроме того не защищаются авторским правом различные методы, способы, концепции и все тому подобное.

Кто может иметь права авторства: сами авторы, их правопреемники после их смерти и как ни странно работодатели (т.к. многие произведения просто заказываются компаниями и фирмами). Замечание: авторское право состоит из нескольких правомочий, т.е. другими словами нескольких прав поменьше. Поэтому в случае с работодателем, хотя многие составляющие авторского права (использование в частности) переходят работодателю, но автором произведения компания все-таки не становится.

Итак создатели, правопреемники и работодатели. Презумпция авторства – то что автор, это лицо указанное в произведении. Чтобы доказать, что лицо не является автором надо доказать обратное. Существует также возможность создания произведения несколькими авторами. Соавторство с точки зрения права бывает раздельное и нераздельное (например творчество Ильфа и Петрова, все писали вместе, а не поглавам). Примером раздельного произведения может быть опера, в которой один человек писал текст, а другой музыку. Между нераздельными соавторами по закону возможно соглашение о порядке использования их общего произведения, что они с ним будут делать. Соавторство также влияет на сроки, в течении которых право авторства будет охраняться после смерти соавтора (последнего).

Как уже говорили есть служебные произведения, т.е. выполняемые по найму. Особенностью этих произведений является то, что автор имеет на эти произведения личные неимущественные права (право на имя, право на авторства этого произведения и т.д.). Но все исключительные права по использованию этого произведения принадлежат работодателю. И работодатель может по закону указывать что с этим произведением делать. В нашем праве признается передача авторских прав (исключительных) по авторскому договору.

Теперь конкретнее о правах составляющих авторское право: имущественные права и личные неимущественные. Личными неимущественными правами автора является право на имя (т.е. право автора именовать свое произведение под своим именем или псевдонимом), собственно право авторства (т.е. признаваться автором этого произведения), право на обнародование (т.е. в любой форме в любое время можно народу донести свое творчество), право на защиту своей деловой репутации (против искажения текста и все другие посягательства на произведение)(это право могут защищать наследники). Личные неимущественные права за исключением права обнародования подлежат защите бессрочно. Именно защите, а не использованию. Имущественное право – право на использование произведения (публикование, издательство, копирование и т.д.), включает также право на вознаграждение от использования его произведения. Никакие третьи лица не могут использовать произведение без предварительного разрешения автора.

Не запрещено у нас использование произведений и его частей в целях учебного характера. Не считается также нарушением авторского права воспроизведение ранее опубликованных газетных статей. Не считается нарушение авторских прав репродуцирование (факсовая копия, ксероксная копия) в личных целях, без желания получения выгоды. Не нарушение и использование произведений, расположенных в местах открытого доступа (например, показ произведений в репортаже о выставке). Не будет нарушением публичное воспроизведение во время официальных церемоний (например на похоронах), и цитирование произведений в судебных целях.

Авторское право имеет определенный срок действия: у нас и еще много где исчисляется сроком жизни автора и 50 лет после его смерти. Если же писали под псевдонимом, то 50 лет после первого обнародования произведения при жизни. Если было впервые опубликовано после смерти да еще и под псевдонимом то имущественные права автора не охраняются наследниками. Охраняют права автора его наследники, определенные по закону или по завещанию. По истечении срока есть специальный государственный орган который затем будет защищать только личные неимущественные права. После этого произведение науки, литературы, искусства становится, как говорится, общественным достоянием. Это означает что любой человек может бесплатно пользоваться этими произведениями, не нарушая личные неимущественные права (опять же за исключением права на обнародование, это уже можно).

Теперь отдельно немного о программах для ЭВМ, базах данных и топологиях интегральных микросхем. Все эти объекты как уже говорилось охраняются авторским правом. Права все те же, что и уже были указаны. Однако есть еще право зарегистрировать эти объекты и получать на них свидетельство в специальной организации («Российское агентство по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологиях интегральных микросхем»). И есть еще особенности в использовании по договору этих объектов: 1) лицо получающее программу, может ее технически изменять подстраивая под свои технические возможности; 2) свободная перепродажа экземпляра программы может осуществляться с согласия автора.

Смежные права – права производные, но все же связаны с правами автора. Это права исполнителей, производителей фонограмм и организаторов эфирного и кабельного вещания (по сути все телевидение). Эти права возникают без всякой регистрации, обозначаются буквой R в квадратике. Исполнитель имеет право на имя произведения (?). Неимущественные права исполнителей также является на защиту чести и достоинства. Производители фонограмм имеют те же права. А организаторы эфирного и кабельного вещания имеют некоторые вариации, но эти права связаны со спецификой предоставления произведения.

Что касается защиты этих прав. Незаконные копии произведения называются контрафактными экземплярами. Права автора защищаются тремя отраслями законодательства. В частности гражданское право – требование возмещения убытка, как правило: требование либо дохода у распространяющего контрафактные образцы лица, либо выбранной компенсации. В особо запущенных случаях в силу вступает уголовный кодекс. А иногда административное кодекс, для него нужно следующие три условия: 1) экземпляр должен быть контрафактный (т.е. полученный без согласия автора), 2) на нем должна быть маркировка обозначения авторских прав, которая вводит в заблуждение относительно производителя этой продукции, 3) либо на этой маркировке уничтожен или изменен знак авторского права (значек копирайт).

Лекция 9

Продолжаем про интеллектуальную собственность. Сегодня о промышленной собственности, говоря юридическими терминами – о патентном праве. (Речь идет об исключительных правах.)

Все технические решения в принципе повторимы различными людьми, даже независимо. В связи с этим возникают вопросы, кому же принадлежат права на определенное техническое решение? Логично, что права признаются за тем, кто создал это техническое решение раньше. Признаки объекта, которыми он должен обладать чтобы он мог быть объектом патентного права такие же как и в авторском праве (об этом смотри в предыдущей лекции). В патентном праве добавляется правило о порядке определения приоритета (т.е. кто первый придумал). Следовательно чтобы получить патент нужно определить новизну созданного технического решения.

У нас патентным правом охраняются три объекта: 1) изобретения, 2) полезная модель, 3) промышленный образец. Патентное право регулируется в принципе гражданским кодексом, патентным законом, Парижской конвенцией об охране права собственности и Европейской патентной конвенцией.

Теперь об исключительных признаках объектов которые получают защиту и охраняются права их авторов:

1) Изобретение. Должно быть три признака: новизна, изобретение должно иметь изобретательный уровень и оно должно быть промышленно применимо. Новизна предполагает, что из современного уровня техники эта вещь неизвестна, т.е. информации о ней нет. Приоритет отсчитывается от даты подачи заявки на регистрацию патентного права. Новизна является абсолютной, мировой. Второй признак – изобретательский уровень. Предполагает, что ваше конструкторское решение для специалиста явно не следует из существующего уровня знаний и техники. Третье – промышленное применение, т.е. изобретение должно быть доведено до такого уровня, что оно могло бы быть использовано. Никогда нельзя получить патент на различные теории, математические методы, выведенные породы и виды животных (вот ведь как), алгоритмы, организации управления и т.п. Так же нельзя запатентовать изобретение если оно противоречит нормам гуманности, морали и тому подобным вещам (это ограничение относится также и к другим объектам).

2) Полезная модель. Законопределяет полезную модель как конструктивное исполнение средств производства а также предметов потребления или их отдельных составных частей. Т.е. если изобретение это именно новое техническое решение, то в качестве полезной модели выступают лишь конструктивные решения. У полезной модели присутствуют только два признака: новизна и промышленная применимость.

3) Промышленный образец. Это определенный дизайн изделия, художественно-конструкторское решение изделия, которое определяет его внешний вид (например, внешние виды машин). Признак новизны и промышленной применимости относятся и к промышленному образцу, но у него есть еще один признак – оригинальность. Под оригинальностью в праве понимается то, что говоря русским языком нельзя копировать чужое. Оригинальность предполагает собственное творческое решение какой-либо задачи. Промышленный образец предполагает многократное повторение, а то иначе он никому не нужен. Никогда не стать промышленным образцом например изделиям из сыпучих, текучих и газообразных материалов, крупным техническим сооружениям (т.к. сложно повторить) и т.п.

У нас на первые два объекта (изобретение и полезную модель) предусмотрена выдача патентов в Роспатенте, а на промышленный образец у нас выдается свидетельство.

Лицо указанное в патенте не обязательно является автором, у автора свои пожизненные права о которых смотри выше (настолько выше, что аж в другой лекции).

Правообладателем на эти объекты интеллектуальной собственности могут быть физические лица авторы (в том числе иностранцы), патентообладатели, а также все другие лица, включая государство. У нас некоторые заявки отсеиваются, т.к. являются гос тайной. У нас есть федеральный фонд изобретений, ему в принципе можно продать свой патент. Вы остаетесь автором, а патентообладателем становится государство.

Также как и в авторском праве в патентном праве существуют служебные объекты промышленной собственности. Т.е. объекты промышленной собственности которые создаются по заказу работодателя наемными рабочими. Отношения строятся примерно как с авторами. Правила отношений таковы: к работодателю переходят права на получения патента (если обратное не предусмотрено договором или если работодатель два месяца не реагирует на то, что вы сделали что-то хорошее). Но даже если патент зарегистрирован на ваше имя, работодатель все равно имеет право использовать изобретение, промышленный образец или полезную модель.

Теперь о регистрации. Происходит это дело в Роспатенте. Как уже говорили имя человека на кого выписан патент и автор совсем не обязательно одно и то же лицо. По нашему законодательству патент выдается на 20 лет (+5 лет по дополнительному требованию). Предполагается, что через 25 лет наука шагнет достаточно далеко и патент уже будет не нужен. Свидетельств на полезную модель выдается всего на 5 лет, т.к. такое дело как дизайн крайне не долговечен.

Процедура получения патента. Изобрели что-то и отправляете заявку в патентное ведомство. Либо самостоятельно, либо через патентного поверенного (как правило именно через него). Он во всех деталях знает как надо оформлять бумаги и как все описывать. После приема Роспатентом заявки проводится экспертиза новизны. Если все нормально вам выдается свидетельство или патент и ваш объект вносится в реестр. Вы становитесь правообладателем на новый объект интеллектуальной промышленной собственности.

Теперь о правах лиц по патентному праву. Первое - автор остается автором независимо от патента. У автора есть право на получение патента и в связи со служебными произведениями право на вознаграждение автора, не являющегося патентообладателем. Патент у нас может передаваться, уступаться, в том числе продаваться государству или другим лицам. Права на использование могут передаваться по лицензиям (лицензионным

договорам). Все подобные переходы должны регистрироваться в Роспатенте. Есть одно интересное право: право преждепользования. Т.е. одно лицо что-то создало, подало заявку на получение патента, но вдруг выясняется что таким техническим решением уже кто-то пользуется (хотя и не зарегистрировал), то это лицо (которое уже пользуется) получает право совершенно безвозмездно продолжает пользоваться подобное техническое решение. Одно маленькое ограничение – может продолжать пользоваться без расширения объема пользования. Т.е. передать техническое решение третьему лицу можно лишь все производство.

Еще одна особенность от авторского права: все объекты промышленной собственности имеют промышленную применимость и в принципе предназначены для использования. Есть такая вещь как принудительная лицензия (для стимуляции развития новых технологий). Что это значит: если вы как обладатель патента на какой-либо объект не используете его в течении определенных сроков и вдруг находитесь лицо которое хочет это использовать и доказывает что вы не пользуетесь, то оно (лицо) может обратиться в патентное бюро с требованием, чтобы ему выдали эту самую принудительную лицензию.

Что касается защиты прав. У нас вся эта защита делится на две части: первая если вдруг вам необосновано отказали в получении патента, и вторая когда нарушаются ваши исключительные права на использование объекта. Второй случай во многом схож с нарушением авторского права. В первой части к сожалению есть только административный порядок разрешения споров (некая специальная апелляционная палата в патентном агенстве). Судебного порядка защиты права на получения патента. Есть другой случай – когда ваш патент признается недействительным, полностью или в части. Напрмиер в заявке содержится неверная информация об изобретении или в патенте неверное описание образца. Тогда высшая апелляционная палата принимает определенное решение и оно является окончательным.

Коротко о средствах индивидуализации. Первый объект – это фирменное наименование (он нем уже говорили в лекции про юридических лиц). Второй объект – товарные знаки. Они тоже объекты исключительных прав на их использование. Это разные обозначения, символы и прочее, что позволяет индивидуализировать товары и услуги одного производителя от товаров и услуг другого производителя. У нас существует закон о товарных знаках, знаках обслуживания и наименовании мест происхождения товара. Товарные знаки отдельно регистрируются в патентном бюро. Свидетельство выдается на 10 лет, но продлевать можно без ограничений до бесконечности. Товарный знак может передаваться и продаваться. Третий объект – наименование места происхождения товара. Человеческим языком это наименование какого-либо географического объекта, которое используется для обозначения товара, свойства которого зависят от определенных природных, исторических или иных свойств места происхождения (например Боржоми). Правообладателем является любой производитель на данной территории.

Лекция 10

Сегодня поговорим о трудовом праве, о трудовом кодексе, о трудовых отношениях.

Изначально трудовое право рассматривалось как часть гражданского права имущественного оборота. Еще до революции так было. И считалось, что трудовые отношения такие же имущественные отношения, только человек в данном случае продает не товар, а свою способность к труду, о чем писал Карл Маркс и др. Но с юридической точки зрения у трудовых отношений есть такая специфика, которая потребовала того, чтобы эти отношения регулировались отдельно. Потому что их по модели общего имущественного гражданского договора, о котором я вам рассказывал как о гражданском праве, регулировать очень сложно, как я уже сказал, в силу их большой специфики. Эту специфику я постараюсь показать.

То, что роднит трудовые отношения с имущественными отношениями - это то, что отношения эти возникают на основе соглашения. Это соглашение между работником и работодателем. На этом, пожалуй, все сходства, по большому счету, заканчиваются. Трудового договора и договора, который мы имеем в гражданском праве, например договор о подрядах, договор об оказании услуг каких-то одним лицом другому и т.д.

1) Первое отличие состоит в том, что трудовой договор требует обязательного личного участия работника. Вы не можете выдать кому-то доверенность и сказать, вот сходи по доверенности за меня на работу, работай там, а я потом с тобой зарплатой поделюсь. Это всегда личное участие, тогда как, например, если вы подрядились какую-то работу выполнить по договору подряда, который регулируется гражданским правом, эта работа может выполняться другим лицом, вы можете кого-то еще нанять для выполнения своей работы, в помощь и т.д. Поэтому трудовое право требует личное участие наемного работника.

2) Следующее отличие. Согласно трудовому договору, работник выполняет *трудовую функцию*. Под трудовой функцией подразумевается выполнение определенной работы по специальности, квалификации или на определенной должности. И дальше, когда я буду говорить о трудовой функции, (с ней связаны очень многие вещи – перевод на другую работу, прекращение трудового договора) я буду подразумевать именно это – выполнение работы по определенной специальности, квалификации или на определенной должности. Работа, естественно, выполняется за определенную плату, которая регулируется трудовым кодексом, различными другими документами. Правила выдачи, выплаты трудовой платы существенно отличаются от того, что есть в гражданском праве, как вознаграждение за услуги, работы и т.д.

3) Следующее отличие трудового договора от имущественного договора. Работник подчиняется внутреннему трудовому распорядку, т.е. тем правилам работы, которые устанавливаются работодателем. При том же договоре о подряде, договоре об оказании услуг, вы можете свою работу выполнять, когда хотите, вы сами определяете, когда ее будете делать, (хоть ночью приходите, если вам разрешат, и выполняйте работу подрядчика). Здесь работник подчинен внутреннему трудовому распорядку, который накладывает на него определенные обязанности и предоставляет определенные права.

4) Следующее отличие. Специфика трудового договора состоит в том, что работодатель – одна из сторон трудового договора, она обеспечивает работнику условия труда. Если тот же подрядчик приходит на работу со своими инструментами или с другими своими средствами производства, то здесь рабочее место, весь инструментарий и все средства труда предоставляет работодатель – одна из сторон договора и обеспечивает работнику определенные условия труда, которые предусмотрены законодательными актами, трудовым кодексом и трудовым договором с работником.

Это все, что касается специфики выделения трудового права как отрасли, права, законодательства в отдельные законы, отдельную отрасль, которая регулирует наемный труд работников.

У нас в РФ все это трудовое законодательство регулируется на уровне федерации и может быть в виде каких-то местных трудовых кодексов, местных обычаев и т.д. и т.п. Распространяется это трудовое законодательство на все формы собственности, на все организации, государственные учреждения, частные компании, АО, ООО, также на всех лиц-предпринимателей, которые используют наемный труд граждан предпринимателей без образования юридического лица, и распространяется даже на граждан не предпринимателей, которым разрешено в целях ведения личного хозяйства использовать труд по найму. Например, найм домработницы или садовника и т.п., единственное ограничение то, что все эти люди используют наемный труд только в личном хозяйстве, в личных целях, не связанных с предпринимательской деятельностью. На всех на них в полной мере будет распространяться трудовое законодательство, никаких исключений из этого не существует.

Есть определенная категория лиц, на которых трудовое законодательство не распространяется. В качестве примера в трудовом кодексе приводятся военнослужащие, члены советов директоров различных коммерческих организаций. Перечень этот не закрыт и в соответствии с различными законами могут добавляться те категории лиц, на которых трудовое законодательство не будет распространяться. Ну понятно, что военнослужащие подчиняются военному уставу прежде всего, потом уже ГЗОРУ и т.д.

Правоспособность и дееспособность. Общее в трудовом праве возникает в 16 лет – возникает одновременно и правоспособность, т.е. возможность иметь трудовые права и нести обязанности, и дееспособность, т.е. самостоятельно выполнять эту трудовую функцию. Может возникнуть и раньше. У нас предусмотрено еще 2 категории лиц, для которых эта правосубъектность (правоспособность и дееспособность) может возникнуть раньше. Первая – это лица, которые получили общеобязательное образование, оставили затем образовательное учреждение и начали трудовую деятельность, для таких лиц правосубъектность возникает с 15 лет, они могут приступить к выполнению трудовых обязанностей и быть стороной в трудовом договоре. Вторая категория лиц – это лица, которые обучаются в общеобразовательных учреждениях и с согласия своих родителей,

опекунов, попечителей, они могут заключать трудовой договор и выполнять определенную трудовую функцию, работу по найму.

Стороны в трудовых отношениях, в трудовом договоре. Я уже практически всех назвал. Это работодатели, которыми могут быть юридические лица, это могут быть граждане предприниматели, использующие наемный труд и это могут быть просто граждане, использующие наемный труд в целях ведения личного хозяйства, не связанных с предпринимательской деятельностью. Работниками, в силу того, что трудовая функция выполняется лично, являются только физические лица, достигшие определенного возраста, имеющие определенную право- и дееспособность.

Трудовой кодекс регулирует непосредственно трудовые отношения, т.е. выполнение работником трудовой функции. И в трудовом кодексе регулируются отношения, которые связаны непосредственно с выполнением этой трудовой функции. Они тоже все урегулированы в ТК РФ. Я потом скажу подробнее о документах, которые регулируют трудовые отношения. Сейчас о ТК. Это отношения связанные с участием работников в профсоюзных организациях, заключение различных коллективных договоров, связанные с обучением работников у работодателя или за счет работодателя, связанные с повышением квалификации, переподготовкой и т.д. Все эти вопросы, связанные с предоставлением каких-то отпусков учебных и т.д. регулируются трудовым кодексом.

В РФ 31 декабря 2001 года принят новый ТК и действует по сей день. Кроме ТК источниками трудового права (источники трудового права – это документы, где содержатся нормы трудового права) могут являться постановления правительства и различных министерств. У нас есть инспекция труда, Рострудинспекция, министерство труда и социального развития, которая выпускает массу, множество различных нормативных актов, которые регулируют трудовые отношения (правила исчисления средних заработков, пенсии, правила исчисления отпусков, трудового стажа и т.д. и т.п.), таких документов масса. Кто хочет подробнее с ними ознакомиться, то может посмотреть сайт Министерства труда и социального развития.

Следующими источниками более низкими «по рангу» являются коллективные договоры и соглашения. Они существуют во многих странах, у нас тоже в последней редакции ТК предусмотрены. Во-первых, это трехсторонние соглашения, которые заключаются между представителями работодателей, профсоюзами, как правило, и правительством, либо федеральным, либо администрациями субъектов федерации. Они бывают общие для всей страны, бывают отраслевые, межотраслевые соглашения. В 90-е годы были распространены различные соглашения, (даже по телевизору часто показывали) когда в профсоюзные работники, работодатели встречаются с правительством и заключают такие соглашения, они определяют для данной отрасли и для данной территории, для региона определенные вопросы, которые имеют отношение к регулированию трудовых отношений. Т.е. уровень зарплат, занятость и т.д. и т.п. На каждом предприятии, если работники выступили с такой инициативой или выступали ранее, может на этом предприятии, где вы будете осуществлять трудовую деятельность, существовали и существуют коллективные договоры. Коллективные договоры – это договоры, которые заключаются представителями работников или профсоюзами, если они есть на данном предприятии, и администрацией данного конкретного предприятия. Они могут содержать определенные условия, имеющие отношение к регулированию трудовых отношений – увеличению продолжительности отпуска, улучшению условий труда, минимальной зарплаты или порядок ее выплаты, различных премий и т.д. Эти коллективные договоры на многих предприятиях есть в настоящее время, споры из них возникают. Если у вас заключен с администрацией индивидуальный трудовой договор, то не плохо бы коллективный тоже посмотреть, потому что бывают условия, которые улучшают ваше положение по сравнению с вашим индивидуальным договором, и, кстати говоря, распространяется полностью на ваш индивидуальный трудовой договор с работодателем.

Самый нижний уровень – это не источник права – это ваш индивидуальный трудовой договор, который регулирует ваши отношения, выполнения вами трудовой функции на данном конкретном предприятии, в данной конкретной организации, содержит определенные условия.

Принципом во всей этой иерархии нормативных актов и вашего индивидуального трудового договора является то, что все акты трудового права, которые содержат самые различные документы, в том числе коллективные договоры на предприятиях, они могут только улучшать положение работников, по сравнению с трудовым кодексом. Если какое-то положение коллективного трудового договора, постановление министерства, любой другой нормативный акт, ваш индивидуальный трудовой договор ухудшает условия по сравнению с ТК, то все эти положения не применяются. А вместо этого применяются правила трудового кодекса, потому что с того момента, когда вы заключили свой индивидуальный трудовой договор с работодателем или, что равносильно этому, были допущены к работе на основании приказа, с этого момента на вас распространяются все условия (не только те которые указаны в договоре с вашим работодателем), все нормы трудового кодекса, коллективного трудового договора и т.д., всех тех документов, которые приняты по вопросам регулирования трудовых отношений. А не только те условия, которые изложены непосредственно в вашем договоре. Сейчас распространена практика такая, что договор с работником, как единый документ не составляют, хотя по кодексу работодатель обязан это делать. И он фактически на основании вашего заявления и приказа вас допускает к работе, следуя законодательству. И вроде как договора не существует. Но с момента допущения между вами и вашим работодателем на самом деле существует трудовой договор ваш индивидуальный, просто все ваши отношения регулируются не тем, что изложено на бумаге и называется договором, а регулируется всеми нормами ТК, коллективного трудового договора, если он существует. Другими актами трудового права. Это я думаю понятно, да? Регулирует ваши отношения с работодателем не только то, что написано в вашем индивидуальном трудовом договоре, но также в других документах. Они полностью распространяются на ваши трудовые отношения.

ТК относит определенные условия трудового договора к так называемым *существенным* условиям. Следствием отсутствия в вашем индивидуальном трудовом договоре этих условий является то, что такой договор является незаключенным с работодателем.

Перечислю вам эти существенные условия.

- 1) В вашем трудовом договоре должно быть определено место работы, включая то структурное подразделение, отдел, департамент и т.д., где вы будете трудиться.
- 2) Должна быть определена трудовая функция, т.е. выполнение работы по определенной специальности, квалификации, должности.
- 3) Должна быть определена дата начала работы.
- 4) Должна быть определена система заработной платы и ее размер.
- 5) Если работа с вредными и опасными условиями для здоровья, то должны быть определены условия такого труда. Т.е. как эта конкретная опасная, вредная работа будет выполняться, чтобы ваше здоровье сохранить.
- 6) Виды и условия социального страхования работника: медицинская страховка, сюда же входят страховка жизни, здоровья и т.д.).

Перечень этих условий небольшой, но при отсутствии этих существенных условий в вашем трудовом договоре с работодателем, он не будет считаться заключенным, не будет считаться, что вы заключили трудовой договор с работодателем и можете выполнять работу.

Далее, когда вы должны приступать к работе или когда договор вступает в силу? По общему правилу со дня его подписания, если в самом договоре не сказано иное. Вы можете определить любую дату, которая будет обозначена в договоре. Если ее нет, то вы считаете, что с того дня, когда вы подписали трудовой договор, он вступает для вас и работодателя в силу. Вы обязаны приступить к работе, а работодатель обязан начать начислять заработную плату и т.д. Другой вариант, когда такой договор не подписывается в виде единого документа с работником. Датой начала работы, датой вступления договора в силу считается дата, когда вас фактически допустили к работе с ведома работодателя. Т.е., как правило, это и происходит, вы пишете заявление о приеме на работу, работодатель на основании вашего заявления и представленных документов выпускает приказ о приеме вас на работу, и вы в определенный день выходите на работу. С того дня, когда вас допустили на ваше рабочее место с ведома работодателя считается днем вступления вашего трудового договора в силу. А это очень важно, потому что с этого дня начинается начисляться заработная плата, можете начать отсчитывать то время, когда вы можете взять отпуск и т.д. и т.п. Правда, на практике это очень часто не делается, но после такого фактического допущения вас к работе в течение трех дней работодатель обязан подписать, заключить с вами трудовой договор, единую бумажку, где стоят ваши подписи. Наша Рострудинспекция пытается это проверять (пенсионные фонды и т.д.), но, как правило, этого не существует. Но вы должны понимать, что это не означает отсутствие между вами и работодателем трудового договора, т.е. если нет этой бумажки, подписанной обеими сторонами.

О сроке трудового договора. Наше трудовое законодательство предусматривает заключение двух видов трудовых договоров касаясь срока. Это договор на неопределенный срок (каковых большинство) и срочный трудовой договор, но этот определенный максимальный срок не может превышать 5 лет по законодательству. Если в вашем трудовом договоре никакой срок не указан, то считается, что заключен договор на неопределенный срок, т.е. существует *презумция*, т.е. в предположении того, что срока нет, то он считается заключенным на неопределенный срок. Если с вами заключается срочный трудовой договор, то необходимо в этом же договоре указывать причину (это обязательное требование закона), по которой вы с работодателем, или работодатель вам ее навязал, или вы сами согласились заключить срочный трудовой договор, но его срок не может превышать пяти лет.

Весь порядок, если кто уже выполнял трудовые обязанности, то они знают, издается приказ работодателем, объявляется этот приказ вам под расписку (тоже требование закона) и с этого момента вы приступаете к работе. Есть еще различные требования при приеме на работу, это как бы общий порядок. Есть различные требования для разных категорий лиц. Например, лица до 18 лет, которые поступают на работу, обязаны проходить медицинский осмотр в обязательном порядке. Работодатель обязан вас ознакомить с теми локальными документами (коллективным договором, правилами внутреннего трудового распорядка), которые на данном предприятии действуют.

Может быть установлен испытательный срок для проверки вашей квалификации по выполняемой работе, по выполняемой трудовой функции или по предоставленной вам должности. По новому трудовому законодательству этот срок устанавливается только с согласия работника. Он не может превышать 3 месяцев. За три дня до его истечения работодатель обязан письменно предупредить либо о вашем увольнении, либо о том, что вы будете продолжать работу по данной специальности, квалификации, на этой должности, продолжите выполнять определенную трудовую функцию. О тех документах, которые при приеме на работу устанавливаются, вы наверно хорошо знаете, это у нас обязательно предоставление паспорта, трудовой книжки, свидетельства о пенсионном страховании и для лиц, которые военнообязанные либо подлежат призыву в вооруженные силы необходимо представить книжку воинского учета, могут потребовать диплом об образовании, если от вас требуют каких-то специальных познаний. В принципе этот перечень исчерпывающий, кроме этих документов никаких других документов по закону и по постановлениям нашего правительства для приема на работу не требуется.

Рассаживайтесь, друзья мои, у нас не так много времени, а кодекс трудовой очень длинный.

До перерыва мы говорили о заключении трудового договора, определенном порядке трудового договора, как вступать в эти отношения, какие требования в этом отношении изложены в законодательстве, условия заключения и как договор возникает. Из курса гражданского права на прошлых лекциях вам известно, что у любого договора есть еще как минимум две стадии – его изменение и его прекращение трудового договора. Вот об этом мы постараемся сейчас поговорить и разобраться.

Что касается изменения трудового договора. В качестве общего правила, то, что достигается соглашением, то соглашением и расторгается. Изменяться трудовой договор, также как и любое другое соглашение может по согласию сторон – работника и работодателя. Это общее правило, его никто не отменял. Я думаю, оно будет всегда действовать. Какие случаи изменения (они тоже вносят определенную специфику в трудовое право) еще законодательством предусмотрены:

1) перевод работника на другую постоянную работу в той же организации, т.е. изменение этой самой трудовой функции, другая должность, другая квалификация, другая специальность, либо изменение существенных условий договора, тех существенных условий труда, о которых я вам говорил, когда договор не будет считаться заключенным.

2) Перевод к другому работодателю и перевод в другую местность хотя бы и вместе с работодателем. Все эти случаи изменения трудового договора требуют обязательного согласия работника и, кроме того, при переводе к другому работодателю требуется еще и согласие этого другого работодателя. В случае, если работник не соглашается с переводом, (а под переводом подразумеваются 3 этих ситуации) то договор с этим работником прекращается. Есть специально предусмотренные основания для прекращения трудового договора, если работник отказался от перевода.

3) Перемещение работника (не путать с переводом) возможно на другое рабочее место (сидели в одном углу за компьютером, потом вам сказали, будете работать в другом углу за компьютером или в соседней комнате) в пределах одной организации с соответствующими условиями труда по вашему трудовому договору.

4) Перемещение в другое структурное подразделение в той же местности. (Работал сначала юрист в договорном отделе, потом его перевели в исковой отдел) Специальность, квалификация, должность – ничего не изменилось. Изменилось подразделение, то, где он выполняет свою трудовую функцию, из одного отдела в другой.

5) Перемещение на другое средство производства, аппаратуру, агрегаты и др.

3-й, 4-й, 5-й варианты изменения работодатель может совершить самостоятельно без согласия работника. Но при условии, что сохраняется трудовая функция работника и существенные условия договора, о которых я вам говорил, это единственное ограничение. В остальных случаях работодатель волен переместить вас в рамках одной организации.

Следующее изменение трудового договора, которое может быть (правила все жесткие, по сравнению с гражданским правом, поэтому их желательно знать) – это изменение существенных условий, оно может происходить, если у работника та же трудовая функция (работа по той же специальности, квалификации, должности), если такое существенное изменение условий обусловлено производственной необходимостью, под которой понимается изменение различных технологических, организационных режимов работы на этом предприятии. Понятия эти оценочные, поэтому к каждой ситуации надо подходить по-разному, но те условия, которые следуют из закона, я назвал.

О существенном изменении условий трудового договора работники предупреждаются за 2 месяца в письменном виде. Если в этом случае работник не соглашается на существенное изменение условий трудового договора, то вначале не сразу следует увольнение работника, вначале следует предложение другой работы в той же организации, на том же предприятии. Если от этой другой работы, работник отказался, которая соответствует его трудовой функции, то тогда работодатель вправе уволить работника, не согласившегося на существенное изменение условий труда.

Следующее существенное изменение трудового договора, которое может быть, это временный перевод работника. Здесь конкретных условий, критериев этого нету. Закон устанавливает, что в случае, во-первых, при производственной необходимости вас временно могут перевести на другую работу, которая вашим трудовым договором не предусмотрена, во-вторых, это когда вас могут перевести на другую работу в целях замещения отсутствующего работника. Вы были старшим бухгалтером, а потом вас перевели на должность кассира, потому что кассир болен, отсутствует – это не ваша трудовая функция, не ваш трудовой договор, меньше заработная плата и пр., законодательство предусматривает работодателю перевести вас временно на другую работу. Существует ограничение на такой временный перевод – один месяц, не более одного месяца, при условии производственной необходимости, не более одного месяца в календарном году при условии замещения отсутствующего работника. И, соответственно, заработная плата должна выплачиваться не менее того среднего заработка, который вы имели, выполняя свою трудовую функцию. В этом примере, если вас переводят на нижеоплачиваемую работу для замещения отсутствующего работника, то вам все равно должны выплачивать ту заработную плату, которую вы имели, выполняя свою трудовую функцию по своему трудовому договору.

Случаи, когда работодатель может отстранить вас от работы. (Я думаю, что даже без изучения закона, вы все представляете, что это такое). Это случай, когда работодателю предусмотрены права отстранить

работника при наступлении определенных обстоятельств. Во-первых, это состояния алкогольного, наркотического опьянения. Во-вторых, (перечень не закрыт, это я просто привожу примеры) при не прохождении обязательного медицинского освидетельствования, например, водитель автобуса проходит каждый день. При случае, например, выявленных противопоказаний по состоянию здоровья у летчиков гражданской авиации и т.п. и т.д. Перечень условий, при которых работодатель может отстранить от работы не закрыт.

И последнее, что касается изменений условий трудового договора, это гарантии работникам при смене собственников организации или изменение подведомственности организации, например, для государственных учреждений, государственных институтов, (т.е. поменялись учредители, вы не знаете, что с вами дальше будет, пришел новый собственник акционерного общества, решил всех уволить) здесь правила на этот счет в новом ТК предусмотрены такие: все работники разделены на две категории – это руководитель, его заместитель и главный бухгалтер, с этой категорией работников новый учредитель и новый собственник не могут расторгнуть трудовой договор, если они этого захотят, но это должно произойти не позднее, чем за три месяца с тех пор как лицо, несколько лиц, несколько компаний стали собственниками или учредителями этого предприятия или организации. Если три месяца прошло, а никто из руководителей, замов и главного бухгалтера не уволен, то начинает действовать общие правила трудового законодательства и это основание для увольнения отпадает. И всем другим работникам гарантировано продолжение трудовых договоров, более того предоставлено право при смене собственника, с его согласия, договор может быть расторгнут, если он не хочет работать с новыми собственниками по каким-то мотивам, он может уйти, но в принципе в качестве общего правила ТК гарантирует продолжение всех заключенных трудовых договоров, т.е. смена собственника, переход долей акций в другие руки никак не служат основанием для прекращения трудовых отношений с работниками, кроме руководителей, замов и гл. бухгалтера. Это что касается изменений трудового договора.

Теперь о прекращении трудового договора. Я не буду вас утомлять перечислением различных оснований, вы можете открыть трудовой кодекс и посмотреть. Я просто скажу вам общие правила и общие варианты, которые бывают для прекращения трудового договора, скажу вам статьи, кому интересно посмотрят.

Первый вариант – по соглашению сторон. Здесь, я думаю, все ясно. По соглашению работника с работодателем трудовой договор может быть прекращен.

Второй вариант – трудовой договор может быть расторгнут по инициативе самого работника (в быту известен как «по собственному желанию»).

Третий вариант – по инициативе работодателя.

Четвертый вариант – трудовой договор прекращает свое действие по инициативе третьих лиц, которые не являются стороной в трудовом договоре.

Я сейчас поясню по всем этим основаниям.

1) *По соглашению сторон* все эти правила распространяются и на трудовые договоры, которые заключены на неопределенный срок и на срочные трудовые договоры. Статьи 77, 78, 58 ТК. Если говорить коротко, то суть этих правил сводится к следующему. Что касается срочного договора – если ни одна из сторон по истечении срока договора не заявила о его расторжении, когда срок истек, то он считается после даты его истечения заключенным вновь на неопределенный срок. Срочный трудовой договор может превратиться в бессрочный. Другое правило – то, что за три дня до истечения срока договора работодатель обязан в письменной форме уведомить работника об истечении срока и об увольнении. Остальное сами посмотрите, правила там несложные, написаны доступным языком, просто они по ТК разбросаны. Мы работаем по определенным институтам.

2) О расторжении договора *по инициативе работника.* Статья 80 ТК. «Увольнение по собственному желанию» – за две недели работник в письменном виде пишет заявление, предупреждая работодателя, что заканчивает работу, по истечении двухнедельного срока работник вправе работу прекратить, а работодатель обязан вернуть ему документы, которые он у него брал и произвести с ним окончательный расчет. Если эти две недели истекли и работник продолжает выполнять свою трудовую функцию и при этом не настаивает на увольнении, то считается, что трудовой договор продолжает свое действие. В общем, процедура немудреная.

3) Увольнение *по инициативе работодателя* – Статья 81 ТК. Все эти основания по инициативе работодателя, связаны с двумя обстоятельствами – это невозможностью продолжать производственную деятельность, ликвидация организации, сокращение численности, сокращение штатов и т.д. и т.п. И второй вариант – недостойные действия со стороны работника, которыми он нарушает свои трудовые обязанности, прогулы, другое невыполнение обязанностей, неоднократное невыполнение обязанностей трудовых, кражи, совершение уголовного преступления, появление на работе неоднократно в состоянии алкогольного, наркотического опьянения и т.д. Две эти большие группы вы увидите в 81 статье ТК и там же кому интересно можете почитать как происходит это увольнение, потому что работодатель при приеме работника на работу дает ему определенные гарантии, в плане зарплаты и т.д. Если работодатель сокращает численность, штат (вина работодателя), то он должен предупреждать и выплачивать выходное пособие. Если какое-то недостойное поведение со стороны работника, то на этот счет есть какие-то свои правила. Раньше этого не было

4) Раньше этого не было, но фактически всегда существовало – расторжение трудового договора вследствие действия лиц, которые не являются стороной в этом договоре. Все довольно тривиально. Это, например, призыв работника в армию, в ряды вооруженных сил означает прекращение трудового договора,

начало военных действий, различные стихийные бедствия, которые не позволяют продолжать дальше работу. Признание работника нетрудоспособным, инвалидность (первая и вторая группа нетрудоспособная), осуждение работника и приговор, который предусматривает отправку его в места не столько отдаленные, либо запрет заниматься определенной деятельностью. Перечень не закрытый. Законом может предусматриваться какие-то другие обстоятельства в силу действия третьих лиц, когда трудовой договор прекращается, т.е. не приостанавливается, а прекращается, расторгается при наступлении этих обстоятельств. В кодексе перечислены не все основания прекращения различных законов либо свои основания об избирательной системе, законе о правительстве, о судьях и т.д., есть свои основания прекращения для различных категорий работников. И в законе о статусе судей, например, особый порядок отстранения судьи от должности, на основании конституционной коллегии, на основании представления генеральному прокурору и т.д. Существуют определенные основания для руководителей организаций, потому что для них требуются, например, избрание, прохождение конкурса, назначение советом директоров или общим собранием акционеров, по всем этим специальным основаниям трудовые отношения прекращаются.

Это все, что я рассказывал, касается трудового договора – возникновение, прекращение, его условий и т.д.

Теперь я коротко хотел вам рассказать самое главное о рабочем времени и времени отдыха, зарплате и ответственности материальной и дисциплинарной. Материала и информации в трудовом кодексе много, но самое важное, то что должен знать каждый работник, я вам попытаюсь коротко изложить в оставшееся время.

Рабочее время и время отдыха.

Регулируется трудовым законодательством, всеми теми актами, которые я вам называл.

Рабочее время – время, когда работник обязан выполнять свои трудовые обязанности.

Время отдыха – время, когда работник не обязан выполнять свои трудовые обязанности, которые предусмотрены трудовым договором.

У нас в РФ установлена нормативно продолжительность рабочего времени – 40 часов в неделю. Соглашением работника и работодателя может быть установлен неполный рабочий день и неполная рабочая неделя, это касается этих 40 часов в неделю, нормативной продолжительности рабочего времени. От этой нормативной продолжительности рабочего времени закон позволяет устанавливать сокращенное рабочее время. Прежде всего это касается несовершеннолетних до 18 лет – 16 часов, для инвалидов второй группы – 5 часов в неделю, для детей до 14 лет – 4 часа в неделю и т.д. Это сокращенное рабочее время. Продолжительность сокращается и выше быть не может. Предусматриваются случаи, когда эта общая продолжительность рабочего времени – 40 часов (она может быть разбита на смены и т.д.), это сокращенное время бывает также более продолжительным, которое превышает продолжительность общего рабочего времени, таких случаев всего два. Это работа по совместительству и сверхурочная работа. То есть это та работа, которую работник вправе выполнять сверх этих установленных 40 часов в неделю. Про совместительство, я думаю, все знают хорошо, если кто работал. Есть внутреннее совместительство в той же организации, есть внешнее, когда можно выполнять эту работу в свободное от основной работы время в другой организации. И в том, и в другом случае работа по совместительству не должна превышать 4-х часов в день или 16 часов в неделю. Теперь, что касается сверхурочных работ. Если вас оставили и потребовали работать на сверхурочной работе, то эта сверхурочная работа не может быть более 4-х часов 2 дня подряд. А в общем они не должны превышать 120 часов в год. Первые полтора часа сверхурочной работы оплачиваются в полуторном размере, остальное время сверхурочной работы – свыше полутора часов оплачивается в двойном размере по той системе оплаты труда, которая в этой организации принята. Если человеку деньги не нужны, то он может потребовать компенсацию в виде предоставления ему дополнительного времени отдыха, которое должно быть в любом случае не менее времени отработанных сверхурочных часов. (Ну, например, работодатель вам скажет, если вы поработали сегодня три часа, приезжайте завтра к 12, а не к 9.)

Существуют еще два графика рабочего времени. Первый – это *ненормированный рабочий день* (к представителям которого я отношусь как юрист, даю консультации организациям, в свое время это даже было установлено правительством Советского союза, что все юристы имеют ненормированный рабочий день). Ненормированный рабочий день предполагает, что работник привлекается эпизодически к выполнению трудовых обязанностей за пределами рабочего времени. Все остальное определяется соглашением работодателя и работником.

И то, что появилось у нас нового – второй режим, который называется *режим гибкого рабочего времени*. Начало работы, продолжительность, окончание работы, а также те периоды, когда работник должен находиться непосредственно на работе в месте определенном работодателем, он определяет с работодателем по соглашению. За рамками этих отрезков времени работник исполняет свои трудовые обязанности по своему усмотрению, т.е. выбирает время для их исполнения по своему усмотрению.

Время отдыха. Это время, когда работник не обязан выполнять свои трудовые обязанности. Это отпуск оплачиваемый либо неоплачиваемый, выходные, праздничные дни и т.д. Общая продолжительность отпуска – 28 календарных дней. Если праздничные дни попадают внутрь вашего отпуска, то они не засчитываются, соответственно, не оплачиваются. (Раньше это было очень удобно, когда на майские праздники, на новый год все брали, включая выходные дни, сейчас такого нет, потеряло смысл соединять майские праздники и отпуск). Первый отпуск можно брать по новому законодательству по истечении 6 месяцев (раньше было по истечении 11 месяцев). Каждый последующий отпуск через календарный год

непрерывной работы. По согласованию с работодателем вы можете брать отпуск, когда хотите, если уговорите его. Отпуск может быть разбит на части, но каждая из частей может быть не менее 14 дней. Все дополнительные отпуска (у преподавателей – 56 календарных дней, во вредных условиях еще больше, на крайнем севере еще больше) регулируются постановлением правительства, нашим министерством труда и т.д.

При увольнении (тоже новая норма нашего законодательства) вы можете потребовать компенсацию за все неиспользованные отпуска (по прежнему законодательству только по прошлому). (Ситуация жизненная, работника в банке вытаскивали в отпуск, чтобы не выплачивать ему потом большую сумму.) *Неоплачиваемый отпуск* – продолжительность его предоставления по соглашению с работодателем тоже происходит по семейным обстоятельствам (смерть, болезнь родственников). *Учебные отпуска* – тем, кто учится без отрыва от производства на время сдачи сессии, экзаменов работодатель обязан предоставить учебный отпуск. Тут сделаю небольшую поправку, этот отпуск предоставляется для обучающихся в аккредитованных государственных учебных заведениях.

Что касается зарплаты. Правил одновременно очень много и в тоже время их нет в ТК. Предмет вашей зарплаты – предмет вашей договоренности, если только вы не работник бюджетной сферы и не подпадаете в тарифную сетку бюджета, где есть разряды и соответственно с разрядами вам выплачивается по вашей квалификации зарплата. Все эти премии – все это предмет соглашения с работодателем. Есть закон о минимальном размере оплаты труда, он равен 600 рублей. Естественно это никак не отражает прожиточный минимум, а больше напоминает размер для исчисления штрафов для расчета с ГИБДД. Этот минимальный размер зарплаты не квалифицированный работник должен получить при отработке положенного времени. Хотя в других странах, там минимальный размер оплаты труда, он служит барьером для неквалифицированных работников, потому что он является достаточно большим.

В ТК установлено, что вы должны получать оплату работы не реже, чем один раз в 15 дней. В коллективном трудовом договоре или в вашем индивидуальном трудовом договоре может быть установлены конкретные сроки, какую-то часть и т.д. Установлена (за долгие годы) материальная ответственность работодателя. Теперь даже есть уголовная ответственность за невыплату заработной платы, а что касается материальной ответственности, то установлена пеня в размере 1/300 ставки рефинансирования Центрального банка в день за каждый день просрочки зарплаты. Есть такая официально установленная ЦБ ставка, под которую он дает кредиты другим коммерческим банкам. Это законная неустойка может быть в вашем трудовом договоре, коллективном трудовом договоре, может быть увеличена за задержку выплаты зарплаты.

Дисциплинарная ответственность – ответственность за нарушение трудовых обязанностей. У нас предусмотрено три вида. Это замечание, выговор и увольнение по соответствующему основанию. Если вы совершили проступок, то пишете объяснительную, если вы отказываетесь, то работодателем составляется акт, потом приказом на вас налагается один из видов дисциплинарного взыскания или увольнение и этот приказ вам оглашается под расписку. Эти накопленные дисциплинарные взыскания, если не одно на вас налагалось, то подводит вас к увольнению по соответствующему основанию, за нарушение трудовых обязанностей. Материальная ответственность работника осталась, как и прежде, полная материальная ответственность и ответственность в рамках вашей заработной платы. Полная материальная ответственность применяется к работникам, которые имеют дело с материальными ценностями, кассиры, кладовщики, зав.складом и т.д. С лицами из этой категории, которые достигли 18-го возраста, заключаются договоры о полной материальной ответственности, есть перечень этих работников, правительством учрежденный, с которыми возможно заключение договоров о полной материальной ответственности. По прежнему законодательству, это был закрытый список, теперь может наступать для других категорий работников, как правило, при умышленных действиях, которые умышленно причиняют вред или совершают преступление, совершают кражу, есть перечень оснований, когда полная материальная ответственность может быть возложена на любого работника, раньше такого не было. Что же касается не полной материальной ответственности осталось, как и раньше, что предел размера ответственности ее не может превышать размера заработной платы. И из каждой заработной платы не может быть удержано больше 20 процентов.