ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО РОССИИ
КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ

EKSMO EDUCATION

Хит сезона

ЭКЗАМЕН
В КАРМАНЕ

УДК 346
ББК 67.404
П 71

П 71 Предпринимательское право России ; конспект лекций. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Эксмо, 2007. — 128 с. — (Экзамен в кармане).

ISBN 5-699-20260-9

Конспект лекций разработан в соответствии с учебной программой по предпринимательскому праву для высших учебных заведений юридического профиля. Компактная подача учебного материала позволит максимально быстро и качественно подготовиться к семинарам, зачетам, экзаменам, поможет при написании курсовых и дипломных работ.

УДК 346
ББК 67.404

© ООО «Издательство «Эксмо», 2007

www.infanata.org

СОДЕРЖАНИЕ

ЛЕКЦИЯ 1. Общая характеристика предпринимательского права Российской Федерации 4
ЛЕКЦИЯ 2. Исторические аспекты развития предпринимательства и становления предпринимательского права 16
ЛЕКЦИЯ 3. Субъекты предпринимательского права 18
ЛЕКЦИЯ 4. Вещные права в сфере предпринимательства 32
ЛЕКЦИЯ 5. Обязательственное право в сфере предпринимательства 50
ЛЕКЦИЯ 6. Правовое регулирование расчетов в сфере предпринимательства 59
ЛЕКЦИЯ 7. Государственное регулирование предпринимательской деятельности 63
ЛЕКЦИЯ 8. Правовое регулирование качества продукции, работ и услуг 77
ЛЕКЦИЯ 9. Приватизация государственной и муниципальной собственности 87
ЛЕКЦИЯ 10. Правовое регулирование несостоятельности (банкротства) 94
ЛЕКЦИЯ 11. Защита конкуренции 105
ЛЕКЦИЯ 12. Обеспечение законности в сфере предпринимательства 122

ЛЕКЦИЯ 1 ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Предмет и метод предпринимательского права. *Предпринимательское право*— это совокупность правовых норм, регулирующих возникновение и осуществление предпринимательских отношений. Этот термин можно употреблять в трех аспектах: предпринимательское право как комплексная отрасль права, предпринимательское право как наука, предпринимательское право как учебная дисциплина. Раскрывая понятие предпринимательского права, необходимо уяснить следующие правовые конструкции: предмет правового регулирования предпринимательского права и метод предпринимательского права. Все отрасли права, составляющие в своей совокупности систему права государства, разграничиваются на основании предметного критерия, подразумевающего под собой определенный круг общественных отношений, регулируемых нормами той или иной конкретной отрасли, права.

Предмет правового регулирования— это то, на что воздействуют правовые нормы, на что направлен их регулирующий потенциал, те общественные отношения, которые должны испытывать на себе действие правовых норм. Предметом предпринимательского права выступает особый круг общественных отношений, складывающихся в процессе профессиональной предпринимательской деятельности по реализации товаров, оказанию услуг, выполнению работ с целью извлечения прибыли, связанные с ними иные общественные отношения некоммерческого характера, а также общественные отношения по государственному воздействию на субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность. Таким образом, предметом предпринимательского права являются общественные отношения, которые условно можно классифицировать на две подгруппы.

В первую подгруппу общественных отношений, регулируемых предпринимательским правом, входят отношения, складывающиеся в процессе осуществления предпринимательской деятельности ее субъектами, а также иные тесно связанные с осуществлением предпринимательской деятельности отношения, в том числе некоммерческого характера. Например, к некоммерческим отношениям, входящим в состав предмета предпринимательского права, относятся отношения по возникновению (созданию) субъектов предпринимательской деятельности. Такие отношения создают организационную и имущественную основу для осуществления предпринимательской деятельности. В предмет предпринимательского права входят и отношения, реализующиеся на стадии осуществления предпринимательской деятельности, но не относящиеся тем не менее к ней, как, например, отношения по стандартизации и сертификации продукции и услуг; отношения по лицензированию тех или иных видов предпринимательской деятельности; отношения по получению от компетентных органов различных разрешений.

Отношения по прекращению субъектов предпринимательской деятельности также входят в предмет предпринимательского права, поскольку создают гарантии защиты прав как самих предпринимателей, так и их контрагентов, что необходимо для стабильности и законности ведения предпринимательской деятельности в целом. Именно поэтому, например, институт банкротства является неотъемлемой частью предпринимательского права и законодательства.

Во вторую подгруппу отношений, входящих в предмет предпринимательского права, следует включать отношения по государственному воздействию на осуществление предпринимательской деятельности. Специфика этой подгруппы общественных отношений определяется сущностью самой предпринимательской деятельности. Основная цель государственного регулирования предпринимательской деятельности заключается в обеспечении реализации публичного интереса, недопущении игнорирования его субъектами предпринимательской деятельности.

Метод правового регулирования, применяемый в той или иной отрасли права, представляет собой совокупность способов и приемов регулирования отношений между субъектами данной отрасли права. Метод конкретной отрасли права предопределяется спецификой предмета ее правового регулирования. Правоведение признает качество классификационного признака отрасли права не только за предметом, но и за методом правового регулирования. Приемов регулирования общественных отношений немного: дозволение, запрет, предписание, уполномочивание, однако их различные сочетания в каждом конкретном случае дает именно тот метод, который наиболее эффективно воздействует на предмет правового регулирования той или иной отрасли права.

Функции предпринимательского права — это основные направления его воздействия на предпринимательские отношения. Выделяют две основные функции предпринимательского права: регулятивную и охранительную. Регулятивная функция предпринимательского права представляет собой государственное регулирование позитивного развития предпринимательских отношений. Охранительная функция предпринимательского права обеспечивает охрану предпринимательских отношений от противоправных посягательств, вытеснение отношений, вредных для личности, государства и общества.

Система предпринимательского права представляет собой сложную категорию, включающую взаимосвязанные и взаимообусловленные части и элементы, которые характеризуют внутреннее строение предпринимательского права, а также обособляет его от других отраслей права. Система предпринимательского права включает в себя следующие элементы: принципы предпринимательского права; институты предпринимательского права; нормы предпринимательского права. Комплексная отрасль права характеризуется рядом признаков:

1) в комплексной отрасли права отсутствует предметное единство общественных отношений, составляющих ее предмет;

2) комплексная отрасль имеет и комплексный метод правового регулирования, объединяющий признаки методов, присущих основным отраслям права;

3) комплексная отрасль характеризуется «удвоением» структуры права, т.е. правовые нормы комплексной отрасли одновременно входят в состав иных отраслей права.

2. Источники предпринимательского права. *Источники предпринимательского права* представляют собой нормативно-правовые акты, регулирующие общественные отношения, складывающиеся в процессе осуществления предпринимательской деятельности, и организационно-управленческие отношения в сфере предпринимательства. Существуют некоторые специфические особенности источников предпринимательского права, связанные с характером предмета правового регулирования предпринимательского права и федеративным государственным устройством Российской Федерации. В соответствии с Конституцией Российской Федерации в ведении Российской Федерации находятся:

- федеральная государственная собственность и управление ею;
- установление основ федеральной политики и федеральные программы в области экономического развития Российской Федерации;
- установление правовых основ единого рынка;
- финансовое, валютное, кредитное, таможенное регулирование, денежная эмиссия, основы ценовой политики;
- федеральные экономические службы, включая федеральные банки; внешнеэкономические отношения Российской Федерации;
- гражданское, гражданско-процессуальное и арбитражно-процессуальное законодательство;
- правовое регулирование интеллектуальной собственности.

Классификаций источников предпринимательского права может быть проведена по различным основаниям.

По *юридической силе* источники предпринимательского права делятся на законы и подзаконные акты. Законы — нормативные правовые акты, принимаемые представительными органами государственной власти. Все иные нормативные правовые акты являются подзаконными. Это акты, принимаемые Президентом Российской Федерации, Правительством Российской Федерации и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, министерствами и ведомствами.

По предмету правового регулирования источники предпринимательского права можно подразделить на общие, специальные (собственно предпринимательские) и акты иных отраслей права, регулирующие отдельные вопросы, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности. К общим источникам предпринимательского права относятся те нормативные правовые акты, предмет правового регулирования которых охватывает как вопросы предпринимательской деятельности, так и иные общественные

отношения. Специальные акты целиком посвящены регулированию отдельных вопросов организации и осуществления предпринимательской деятельности.

По *степени систематизации* среди источников предпринимательского права можно выделить кодифицированные нормативные правовые акты и иные.

Нормативный материал систематизируется в процессе нормотворческой деятельности с целью приведения его в соответствие с системой регулирования общественных отношений. Эти акты отличаются более высоким качеством и являются головными в системе источников предпринимательского права.

6 *зависимости от уровня органа, принявшего нормативный правовой акт, в системе органов государственной власти* источники предпринимательского права делятся на:

— нормативные правовые акты, принятые федеральными органами исполнительной власти. Акты данной группы действуют на всей территории Российской Федерации, если иное не предусмотрено самим актом;

— нормативные правовые акты, принятые органами государственной власти субъектов Российской Федерации. Эти акты принимаются в соответствии с актами федерального законодательства и действуют только на территории конкретного субъекта Российской Федерации.

Таким образом, в систему источников предпринимательского права входят:

- Конституция Российской Федерации;
- международные договоры Российской Федерации, общепризнанные принципы и нормы международного права;
- федеральные законы;
- нормативные правовые акты Президента Российской Федерации;
- нормативные правовые акты Правительства Российской Федерации и нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти;
- нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации;
- корпоративные нормативные акты;
- обычаи делового оборота.

Конституция Российской Федерации как основной нормативный правовой акт в правовой системе страны закрепляет основные принципы, на которых базируется законодательство государства, в том числе регулирующее экономическую деятельность: равенство всех перед законом и судом, недопустимость осуществления прав и свобод с нарушением прав и свобод других лиц, признание и равная защита частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности; право каждого иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами; недопустимость лишения имущества иначе как по решению суда; неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны; свобода владения, пользования землей и другими природными

ресурсами, если это не наносит ущерба окружающей среде или не нарушает прав и законных интересов иных лиц, и т.д.

Нормы Конституции как источника предпринимательского права можно разделить на две группы:

1) общие нормы, регулирующие основополагающие вопросы государственной и общественной жизни, обусловливающие и обеспечивающие деятельность субъектов предпринимательства, закрепляющие принципы того «пространства», в котором осуществляется предпринимательская деятельность;

2) специальные нормы, относящиеся непосредственно к предпринимательской деятельности, определяющие основополагающие принципы деятельности ее субъектов.

Международные договоры Российской Федерации, общепризнанные принципы и нормы международного права. Конституция России закрепляет, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

В Российской Федерации предпринимательская деятельность осуществляется в соответствии с принципами, закрепленными целым рядом международных соглашений, среди которых можно назвать Всеобщую декларацию прав человека 1948 г., Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г., которые имеют общий характер и закрепляют право на предпринимательскую деятельность. Среди международных актов, являющихся источниками предпринимательского права России, следует назвать, например, Конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 11 апреля 1980 г.), Евразийскую патентную конвенцию (Москва, 9 сентября 1994 г.).

Федеральные законы. Федеральные законы развивают и конкретизируют конституционные нормы, относящиеся к регламентации предпринимательства в Российской Федерации, и являются основными источниками правового регулирования как общественных отношений по осуществлению предпринимательской деятельности ее субъектами, так и отношений по государственному воздействию на предпринимательскую деятельность.

Прежде всего, федеральными законами определяются основы российской экономики, формулируются общие условия, в которых предприниматели осуществляют свою деятельность. Таковы, например, федеральные законы от 14 июня 1995 г. «О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации», от 23 июня 1999 г. «О защите конкуренции на рынке финансовых услуг» и от 17 августа 1995 г. «О естественных монополиях».

Ряд федеральных законов регулирует правовое положение субъектов предпринимательской деятельности вотдельныхсферах предпринимательства, формулируя требования к таким субъектам и особенности их деятельности.

Это, например, федеральные законы от 10 июля 2002 г. «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», от 3 февраля 1996 г. «О банках и банковской деятельности», от 24 ноября 1996 г. «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации», от 27 ноября 1997 г. «Об организации страхового дела в Российской Федерации» и от 26 августа 1995 г. «Об акционерных обществах».

Правовое регулирование оборота отдельных видов объектов гражданских прав содержат, в частности, федеральные законы от 26 мая 2003 г. «Об электроэнергетике» и от 22 апреля 1996 г. «О рынке ценных бумаг».

Указы и распоряжения Президента Российской Федерации принимаются в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральными законами. Непосредственно к регулированию предмета предпринимательского права относится, например, Указ от 21 марта 1996 г. № 408 «Об утверждении Комплексной программы мер по обеспечению прав вкладчиков и акционеров».

Постановления Правительства Российской Федерации, нормативные акты федеральных органов исполнительной власти являются подзаконными актами, т.е. должны приниматься в строгом соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, указами и распоряжениями Президента Российской Федерации. На регулирование предпринимательской деятельности направлены, в частности, следующие нормативные акты: постановления Правительства от 7 декабря 2000 г. № 927 «О государственной поддержке развития фермерства и других субъектов малого предпринимательства в сельском хозяйстве» и от 10 апреля 2002 г. № 228 «О мерах по повышению эффективности использования федерального имущества, закрепленного в хозяйственном ведении федеральных государственных унитарных предприятий», распоряжение Министерства государственного имущества Российской Федерации от 16 февраля 2000 г. № 188-р «Об утверждении Примерного устава федерального государственного унитарного предприятия».

Нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации. Принятие субъектами Федерации нормативных актов по вопросам, относящимся к предпринимательской деятельности, должно происходить в строгом соответствии с принципами разграничения предметов ведения и полномочий в данной сфере между Российской Федерацией и ее субъектами. В качестве примера нормативных актов субъекта Российской Федерации по вопросам осуществления предпринимательской деятельности можно привести постановление правительства Москвы от 15 июня 1999 г. №542 «О создании, реорганизации, ликвидации государственных и муниципальных унитарных предприятий и учреждений города Москвы и об участии города Москвы в хозяйственных обществах».

Корпоративные (или так называемые локальные) ***нормативные акты*** как источник предпринимательского права представляют собой акты нормативного характера, принимаемые предприятиями, организациями, их органами

управления и регулирующие вопросы коммерческой и внутренней организационной деятельности этих предприятий. Это, например, стандарты предприятий; положения об органах управления и контроля на предприятии; инструкции о порядке взаимодействия структурных частей организации в процессе хозяйственной деятельности; положения о коммерческой тайне предприятия.

Обычаи делового оборота как источник предпринимательского права. В систему источников предпринимательского права входят и обычаи делового оборота. Для установления наличия обычая делового оборота необходимо, чтобы сложившееся, широко применяемое и не предусмотренное законодательством правило поведения применялось в какой-либо области предпринимательства. Обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Обычай делового оборота подлежит применению для регулирования предпринимательских отношений в случае, если отсутствует не только норма закона, подлежащая применению в том или ином конкретном случае, но и отношения между сторонами не урегулированы их договором. Обычаи получили широкое распространение при регулировании вопросов внешнеторговой деятельности, при осуществлении морских перевозок.

Для формирования законодательства, регулирующего осуществление предпринимательской деятельности, очень важны ***акты высших судебных органов*** Российской Федерации: Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда. Акты высших судебных органов и судебная практика *не являются* источниками предпринимательского права России, поскольку не содержат норм права, однако также играют важную роль для развития системы источников предпринимательского права, так как способствуют формированию единого правопонимания у субъектов предпринимательской деятельности и государственных правоприменительных органов и созданию единой модели правоприменения.

На практике не всегда предпринимательское отношение получает должное правовое регулирование в виде нормы того или иного законодательного акта, не всегда существует и обычай делового оборота, который можно было бы применить в конкретном случае. Действующее законодательство устанавливает правила применения законодательства в таких случаях. Такие пробелы предпринимательского законодательства восполняются путем применения:

- закона, регулирующего сходные отношения (аналогия закона);
- общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права).

Для применения аналогии закона и аналогии права необходимо наличие следующих условий:

— неурегулированность соответствующих отношений законодательством и соглашением сторон;

— отсутствие обычая делового оборота;

— наличие схожего законодательства;

— непротиворечие существу соответствующих отношений.

3. Принципы предпринимательского права. *Принципы* — это выраженные в праве исходные нормативно-руководящие начала, характеризующие его содержание, основы, закрепленные в нем закономерности. Принципы как основные нормативные положения определяют собой структуру и существенные черты предпринимательского права, его общие положения. Сущность принципов права как юридических явлений раскрывается не только через их содержание, но и через структуру. Наиболее традиционными являются следующие принципы предпринимательского права.

1. Принцип законности является межотраслевым принципом, т.е. существует не только в рамках системы принципов предпринимательского права, но и является принципом всех отраслей российского права. Принцип законности означает, что все действия субъектов права должны основываться на требованиях закона, не противоречить им. При нарушении требований законности любое лицо, считающее, что его права, свободы и законные интересы были нарушены или подвергаются угрозе нарушения, вправе обратиться за защитой в суд. В рамках предпринимательского права законность воплощается в том, что при осуществлении предпринимательской деятельности ее субъекты должны строго соблюдать законы, не допускать нарушения их требований.

2. Принцип свободы предпринимательской деятельности. Конституция закрепляет, что в Российской Федерации гарантируется свобода экономической деятельности, каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Свобода предпринимательской деятельности предполагает, что предприниматель самостоятельно принимает решение о том, заниматься ли ему собственной предпринимательской деятельностью, сам выбирает организационно-правовую форму такой деятельности, решая, будет ли он работать индивидуально или совместно с другими лицами.

3. *Принцип единства экономического пространства.* Конституция закрепляет, что в Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств. Единство экономического пространства предполагает, в частности:

— единую нормативную правовую базу осуществления предпринимательской деятельности с верховенством федеральных законов в системе источников регулирования предпринимательской деятельности;

— единые на всей территории страны требования к предпринимателям, в том числе и на этапе их регистрации в качестве таковых;

— отсутствие законодательных ограничений свободы выбора контрагента в зависимости от региона его регистрации;

— наличие единой денежной единицы и централизованной денежной эмиссии;

— установление системы налогов, взимаемых в федеральный бюджет, и общих принципов налогообложения и сборов исключительно федеральным законом;

— единство и повсеместность судебной защиты прав и свобод в сфере предпринимательства.

Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

4. *Принцип многообразия форм собственности, юридического равенства форм собственности и равной их защиты.* Собственное имущество предпринимателя является не только необходимой предпосылкой осуществления предпринимательской деятельности, но и гарантией реальной ответственности предпринимателя в случаях необходимости возмещения вреда, причиненного им при осуществлении предпринимательской деятельности. В соответствии с Конституцией в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Каждый предприниматель вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Принудительное отчуждение имущества независимо от права, на котором оно принадлежит владельцу, собственнику, в том числе используемого для осуществления предпринимательской деятельности, для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения. Собственник может быть лишен своего имущества только по решению суда, причем такое решение может быть обжаловано собственником имущества в суд.

5. *Принцип поддержания конкуренции и недопущения деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.* В Российской Федерации не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Государство гарантирует поддержку конкуренции. Целью ограничения монополистической деятельности является создание условий, при которых предприниматель не сможет использовать для увеличения прибыли методы, которые могут негативно сказаться на состоянии рынка, качестве товаров и услуг, исказить экономически обоснованные факторы формирования цены, несовместимые со свободой осуществления предпринимательской деятельности иными субъектами.

6. *Принцип государственного воздействия на осуществление предпринимательской деятельности.* Целью государственного воздействия на экономические процессы является обеспечение публичного интереса, защита прав и свобод всех членов общества. Именно с этой точки зрения и должно осуществляться государственное регулирование экономики. Причем такое регулирование в правовом демократическом государстве должно осуществляться преимущественно экономическими методами, а не административными,

неэффективность которых подтверждается историческим опытом. Классификация принципов предпринимательского права на виды возможна и в зависимости от того, в одной или нескольких отраслях права действуют соответствующие принципы. С этой точки зрения принципы предпринимательского права можно разделить на межотраслевые (действующие в нескольких отраслях права, например принцип законности) и специфические принципы предпринимательского права, характерные для регулирования именно предпринимательской деятельности (например, принцип единого экономического пространства).

4. Понятие, структура и виды предпринимательских правоотношений. *Предпринимательские правоотношения* представляют собой общественные отношения по осуществлению предпринимательской деятельности, связанные с ними отношения некоммерческого характера и отношения по государственному регулированию предпринимательской деятельности, урегулированные нормами предпринимательского права. Предпринимательскому правоотношению как одному из видов правоотношений присущи общие признаки, характерные для всех правоотношений:

- возникновение, изменение или прекращение только на основе правовых норм, которые непосредственно порождают (вызывают к жизни) правоотношения и реализуются через них;
- связанность субъектов правоотношений взаимными правами и обязанностями;
- волевой характер;
- охрана со стороны государства;
- индивидуализированность субъектов, строгая определенность их взаимного поведения, персонификация прав и обязанностей.

Структура предпринимательского правоотношения включает следующие элементы:

1) субъекты правоотношения;
2) объекты правоотношения;
3) содержание правоотношения.

Субъекты (стороны) правоотношения — это участники правового отношения (субъекты права), являющиеся носителями взаимных прав и обязанностей. Возможность того или иного субъекта быть участником правоотношения определяется его правосубъектностью, т.е. способностью быть субъектом права. Правосубъектность является особым свойством, определенного лица и включает три элемента:

- правоспособность — способность иметь субъективные права и юридические обязанности;
- дееспособность — способность реализовать права и обязанности своими действиями;
- деликтоспособность — способность нести юридическую ответственность за свои действия.

Объектами правоотношения являются материальные и идеальные блага либо процесс их создания. В рамках предпринимательских правоотношений процесс создания материальных и духовных благ именуется либо производством работ, либо оказанием услуг. Идеальные блага выражаются (опредмечиваются, олицетворяются) в образе продуктов (результатов) творческой деятельности или в виде личных неимущественных благ. Традиционно выделяются следующие объекты предпринимательских правоотношений:

• вещи (имущество), в том числе деньги и ценные бумаги;

• действия обязанных субъектов;

• собственная деятельность субъекта права;

• неимущественные блага, используемые при ведении предпринимательской деятельности (например, коммерческая тайна, фирменное наименование, товарный знак и пр.).

В зависимости от специфики объекта правоотношения предпринимательские отношения подразделяют на следующие виды:

— вещные (вещные абсолютные и вещные абсолютно-относительные);

— обязательственные (в свою очередь, подразделяющиеся на хозяйственно-управленческие, внутрихозяйственные, территориально-хозяйственные, оперативно-хозяйственные);

— абсолютные правоотношения по ведению собственной хозяйственной деятельности;

— неимущественные абсолютные хозяйственные отношения.

Содержание предпринимательского правоотношения включает в себя две категории: понятие субъективного права и понятие юридической обязанности.

Субъективное право— это мера дозволенного поведения субъекта предпринимательского правоотношения. Субъективное право состоит из юридических возможностей, предоставленных субъекту.

Субъективная обязанность— мера должного поведения участника предпринимательского правоотношения. Сущность обязанностей состоит в необходимости совершения субъектом определенных действий или воздержания от социально вредных действий.

Предпринимательские права и обязанности, составляющие содержание предпринимательских правоотношений, возникают из юридических фактов, с которыми закон и другие правовые нормативные акты связывают возникновение, изменение и прекращение этих прав и обязанностей. Основаниями возникновения, изменения и прекращения предпринимательских прав и обязанностей являются:

• договоры и иные сделки, как предусмотренные законом, так и не предусмотренные, но не противоречащие ему;

• акты государственных органов и органов местного самоуправления;

• судебные решения;

• иные действия лиц, предусмотренные законом и иными правовыми актами, а также хотя и не предусмотренные законом и такими актами, но

в силу общих начал и смысла предпринимательского законодательства порождающие предпринимательские права и обязанности;

• события, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление предпринимательско-правовых последствий.

5. Определение понятия предпринимательской деятельности. *Предпринимательской* является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. На основании этого определения можно выделить основные признаки предпринимательской деятельности,

1. Предпринимательская деятельность является самостоятельной. Это означает, что ее субъект сам, без необоснованного вмешательства кого бы то ни было, принимает все решения, относящиеся к ведению предпринимательской деятельности, совершает все действия, составляющие ее содержание. Признак самостоятельности указывает на волевой источник предпринимательской деятельности. Граждане и юридические лица самостоятельно, т.е. своей властью и в своем интересе, осуществляют предпринимательскую деятельность. В объеме понятия «самостоятельность предпринимательской деятельности» выделяются два условно независимых компонента: имущественная и организационная самостоятельность. Под *организационной* самостоятельностью понимается возможность принятия самостоятельных решений в процессе предпринимательской деятельности, начиная от принятия решения заниматься такой деятельностью, выбора вида деятельности, организационно-правовой формы, круга учредителей.

Наличие *имущественной* самостоятельности предпринимателя базируется на наличии у него обособленного собственного имущества как экономической базы предпринимательской деятельности. Причем объем имущественной самостоятельности зависит от правового основания принадлежности имущества предпринимателю. Так, принадлежность имущества на основании права собственности дает собственнику наибольший объем самостоятельности по сравнению с субъектами, обладающими имуществом на основании права хозяйственного ведения или оперативного управления. Принадлежность имущества, составляющего экономическую основу предпринимательской деятельности, субъекту предпринимательства на основаниях, отличных от права собственности (например, на праве хозяйственного ведения или оперативного управления), ограничивает имущественную составляющую самостоятельности предпринимательской деятельности, но не исключает ее полностью.

2, Предпринимательская деятельность имеет рисковый характер, осуществляется ее субъектами на свой риск. Понятием предпринимательского риска могут охватываться различные негативные последствия деятельности предпринимателя, в связи с чем выделяются отдельные виды предпринимательского риска: коммерческий, финансовый, кредитный, валютный, инвестиционный, технические риски, моральные риски (например, риск утраты

деловой репутации) и пр. В соответствии с положениями Гражданского кодекса РФ могут быть застрахованы следующие имущественные интересы:

— риск утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества;

— риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а в случаях, предусмотренных законом, также ответственности по договорам— риск гражданской ответственности;

— риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменений условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов — предпринимательский риск.

3. Предпринимательская деятельность является коммерческой, т.е. направлена на систематическое получение прибыли. Получение прибыли является целью, а не необходимым результатом предпринимательской деятельности. Если в итоге осуществления предпринимательской деятельности прибыли не получено и предприниматель оказался в убытке, то от этого такая неэффективная с экономической точки зрения деятельность не перестает быть предпринимательской с точки зрения законодателя. Налоговый кодекс Российской Федерации понимает прибыль как разницу между полученным доходом и произведенными расходами. Необходимым элементом предпринимательской деятельности является также систематичность появления прибыли, на получение которой направлена эта деятельность. Понятия «систематичность» действующее законодательство не содержит.

4. Предпринимательская деятельность осуществляется лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке в качестве субъектов, уполномоченных вести такую деятельность. Отсутствие у лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, регистрации в установленном законом порядке не лишает эту деятельность характера предпринимательской, однако делает ее незаконной, влекущей установленную законом ответственность. Исходя из этого, государственную регистрацию корректнее было бы считать не признаком предпринимательской деятельности, а условием законности ее осуществления.

ЛЕКЦИЯ 2 ИСТОРИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ РАЗВИТИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА И СТАНОВЛЕНИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

1. История развития российского предпринимательского (хозяйственного) права в XX веке. Начало теоретической разработки идеи хозяйственного права как самостоятельной отрасли системы права исследователи

относят к 20-м годам XX века. Именно во времена военного коммунизма молодое советское государство ощутило необходимость в обосновании и закреплении новой роли государства в регулировании экономических процессов, поскольку существующие к тому времени правовые взгляды стали неприменимы в условиях коренного слома старой системы законодательства, принципиального изменения отношений собственности.

Складывающиеся в стране экономические и политические условия не способствовали формированию сколько-нибудь разработанной правовой теории, поскольку господствовавшие идеи правового нигилизма и отмирания права в сочетании с жестким плановым регулированием производства и распределения, огосударствлением средств производства, переходом с системы денежных расчетов на натуральный обмен не были совместимы с обоснованием концепции острогой регламентации государственного вмешательства в экономику. Тем не менее на этом этапе были созданы необходимые предпосылки для будущего развития теории хозяйственного (предпринимательского) права, поскольку был накоплен значительный практический опыт хозяйствования, планирования, сформировались хозяйственные структуры.

На дальнейшее развитие теории хозяйственного права повлияли экономические и политические процессы в стране, а также сформировавшаяся позиция относительно системы права как объективной по своему характеру категории, в качестве правовой надстройки предопределяемой экономическим базисом общества. В дальнейшем, в 30-е годы, стало понятно, что гражданское право в той его части, которая регулирует отношения с участием граждан по поводу наследования, найма жилых помещений и иным частноправовым вопросам, продолжает существовать и упразднение его не произошло, хотя самостоятельного характера за гражданским правом также признано не было. В экономике же господствующим окончательно стал социалистический сектор, что предопределило приоритет административно-хозяйственного регулирования, которое «поглотило» гражданско-правовые нормы.

К началу 60-х годов в правовой науке возродились теоретические исследования хозяйственного права как отрасли, ее элементов и места в правовой системе. К этому времени в стране был сформирован единый экономический комплекс, требующий правового регулирования. На основании таких предпосылок получила развитие новая школа хозяйственного права, в которой обосновывался тезис о единстве правового регулирования хозяйственных отношений, которые складываются в процессе ведения хозяйственной деятельности и при руководстве экономикой, т.е. отношений и вертикального, и горизонтального характера. Систему правового регулирования предполагалось строить на основе кодифицированного акта — Хозяйственного кодекса или Основ хозяйственного законодательства, призванных придать хозяйственному законодательству систему, сделать его непротиворечивым и практически применимым. Ни тот, ни другой акты так и не были приняты.

В настоящее время наука хозяйственного права, значительно обогащенная результатами теоретических разработок предшествующих периодов, вышла на новый этап своего развития. Политические и экономические процессы 90-х годов XX века: разгосударствление экономики, признание частной собственности и провозглашение ее равной защиты с иными формами собственности, свобода предпринимательства предопределили необходимость коренного пересмотра теоретических положений хозяйственного права, заставляют по-новому взглянуть на его место в системе российского права. Современная школа хозяйственного (предпринимательского) права развивается исходя из потребностей современной экономики и принципов Российского правового государства, разрабатывая понятие и предмет хозяйственного (предпринимательского) права, методы правового регулирования данной самостоятельной отрасли в системе российского права, иные институты.

ЛЕКЦИЯ 3 СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

1. Понятие и классификация субъектов предпринимательского права. *Субъекты предпринимательского права* — это зарегистрированные в установленном порядке лица, имеющие право заниматься предпринимательской деятельностью и имеющие хозяйственные права и обязанности. Субъект предпринимательского права должен одновременно отвечать следующим необходимым условиям:

— в установленном законом порядке пройти государственную регистрацию в качестве предпринимателя;

— обладать необходимой для ведения собственной хозяйственной деятельности правоспособностью (общей или специальной);

— иметь обособленное имущество и правовую возможность распоряжаться им для ведения предпринимательской деятельности;

— нести имущественную ответственность по своим обязательствам.

Субъектами предпринимательского права являются граждане-предприниматели, коммерческие и некоммерческие юридические лица, Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования, а также иные субъекты в случаях, установленных законом. Субъекты предпринимательского права могут быть классифицированы по различным критериям. В зависимости от наличия или отсутствия регистрации в качестве юридического лица субъекты делятся на зарегистрированные в качестве юридических лиц (коммерческие и некоммерческие организации) и не имеющие статуса юридические лица (граждане — индивидуальные предприниматели, финансово-промышленные группы). По признаку происхождения собственности субъекты делятся на публичные и частные. По признаку происхождения капитала субъекты классифицируются на национальные, совместные и иностранные.

По экономическим показателям — малые, средние и крупные. Встречаются и иные варианты классификации субъектов предпринимательского права, в частности, подразделение их в зависимости от роли, выполняемой каждым из них в экономике, на:

— коммерческие организации (хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия);

— индивидуальных предпринимателей;

— некоммерческие организации;

— граждан, непосредственно осуществляющих предпринимательские функции (члены органов управления коммерческих организаций и другие менеджеры компаний), хотя наемные работники не занимаются непосредственно предпринимательской деятельностью, их труд имеет очевидное экономическое содержание и оказывает опосредованное влияние на результаты указанной деятельности;

— филиалы, представительства и иные структурные подразделения коммерческих организаций;

— производственно-хозяйственные комплексы (финансово-промышленные группы (ФПГ), холдинги), простые товарищества и иные объединения предпринимателей без образования юридического лица);

— лиц, являющихся частью инфраструктуры рынка и участвующих в создании иных (правовых, политических, организационных) условий функционирования экономики (в частности, товарные и фондовые биржи, инвестиционные фонды, негосударственные пенсионные фонды, хедж-фонды, саморегулируемые организации и иные объединения предпринимателей, органы власти и местного самоуправления).

2. Правовое положение предпринимателя. Под правовым положением предпринимателя понимается совокупность прав, обязанностей и ответственности, которые имеют физические и юридические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью. Предприниматель пользуется следующими *основными правами:*

• начинать и вести предпринимательскую деятельность путем учреждения, приобретения или преобразования предприятия, а также заключения договора с собственником имущества предприятия;

• привлекать на договорных началах и использовать финансовые средства, объекты интеллектуальной собственности, имущество и отдельные имущественные права граждан и юридических лиц;

• самостоятельно формировать производственную программу, выбирать поставщиков и потребителей своей продукции, устанавливать на нее цены в пределах установленных законодательством и договором;

• осуществлять внешнеэкономическую деятельность;

• осуществлять административно-распорядительную деятельность по управлению предприятием;

• нанимать и увольнять работников от имени предприятия или самостоятельно в соответствии с действующим законодательством и уставом предприятия;

• распоряжаться прибылью предприятия в соответствии с законодательством, договорами и уставом предприятия;

• образовывать объединения предпринимателей;

• оспаривать в суде в установленном законом порядке действия граждан, юридических лиц и органов государства;

• иметь иные права, необходимые для осуществления предпринимателем его деятельности.

Предприниматель *обязан:*

— выполнять обязательства, вытекающие из законодательства и заключенных ими договоров, в том числе договоров, заключенных с собственником имущества предприятия;

— полностью рассчитываться со всеми работниками предприятия согласно заключенным договорам, независимо от финансового состояния предприятия;

— осуществлять социальные, медицинские и иные виды обязательного страхования граждан, работающих по найму, обеспечивать им условия для трудовой деятельности в соответствии с законодательством и коллективным договором;

— своевременно предоставлять декларацию о доходах предприятия и уплачивать налоги;

— заявлять о банкротстве предприятия в случае невозможности исполнения обязательств перед кредиторами;

— осуществлять иные действия или воздерживаться от действий, определенных законом.

В зависимости от круга лиц, чьи интересы затрагиваются в результате предпринимательской деятельности и должны быть защищены, обязанности предпринимателя могут быть установлены по отношению к следующим субъектам предпринимательских отношений:

1) обществу в целом (например, государство устанавливает обязанности предпринимателей по охране окружающей среды, по производству и экспорту продукции двойного назначения и т.д.);

2) потребителям товаров, работ и услуг, контрагентам (устанавливаются требования к предпринимателям по поводу качества и безопасности произведенной продукции);

3) наемным работникам (работодатели несут обязанности, в частности, по обеспечению безопасных условий труда, предоставлению компенсации при высвобождении работников);

4) участникам хозяйственных обществ и товариществ, членам производственных кооперативов (закон обязывает органы управления и иных представителей действовать добросовестно и разумно в интересах коммерческой организации, а следовательно, в общих интересах указанных лиц в целом);

5) конкурентам (предпринимателям запрещается осуществлять действия, направленные на ограничение конкуренции, а также действия в форме недобросовестной конкуренции);

6) предпринимателям, являющимся другой стороной в сделке.

Неотъемлемым элементом правового статуса предпринимателя является его ответственность. Под *ответственностью* предпринимателя понимается возможность применения к нему мер принуждения в виде наложения определенных санкций в случае нарушения предпринимателем требований закона при осуществлении предпринимательской деятельности. *Санкции* могут заключаться в определенных негативных последствиях для предпринимателя, в виде, например, лишения определенного имущества *и/или* прав, возложения обязанности, лишении права осуществлять предпринимательскую деятельность. Наиболее распространенные основания ответственности предпринимателя, возникающие при осуществлении им хозяйственной деятельности:

• за ненадлежащее выполнение обязательств, принятых на себя при осуществлении хозяйствования, например за неисполнение заключенных договоров, а также внедоговорных обязательств (из причинения вреда и пр.);

• за нарушение прав собственности других субъектов;

• за нарушение требований, предъявляемых законом к осуществлению предпринимательской деятельности: загрязнение окружающей среды, нарушение антимонопольного законодательства', несоблюдение безопасных условий труда, реализацию потребителям продукции, причиняющей вред здоровью;

• перед кредиторами имуществом предприятия в соответствии с его организационно-правовой формой и перед собственником имущества предприятия за невыполнение обязательств, предусмотренных договором.

3. Предпринимательская деятельность основных субъектов предпринимательского права. *Предпринимательская деятельность граждан — индивидуальных предпринимателей.* Граждане вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица в качестве индивидуального предпринимателя с момента государственной регистрации его в этом качестве, а также создавать юридические лица самостоятельно с другими лицами.

Индивидуальный предприниматель отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, кроме того имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации хозяйства. Государственная регистрация индивидуального предпринимателя осуществляется регистрирующим органом по месту постоянной регистрации предпринимателя в день поступления заявления по установленной форме и документов об уплате регистрационного

сбора (или в трехдневный срок с момента получения документов по почте). Правоспособность предпринимателя возникает с момента регистрации. Если индивидуальный предприниматель не в состоянии удовлетворить связанные с его деятельностью требования кредиторов, он может быть признан банкротом по решению суда. С момента вступления решения суда в законную силу его регистрация утрачивает силу.

Предпринимательская деятельность юридических лиц. Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать или осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Анализ понятия юридического лица позволяет выделить следующие признаки юридического лица.

1. Имущественная обособленность. Обособление имущества юридического лица означает отделение такого имущества от имущества его учредителей. Идее обособления имущества соответствует и дополнительное требование — учитывать имущество на самостоятельном балансе.

2. Способность отвечать своим имуществом по своим обязательствам. Юридические лица, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Учредитель юридического лица или собственник его имущества не отвечает по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя или собственника, кроме случаев субсидиарной ответственности Российской Федерации по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества, а также предусмотренных Гражданским кодексом либо учредительными документами юридического лица. Лицо, которое в силу закона или учредительных документов выступает от имени юридического лица, обязано по требованию его учредителей, если иное не предусмотрено законом или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу. Если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями, собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, то на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

3. Способность от своего имени приобретать и осуществлять права и обязанности. Выступление в гражданском обороте в качестве самостоятельного субъекта права — качество, удостоверяемое этим признаком. Именно наличие правосубъектности связывается с собственным именем юридического лица и позволяет ему совершать юридические сделки, быть истцом и ответчиком в суде. В зависимости от цели осуществляемой организацией деятельности юридические лица делятся на коммерческие и некоммерческие организации.

Коммерческие организации преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Они могут создаваться в формах: хозяйственных товариществ и обществ; производственных кооперативов; государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Некоммерческие организации не имеют основной целью своей деятельности извлечение прибыли и не распределяют полученную прибыль между участниками (учредителями). Они могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям. К числу некоммерческих организаций относятся: потребительские кооперативы; общественные и религиозные организации (объединения); учреждения; объединения юридических лиц (ассоциации и союзы); благотворительные и иные фонды; другие формы, предусмотренные федеральными законами.

Юридические лица могут обладать общей или специальной правоспособностью. Наличие общей правоспособности позволяет им заниматься любой деятельностью, не противоречащей закону, приобретая в связи с ней любые гражданские права и возлагая на себя любые гражданские обязанности. Специальная правоспособность предполагает, что юридическое лицо может приобретать права и принимать обязанности, соответствующие цели его создания и лишь в пределах, указанных в его учредительных документах. Для подавляющего большинства коммерческих организаций предусмотрена общая правоспособность, Исключение составляют лишь унитарные государственные и муниципальные предприятия, а также казенные предприятия, которые выступают в гражданском обороте на основе специальной правоспособности.

Ограничение правоспособности юридических лиц может иметь место независимо от наличия у них общей или специальной правоспособности. Речь идет о таких юридических лицах, которые функционируют в сфере, требующей выдачи специального разрешения (лицензии) на ведение избранной деятельности.

Предпринимательская деятельность Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований. Статус Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в качестве субъектов предпринимательского права характеризуется двойственностью, предопределяемой тем, что указанные субъекты наделены публичной властью, т.е. имеют право давать обязательные для выполнения указания.

Публичный характер Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований проявляется в правоотношениях по государственному регулированию предпринимательской деятельности. В рамках данных правоотношений, входящих в предмет предпринимательского права, отношения между субъектами строятся «по вертикали», субъекты правоотношения неравноправны. По-другому обстоит дело в том случае, когда Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные

образования сами осуществляют предпринимательскую деятельность. В этом случае они выступают в предпринимательских отношениях на равных началах с иными участниками этих отношений — гражданами и юридическими лицами, «утрачивая» властный характер. При осуществлении Российской Федерацией, ее субъектами, муниципальными образованиями коммерческой предпринимательской деятельности для регулирования возникающих с их участием отношений применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в хозяйственной деятельности, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов.

Приобретение и осуществление имущественных и личных неимущественных прав и обязанностей от имени Российской Федерации и ее субъектов осуществляется соответствующими органами государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. От имени муниципальных образований своими действиями могут приобретать и осуществлять права и обязанности в сфере предпринимательской деятельности органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

В случаях и в порядке, предусмотренных федеральными законами, указами Президента и постановлениями Правительства Российской Федерации, нормативными актами субъектов Федерации и муниципальных образований, по их специальному поручению от их имени могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане.

Российская Федерация, ее субъект, муниципальное образование отвечают по своим обязательствам принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме имущества, которое закреплено за созданными ими юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, а также имущества, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности. Обращение взыскания на землю и другие природные ресурсы, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, допускается в случаях, предусмотренных законом. Поскольку принцип самостоятельной ответственности распространяется на всех субъектов предпринимательских правоотношений, субъекты, обладающие властными полномочиями, при вхождении в сферу регулирования предпринимательского права также самостоятельно несут ответственность по своим обязательствам, независимо от иных субъектов:

— юридические лица, созданные Российской Федерацией, ее субъектами, муниципальными образованиями, не отвечают по их обязательствам;

— Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, предусмотренных законом;

— Российская Федерация не отвечает по обязательствам своих субъектов и муниципальных образований;

— субъекты Федерации, муниципальные образования не отвечают по обязательствам друг друга, а также по обязательствам Российской Федерации.

Однако Российская Федерация вправе принять на себя гарантию (поручительство) по обязательствам своего субъекта, муниципального образования или юридического лица либо указанные субъекты могут принять на себя гарантию (поручительство) по обязательствам Российской Федерации — в этих случаях поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

4. Создание субъектов предпринимательского права. Реорганизация и ликвидация субъектов предпринимательского права. *Создание* субъекта предпринимательского права представляет собой процесс по признанию за лицом статуса субъекта предпринимательского права, заключающийся в действиях как самого субъекта, так и компетентных государственных органов. Теория предпринимательского права выделяет несколько способов создания субъектов предпринимательского права:

1) *учредительно-распорядительный способ.* Для создания субъекта предпринимательского права в этом случае необходимо распоряжение компетентного государственного органа;

2) *учредительный способ.* Имеет место при признании статуса субъекта предпринимательского права за гражданином — при регистрации его в качестве индивидуального предпринимателя и при создании осуществляющих предпринимательскую деятельность юридических лиц, в состав которых входит один участник;

3) *договорно-учредительный способ.* Применяется при создании субъекта предпринимательского права, состоящего из нескольких физических или юридических лиц (например, когда юридическое лицо создают несколько граждан). В этом случае помимо собственно учреждения имеет место договор между участниками будущего субъекта предпринимательского права, определяющий их взаимные права и обязанности как на этапе создания, так и в процессе деятельности созданного субъекта;

4) *дозволительно-учредительный способ.* В этом случае на создание субъекта предпринимательского права необходимо разрешение (дозволение) соответствующего государственного органа, без которого создание невозможно.

В Российской Федерации применяются все четыре способа создания субъектов предпринимательского права. Гражданский кодекс закрепляет, что предпринимательская деятельность осуществляется лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке. Таким образом, субъекты предпринимательской деятельности подлежат обязательной государственной регистрации, которая проводится по правилам, закрепленным в Федеральном законе от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в Российской

Федерации». *Государственная регистрация* юридических лиц и индивидуальных предпринимателей представляет собой акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иных сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствии с законом.

Решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в соответствующий государственный реестр. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в соответствующий государственный реестр. Важной гарантией прав предпринимателей является закрепленный законом исчерпывающий перечень оснований отказа в государственной регистрации. Решение об отказе в государственной регистрации должно содержать основания отказа, направляется лицу, указанному в заявлении о государственной регистрации, с уведомлением о вручении такого решения, и может быть обжаловано в судебном порядке.

В ходе деятельности юридических лиц их статус может меняться в связи с проведением их *реорганизации.* Реорганизация возможна посредством слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования. Последствия при каждом из названных способов реорганизации состоят в следующем:

— при *слиянии* одного юридического лица с другим совокупность принадлежащих им прав и обязанностей переходит к новому юридическому лицу, возникшему в результате слияния; правосубъектность каждого из подвергшихся слиянию юридических лиц прекращается;

— при *присоединении* одного юридического лица к другому имущественные права и обязанности присоединенной организации переходят к присоединившейся организации, а правосубъектность присоединенной организации прекращается;

— при *разделении* одного юридического лица на две (и более) новых организации создаются два (и более) новых юридических лица, а прежнее (разделенное) юридическое лицо прекращает свое существование;

— при *выделении* одного юридического лица из другого выделенная из первоначальной организации структура становится новым юридическим лицом, а сама же первоначальная организация продолжает существовать под прежним наименованием;

— при *преобразовании* юридического лица происходит перемена его организационно-правовой формы и обычно смена его наименования; лицо, возникшее в результате преобразования, становится правопреемником юридического лица, подвергшегося преобразованию.

Таким образом, реорганизация юридических лиц затрагивает изменения в их статусе и порождает вопросы правопреемства, в том числе относительно выполнения обязательств. В отличие от реорганизации *ликвидация* юридических лиц означает их прекращение, не сопровождающееся правопреемством. В зависимости от оснований проведения ликвидации различают ликвидацию добровольную и принудительную. Добровольной считается ликвидация, осуществленная по решению его учредителей (участников) или органа юридического лица в связи:

- с истечением срока, на который оно создано;
- с достижением цели его создания;
- с признанием судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустранимый характер.

Принудительная ликвидация может иметь место по решению суда в случаях осуществления деятельности:

- без лицензии;
- запрещенной законом либо с неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;
- противоречащей уставным целям общественной или религиозной организации или фонда;
- в других случаях (банкротства).

5. Организационно-правовые формы ведения предпринимательской деятельности. *Коммерческие организации.* *Хозяйственные товарищества и общества*—это коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов, произведенное и приобретенное в процессе деятельности хозяйственного товарищества или общества, принадлежит ему на праве собственности. Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (коммандитное). Хозяйственные общества могут создаваться в форме акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью или дополнительной ответственностью.

Участниками полного товарищества (не менее двух товарищей) и товарищества на вере (не менее чем один полный товарищ и один вкладчик) могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. Участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществе на вере могут быть граждане и юридические лица. Участники хозяйственных товариществ и обществ наделены правами и обязанностями. Они *вправе:*

— участвовать в управлении делами (кроме вкладчиков хозяйственного товарищества и владельцев привилегированных акций акционерного общества);

— получать информацию о деятельности хозяйственного товарищества и общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией;

— принимать участие в распределении прибыли;

— получать в случае ликвидации хозяйственного товарищества или общества часть имущества.

Они *обязаны:*

• вносить вклады, оговоренные учредительными документами;

• не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности хозяйственного товарищества и общества.

Полное товарищество характеризуется тем, что его участники занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. В связи с этим отдельные члены полного товарищества не могут участвовать в других полных товариществах, ибо они поручились своим имуществом за возможные обязательства товарищества. Полное товарищество имеет фирменное наименование, в которое включаются имена одного или нескольких товарищей или всех товарищей. Полное товарищество действует на основе учредительного договора, который подписывается всеми его участниками. В учредительном договоре необходимо отразить: размер и состав складочного капитала; размер и порядок изменения долей каждого из участников; размер, состав, сроки и порядок внесения ими вкладов; ответственность участников за нарушение обязательств по внесению вкладов.

Управление в полном товариществе осуществляется по общему согласию всех участников, если учредительным договором товарищества не предусмотрено принятие решения большинством голосов. Если ведение дел полного товарищества поручается отдельному участнику, то свою деятельность он осуществляет по доверенности. Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между ними пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или соглашением между участниками. Участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

Участники полного товарищества вправе выйти из него, заявив об отказе от участия в товариществе. Отказ от участия в полном товариществе должен быть заявлен участником не менее чем за 6 месяцев до фактического выхода из товарищества. Досрочный отказ от участия в полном товариществе допускается только по уважительной причине. Участнику, выбывшему из полного товарищества, выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующей доле этого участника в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или соглашением участников.

Товарищество на вере (коммандитное) представляет собой смешанную форму хозяйственного товарищества, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников-вкладчиков

(коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

Товарищество на вере создается и действует на основе учредительного договора. Управление деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами. Вкладчик не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, а также выступать от его имени иначе, как по доверенности. Вкладчики не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества, если эти действия соответствуют закону и учредительному договору. Вкладчик товарищества на вере обязан внести вклад в складочный капитал. Внесение вклада удостоверяется свидетельством об участии, выдаваемым вкладчику товариществом. Вкладчик товарищества на вере *имеет право:*

— получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в складочном капитале, в порядке, предусмотренном учредительным договором;

— знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества;

— по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором;

— передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому вкладчику или третьему лицу.

Общество с ограниченной ответственностью учреждается одним или несколькими лицами и характеризуется тем, что уставный капитал общества разделен на доли определенных учредительными документами размеров, участники общества не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов. Именно в этом суть ограниченной ответственности, ибо участники не несут ответственность иным имуществом. Общество с ограниченной ответственностью создается и действует на основе учредительного договора, подписанного его участниками, и утвержденного ими устава. Управление в обществе с ограниченной ответственностью осуществляется общим собранием его участников, а также исполнительным органом (коллегиальным или единоличным).

Общество с дополнительной ответственностью представляет собой общество, учрежденное одним или несколькими лицами, уставный капитал которого разделен на доли и участники которого солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов. При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам.

Акционерное общество — это общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций, акционеры не отвечают по обязательствам акционерного общества, а при убыточности деятельности

акционерного общества рискуют только стоимостью принадлежащих им акций. Существует два вида акционерных обществ:

1) открытые акционерные общества. Эти общества характеризуются тем, что акционеры могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, а также они вправе проводить открытую подписку на выпускаемые акции и их свободную продажу на условиях, устанавливаемых законом и иными правовыми актами;

2) закрытые акционерные общества. Эти общества характеризуются тем, что акции распределяются только среди учредителей или иного заранее определенного круга лиц, они не вправе проводить открытую подписку или иным образом предлагать акции для приобретения неограниченному кругу лиц, число акционеров в таком обществе ограничивается законом.

Акционерные общества действуют на основе учредительного договора и устава. Учредители акционерного общества несут солидарную ответственность. Уставный капитал акционерного общества составляется из номинальной стоимости акций, приобретенных акционерами. Управление в акционерном обществе осуществляется: общим собранием акционеров, советом директоров (создается в акционерных обществах с числом акционеров более 50) и исполнительным органом (коллегиальным или единоличным).

Дочернее хозяйственное общество может быть обществом с ограниченной ответственностью и акционерным обществом. Основными по отношению к ним выступают полные товарищества и товарищества на вере, акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью. Основанием для установления отношений между основным обществом (товариществом) и дочерним обществом является: преобладающее участие основного общества (товарищества) в уставном капитале дочернего (более 10—15%); договор между основным обществом (товариществом) и дочерним обществом. Дочерние общества не отвечают по долгам основного общества (товарищества), а основное общество (товарищество) отвечает солидарно с дочерним. Зависимое хозяйственное общество близко к дочернему обществу. Данное общество характеризуется тем, что преобладающему обществу должно принадлежать более 20% уставного капитала общества с ограниченной ответственностью или более 20% количества голосующих акций акционерного общества.

Производственные кооперативы – добровольное объединение граждан (не менее пяти) на основе членства для совместной хозяйственной деятельности, основанное на личном трудовом или ином участии и объединении его членами имущественных паевых взносов. Участие в производственных кооперативах юридических лиц может быть допущено уставом. Члены кооператива несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива в рамках и порядке, предусмотренных законом и уставом. Учредительным документом производственного кооператива является устав, утверждаемый общим собранием его членов. Член кооператива обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее 10% паевого взноса,

а остальную часть — в течение года с момента регистрации. Управление в производственном кооперативе осуществляется: общим собранием (высший орган кооператива), наблюдательным советом (создается с числом членов более 50) и исполнительным органом (коллегиальным или единоличным).

Государственные и муниципальные унитарные предприятия. Унитарное предприятие — это государственное или муниципальное предприятие, являющееся коммерческой организацией, не наделенное правом собственности на закрепленное за ним собственником имущество. Фирменное наименование унитарного предприятия должно содержать указание на собственника. Различают два вида унитарных предприятий:

1) унитарное предприятие *на праве хозяйственного ведения* создается по решению уполномоченного на то государственного или муниципального органа, имущество предприятия находится в государственной или муниципальной собственности. Собственник не отвечает по обязательствам предприятия, а предприятие отвечает по своим обязательствам всем имуществом и не отвечает по обязательствам собственника. Данное предприятие действует на основе устава. Уставный фонд унитарного предприятия на праве хозяйственного ведения полностью оплачивается собственником до государственной регистрации. Унитарное предприятие на праве хозяйственного ведения владеет, пользуется и распоряжается имуществом, может создавать дочернее унитарное предприятие путем передачи ему части имущества в хозяйственное ведение. Собственник имеет право на получение части прибыли;

2) унитарные предприятия *на праве оперативного управления* (федеральное казенное предприятие). Это предприятие создается по решению Правительства Российской Федерации, имущество находится в государственной собственности Российской Федерации. Собственник (Российская Федерация) по обязательствам казенного предприятия несет субсидиарную ответственность. Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления, владеет и пользуется имуществом в соответствии с целями своей деятельности и заданиями собственника, распоряжается имуществом лишь с согласия собственника, самостоятельно реализует продукцию, если иное не установлено законом. Собственник вправе изъять излишне или не по назначению используемое оборудование.

Некоммерческие организации. *Потребительские кооперативы* создаются добровольно на основе членства с целью удовлетворения потребностей участников в товарах и услугах путем объединения денежных средств и материальных взносов. Участниками потребительских кооперативов могут быть граждане, юридические лица, граждане-предприниматели. Доходы от предпринимательской деятельности распределяются между членами в соответствии с законом и уставом. При невыполнении обязательств по покрытию убытков кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов.

Общественные и религиозные организации (объединения) — это добровольные объединения на основе общности интересов для удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей участников. В этих организациях допускается предпринимательская деятельность, но для достижения уставной цели.

Учреждения создаются для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Учреждение отвечает по обязательствам своими денежными средствами, при их недостаточности собственник соответствующего имущества несет субсидиарную ответственность.

Фонд— это организация, не имеющая членства, учрежденная на основе добровольных взносов, преследующая общественно полезные цели. Учредителями выступают граждане и юридические лица. В них допускается предпринимательская деятельность для достижения целей фонда.

Ассоциации и союзы представляют собой некоммерческие организации — объединения коммерческих организаций. Эти организации создаются на договорной основе для защиты общих интересов и в целях координации предпринимательской деятельности их участников. При возникновении необходимости ассоциации и союзы могут начать заниматься предпринимательской деятельностью, но должны быть преобразованы в хозяйственные товарищества или общества либо могут создать для осуществления предпринимательской деятельности хозяйственное общество или участвовать в таком обществе.

ЛЕКЦИЯ 4 ВЕЩНЫЕ ПРАВА В СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

1. Основы правовой регламентации права собственности. Предпринимательская деятельность предполагает определенную материальную базу ее осуществления. Субъект предпринимательства должен иметь обособленное имущество, которое, в частности, служит основой его имущественной ответственности. Определяющим для предпринимательского права является вопрос о правах на имущество, используемое в предпринимательской деятельности, в частности вещных правах. Субъекты предпринимательских правоотношений имеют вещные права, которые определяются правом собственности на принадлежащее им имущество и иными ограниченными вещными правами. Основным и наиболее значимым для ведения предпринимательской деятельности вещным правом является право собственности. Оно является наиболее широким по содержанию заключающихся в нем возможностей для владельца этого права среди вещных прав. Правомочия собственника выражаются, согласно закону, в возможности владения, пользования и распоряжения каким-то благом, ему принадлежащим, причем принадлежащим на законных основаниях.

Под правомочием *владения* понимается основанная на законе (юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в своем хозяйстве (фактически обладать им, числить на своем балансе и т.п.).

Правомочие *пользования* представляет собой основанную на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных для пользователя свойств, другими словами, потребления, удовлетворения своих интересов с помощью этого блага или вещи.

Правомочие *распоряжения* выражает возможность лицом законно изменять принадлежность имущества, его состояние или назначение (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение и т.п.).

Собственник одновременно владеет всеми тремя возможностями-полномочиями. Но порознь, а иногда и вместе они могут принадлежать и не собственнику, а иному законному владельцу имущества, например арендатору. Последний не только владеет и пользуется имуществом собственника-арендодателя по договору с ним, но и вправе с его согласия сдать имущество в субаренду другому лицу, внести в имущество улучшения, следовательно, в известной мере (рамках) распорядиться им. Правомочия собственника устраняют, исключают всех других лиц от какого-либо воздействия на принадлежащее ему имущество, если на то нет его воли. В отличие от этого правомочия иного законного владельца не только не исключают прав на то же имущество самого собственника, но и возникают обычно по воле последнего и в предусмотренных им пределах.

Собственник вправе передавать другим лицам свои права владения, пользования и распоряжения принадлежащим ему имуществом, оставаясь его собственником. На этой возможности разделения прав собственности и управления ею и основано предусмотренное в законе право передать свое имущество в доверительное управление другому лицу. Это не влечет перехода к последнему (доверительному управляющему) права собственности на данное имущество. Доверительное управление является формой осуществления собственником своих полномочий, формой реализации правомочия распоряжения, а не установлением нового права собственности на данное имущество.

Юридические лица самостоятельно участвуют в хозяйственной деятельности. Специфика их деятельности определяется правом собственности и иными вещными правами на имущество. Вещные права являются одной из правовых форм реализации экономических отношений собственности. Они дают возможность несобственникам осуществлять хозяйственное или иное использование чужого имущества для удовлетворения своих потребностей (разумеется, с согласия собственника либо по прямому указанию (разрешению) закона). Но поскольку соответствующее имущество, составляющее объект вещных прав, уже присвоено собственником, все иные субъекты присвоения могут использовать его лишь в ограниченном объеме, в рамках,

разрешенных собственником или законом. Поэтому вещные права, в отличие от права собственности, предоставляющего обладателям полную хозяйственную свободу в использовании своего имущества, называются ограниченными, ибо никогда не могут совпадать с правами и возможностями собственника.

Право собственности регламентирует отношения, связанные с принадлежностью имущества данному лицу, тогда как отношения, связанные с нахождением имущества у лица по другим основаниям, регламентируются иными вещными правами. Основные различия здесь состоят в том, что собственник владеет, пользуется и распоряжается своим имуществом, тогда как обладатель иного вещного права владеет, пользуется и распоряжается чужим имуществом.

Юридические факты, с которыми закон связывает возникновение или прекращение права собственности, называются *основаниями возникновения или прекращения права собственности.* Но возникновение права собственности на конкретное имущество у одного лица одновременно означает прекращение права собственности на имущество у другого лица. Поэтому одни и те же юридические факты обычно являются основаниями и возникновения, и прекращения права собственности. Момент возникновения права собственности имеет важное практическое значение. Именно с моментом возникновения права собственности на собственника переходят права владения, пользования и распоряжения. С указанным моментом связано и решение вопроса о том, кто несет убытки, если имела место гибель или порча передаваемого имущества при отсутствии чьей-либо вины (так называемый риск случайной гибели или порчи вещи). Гражданский кодекс устанавливает, что моментом перехода права собственности при отчуждении имущества по договору может быть момент соглашения сторон, момент фактической передачи вещи, момент уплаты цены или получения встречного удовлетворения. Закон предоставляет участникам договора широкие права по определению этого момента. Но если законодательством или договором не предусмотрено иное, право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента передачи вещи.

Способы приобретения права собственности — это юридические факты, с которыми закон связывает возникновение у лица право собственности на определенный предмет. Существуют общегражданские и специальные способы приобретения права собственности. Первые (например, сделки) могут быть использованы любыми субъектами гражданского права, тогда как вторые могут привести к возникновению права собственности у строго определенных субъектов права (конфискация, реквизиция и т.п.). Способы приобретения права собственности делятся на:

• *первоначальные,* когда право собственности на вещь возникает впервые либо помимо воли предыдущего собственника;

• *производные,* когда право собственности возникает по воле предыдущего собственника и с согласия нового. В этом случае объем прав нового собственника зависит от объема прав, принадлежавших бывшему собственнику. Соответственно, на нового собственника переходят все существовавшие обременения права собственности (сервитута, другие вещные и иные права третьих лиц на перешедшее к новому собственнику имущество).

Первоначальные способы:

— создание новой вещи; определенными особенностями обладает приобретение права собственности на вновь созданное недвижимое имущество;

— приобретение права собственности на плоды, продукцию и доходы от имущества лицом, использующим это имущество на законном основании;

— переработка вещи;

— приобретение права собственности на бесхозяйное имущество;

— обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (сбор грибов, лов рыбы и пр.);

— приобретательная давность (лицо, не являющееся собственником, добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет либо иным имуществом в течение 5 лет, приобретает право собственности на это имущество).

Производные способы:

— приобретение права собственности по договору купли-продажи, мены, дарения или иной сделке об отчуждении имущества;

— наследование по закону или завещанию;

— приобретение права на имущество юридического лица при его реорганизации;

— приобретение членом дачного, гаражного или иного потребительского кооператива права собственности на соответствующее помещение после полного внесения своего паевого взноса.

Основания прекращения права собственности — это юридические факты, влекущие прекращение права собственности лица на определенное имущество. Обычно прекращение права собственности одного лица ведет к возникновению права собственности другого лица на это же имущество (за исключением гибели или уничтожения имущества). Виды оснований прекращения права собственности:

а) гибель или уничтожение имущества;

б) прекращение права собственности по воле собственника:

в отчуждение своего имущества другим лицам по договору купли-продажи, мены, дарения и т.п.;

• отказ от права собственности, который не влечет его прекращения до приобретения права собственности на это имущество другим лицом;

в) принудительное прекращение права собственности:

• *безвозмездное:* конфискация — безвозмездное изъятие имущества у собственника, производимое в административном или судебном порядке в установленных законом случаях как санкция за совершение преступления

или иного правонарушения; обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника;

• *возмездные:* отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу; выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними; выкуп бесхозяйно содержимых культурных ценностей; принудительная продажа жилых помещений; реквизиция — принудительное изъятие имущества собственника в интересах государства по решению государственных органов в порядке и на условиях, установленных законом, в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, с выплатой собственнику стоимости имущества; национализация — изъятие имущества в собственность государства на основании специально принятых нормативных правовых актов.

2. Право собственности отдельных лиц. Содержание *права собственности* гражданина заключается в его правомочиях владения, пользования и распоряжения в отношении принадлежащего ему имущества. По общему правилу количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничивается. Некоторые особенности права собственности граждан выражаются, например, в том, что только физическое лицо — собственник может распоряжаться принадлежащим ему имуществом путем составления завещания или быть получателем ренты по договору пожизненного содержания с иждивением.

Объекты права собственности граждан. В собственности граждан может находиться любое имущество, за определенными исключениями, установленными законом. Объекты, ограниченные законом в обороте, могут принадлежать гражданам только при наличии специального разрешения (газовое или охотничье оружие и пр.).

Законодательные акты предусматривают отдельные виды имущества, которые по соображениям общественной безопасности или в соответствии с международными договорами вообще не могут стать объектами собственности граждан (например, большинство видов вооружений, наркотики, яды и т.п.).

Гражданин по своим обязательствам отвечает всем принадлежащим ему на праве собственности имуществом, но с ограничениями, установленными законом. Это сделано в интересах самого гражданина (и лиц, находящихся на его иждивении), с тем чтобы в любой ситуации оставить ему некоторый минимум средств к существованию. Иными словами, наличие у гражданина имущества, защищенного от взыскания кредиторов, служит для него одной из социально-экономических гарантий его жизни в обществе. Взыскание по исполнительным документам *не может быть* обращено на следующее имущество, принадлежащее гражданину-должнику на праве собственности:

• жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, за исключением имущества, которое является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

• земельные участки, на которых расположены объекты ипотеки, а также земельные участки, использование которых не связано с осуществлением гражданином-должником предпринимательской деятельности, за исключением имущества, которое является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

• предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;

• имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина-должника, за исключением предметов, стоимость которых превышает сто установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда;

• племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, а также хозяйственные строения и сооружения, корма, необходимые для их содержания;

• семена, необходимые для очередного посева;

• продукты питания и деньги на общую сумму не менее трехкратной установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника, лиц, находящихся на его иждивении, а в случае их нетрудоспособности,— шестикратной установленной величины прожиточного минимума на каждого из указанных лиц;

• топливо, необходимое семье гражданина-должника для приготовления своей ежедневной пищи и отопления в течение отопительного сезона своего жилого помещения;

• средства транспорта и другое необходимое гражданину-должнику в связи с его инвалидностью имущество;

• призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден гражданин-должник.

Взыскание по исполнительным документам не может быть обращено на избирательный залог.

Право собственности юридических лиц. Наличие имущества на праве собственности является необходимым условием участия большинства юридических лиц в гражданском обороте (исключение — унитарные предприятия и финансируемые собственником учреждения, которые обладают имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления). Учредители (участники) юридических лиц сохраняют в отношении имущества юридического лица права требования либо вообще не имеют на это имущество никаких прав. Имущество юридических лиц подпадает под общие

нормы закона, регулирующие содержание права собственности, основания его возникновения и прекращения. Порядок непосредственного управления и распоряжения имуществом юридического лица определяется его учредительными документами.

Объектом права собственности юридического лица может быть любое не изъятое из оборота имущество. Имущество, ограниченное в обороте, может принадлежать юридическому лицу только при наличии соответствующего разрешения. Определенное влияние на объекты, которые могут находиться в собственности юридических лиц, оказывает наличие у некоторых из них специальной правоспособности. По общему правилу количество и стоимость имущества юридического лица не ограничиваются.

Право собственности хозяйственных обществ и товариществ. Имущество хозяйственного общества или товарищества состоит из формируемого его учредителями (участниками) уставного (складочного) капитала и имущества, возникшего по иным основаниям. Управление и распоряжение имуществом товарищества осуществляют полные товарищи, а управление и распоряжение имуществом общества — специально создаваемые органы общества. В отношении обществ установлены минимальный размер уставного капитала, а также обязательные фонды целевого назначения (например, резервный фонд). Если на конец финансового года стоимость чистых активов общества становится меньше минимального размера уставного капитала, общество подлежит ликвидации. При выходе из товарищества или общества (кроме акционерного общества) участнику выдается или выплачивается причитающаяся ему доля имущества общества или товарищества и, соответственно, уменьшается стоимость имущества юридического лица. Выход акционера из акционерного общества возможен только путем отчуждения акции другому акционеру или третьему лицу. В результате стоимость имущества акционерного общества не уменьшается. Имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов в процессе ликвидации хозяйственного товарищества или общества, распределяется между его участниками пропорционально их долям. Законом предусматривается круг лиц, обладающих преимущественным правом на получение причитающейся им доли имущества, оставшегося после ликвидации соответствующего юридического лица (например, вкладчики в коммандитном товариществе).

Право собственности производственных и потребительских кооперативов. Как производственный, так и потребительский кооператив является собственником принадлежащего ему имущества. Кооперативу на праве собственности может принадлежать любое имущество, не изъятое из оборота, а имущество, ограниченное в обороте, — с соблюдением установленных ограничений. Потребительский кооператив как некоммерческая организация обладает специальной правоспособностью, что несколько ограничивает перечень имущества, которым он может обладать на праве собственности. Управление и распоряжение имуществом кооператива осуществляют специально создаваемые органы управления кооператива. Собственностью

кооператива является формируемый его членами паевой фонд, а также имущество, приобретенное кооперативом по иным основаниям. В законе или уставе кооператива может быть предусмотрено создание различных целевых фондов, в том числе неделимых (например, создание резервного фонда в производственном кооперативе). При выходе из кооператива члену выплачивается стоимость его пая или выдается имущество, соответствующее стоимости пая. Оставшееся после ликвидации кооператива имущество распределяется между его членами.

Правособственностинекоммерческихорганизаций. Собственностью некоммерческих организаций является имущество, переданное им их учредителями (участниками), а также имущество, приобретенное по иным основаниям. Указанные организации вправе использовать принадлежащее им на праве собственности имущество только в соответствии с целями их деятельности, определенными в учредительных документах. На собственность большинства некоммерческих организаций их учредители (участники) не имеют никаких прав. Исключение составляют ассоциации и союзы юридических лиц, а также рассмотренные выше потребительские кооперативы. Участники ассоциаций и союзов юридических лиц имеют право на получение части имущества, оставшегося после ликвидации таких объединений, хотя по общему правилу имущество, оставшееся после ликвидации некоммерческой организации (например, общественного объединения или фонда), расходуется на цели, для достижения которых она была создана.

3. Правовой режим государственной и муниципальной собственности. В Российской Федерации к объектам исключительной собственности государства отнесены недра, лесной фонд, водные ресурсы, ресурсы континентального шельфа, территориальных вод и морской экономической зоны, а также некоторые природные объекты; объекты историко-культурного наследия и некоторые художественные ценности общенационального значения; имущество государственной казны; имущество Вооруженных Сил; объекты оборонного производства; некоторые виды предприятий и организаций. Все они объявлены исключительной федеральной собственностью и не подлежат не только приватизации, но даже и передаче в государственную собственность иных национально-территориальных или административно-территориальных образований. Все иное имущество государства, по общему правилу, не имеет отличий в правовом режиме от имущества других собственников. Основную массу своего имущества государство распределяет среди имущественно обособленных и самостоятельных юридических лиц - государственных предприятий, учреждений и организаций.

Все государственное имущество, независимо оттого, принадлежит оно Российской Федерации или ее субъекту, подразделяется на две основные группы:

а) имущество, закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями;

б) средства соответствующего бюджета и иное государственное имущество, не закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями, составляющее государственную казну Российской Федерации или государственную казну ее субъекта.

В России создана единая централизованная система органов федерального казначейства и подчиненных ему территориальных органов федерального казначейства в субъектах Федерации. Органы федерального казначейства являются юридическими лицами. Их основные задачи — организация, осуществление и контроль за исполнением бюджета субъекта Федерации, регулирование финансовых отношений между федеральным бюджетом и внебюджетными фондами и другие. Органы казначейства несут установленную законодательством ответственность за невыполнение и ненадлежащее выполнение возложенных на них задач. Имущество, поступающее в собственность государства и оставшееся нераспределенным между его юридическими лицами (например, средства госбюджета, различные фонды, конфискованное, бесхозяйное, выморочное имущество), находится не только в юридическом, но и в непосредственном фактическом владении государства в лице уполномоченных им государственных органов. Оно составляет государственную казну (как единый имущественный фонд) соответственно федерации, республики или иного государственного образования.

Особенности возникновения права государственной собственности. Юридические основания, по которым государство становится собственником того или иного имущества, разнообразны. Но условно их можно разделить на две группы:

• во-первых, основания, по которым собственником может стать не только государство, но и любой другой субъект гражданского права, т.е. «общегражданские способы» приобретения права собственности— прежде всего, различные договоры и другие сделки;

• во-вторых, основания, по которым только государство может стать собственником соответствующего имущества.

Так, переход к государству имущества, завещанного ему гражданином, — обычный, общегражданский способ возникновения права собственности, а переход к нему же выморочного имущества (так называется имущество, оставшееся после смерти собственника, при отсутствии других граждан или юридических лиц, имеющих право принять это имущество по нормам наследственного права) — присущий только государственной собственности способ возникновения. Эта вторая группа оснований и характеризует особенности возникновения права собственности государства. Важнейшее основание возникновения права собственности всякого государства составляют установленные им налоги и иные обязательные платежи (пошлины, сборы и т.п.). Одновременно налоги служат важнейшим экономико-правовым средством государственного воздействия на хозяйственную деятельность. Право государственной собственности может возникать и из

принудительного изъятия имущества, прежде всего недвижимого, из частной собственности в собственность государства на основании специальных законодательных актов.

Национализация может проводиться безвозмездно, в форме прямой экспроприации (изъятия), и с выплатой бывшим собственникам определенной компенсации. В ныне действующем Гражданском кодексе национализация как основание прекращения права частной собственности допускается «на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков».

Реквизицией называется изъятие имущества государством у собственника с выплатой ему стоимости имущества в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах чрезвычайного характера, т.е. в государственных и общественных интересах. Она производится только при наличии указанных обстоятельств, по решению органов государственной власти, в порядке и на условиях, установленных законодательными актами. Оценка, по которой собственнику возмещается стоимость реквизированного имущества, может быть им оспорена в суде. Собственник вправе требовать возвращения ему реквизированного имущества после прекращения действия обстоятельств, вызвавших необходимость реквизиции.

Конфискацией называется безвозмездное изъятие у собственника имущества по решению суда в виде санкции за совершенное преступление или иного правонарушения. Иначе говоря, конфискация представляет собой меру юридической (имущественной) ответственности правонарушителя, прямо предусмотренную законом. Возможна конфискация в административном порядке оружия у лиц, не имеющих разрешения на его применение и хранение. Конфискация применяется при изъятии предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного нарушения. Конфискация применяется при нарушении таможенных правил и в ряде других случаев. Решение о конфискации может быть обжаловано в суд.

В собственность государства (муниципальную собственность) переходит бесхозяйное имущество, т.е. имущество, у которого нет собственника или собственник которого неизвестен. Бесхозяйные недвижимые вещи принимаются на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество, по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого они находятся. Осуществление и прекращение права государственной собственности осуществляется через государственные органы, управомоченные управлять этим имуществом. Эти же органы осуществляют и приватизацию государственной собственности.

Под *приватизацией* понимается отчуждение (переход) имущества, главным образом недвижимого, из государственной (или муниципальной) собственности в частную собственность граждан или юридических лиц в порядке и на условиях, предусмотренных специальным законодательством. В качестве

продавцов (отчуждателей) государственного имущества выступают соответствующие органы исполнительной власти, а в качестве приобретателей — физические и юридические лица, в том числе иностранные инвесторы.

Особенности права государственной собственности:

— субъектом права собственности является само государственное образование, а управление и распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом осуществляют органы государственного управления, а также специально уполномоченные юридические и физические лица;

— полномочия собственника государство осуществляет в основном путем издания правовых актов;

— Российская Федерация может иметь на праве собственности любое имущество, в том числе и изъятое из оборота, а субъекты Российской Федерации — любое имущество, за исключением имущества, отнесенного к исключительной собственности Российской Федерации (например, ядерного оружия);

— существуют способы приобретения права собственности, характерные только для государства: национализация, конфискация, реквизиция, иные случаи принудительного возмездного изъятия имущества, налоги и т.п.

— присущее только государственной собственности основание прекращения права собственности — приватизация, т.е. отчуждение имущества из государственной (а также муниципальной) собственности в собственность граждан или определенных юридических лиц в порядке, установленном законом.

Муниципальная собственность — имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям: городским, сельским поселениям и пр. Муниципальная собственность, как и государственная, является публичной формой собственности, поэтому она строится в основном по принципу государственной собственности.

4. Право собственности общественных организаций. Право собственности общественных организаций возникает в силу таких юридических фактов, как получение средств от вступительных и членских взносов; добровольных пожертвований граждан, юридических лиц и государств; получения доходов от хозяйственной деятельности предприятий, принадлежащих общественным организациям; доходов от культурно-просветительных, спортивных и других платных мероприятий и т.д., а также по иным общегражданским основаниям. Ввиду большого разнообразия общественных организаций, особенностей их строения и целей деятельности в отношении каждого их вида не всегда могут использоваться любые основания возникновения права собственности. Вместе с тем в отдельных случаях предусматриваются обязательные основания возникновения права собственности некоторых общественных организаций (например, при создании благотворительных и иных фондов требуется передача имущества их учредителями в собственность

фондов, поскольку последние не должны создаваться исключительно за счет пожертвований сторонних лиц).

В отличие от коммерческой организации некоммерческая организация вправе использовать свое имущество в предпринимательской деятельности лишь постольку, поскольку это служит достижению ее целей. В силу этого учредители (участники, члены) такой некоммерческой организации, как общественная или религиозная, а также благотворительный или иной фонд, не только утрачивают право собственности на переданное ей имущество в период ее деятельности, но и не вправе рассчитывать на него после ее ликвидации. Имущество этих организаций, оставшееся после расчетов с кредиторами, используется в целях, указанных в ее учредительных документах.

5. Понятие и виды права общей собственности. Имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности. Общая собственность возникает:

• при поступлении в собственность нескольких лиц неделимой вещи (например, автомобиля) либо вещи, не подлежащей разделу в силу закона (например, имущество крестьянского (фермерского) хозяйства);

• в иных случаях, установленных законом или договором. Участниками права общей собственности могут быть любые субъекты гражданского права.

Виды общей собственности:

— общая долевая, т.е. общая собственность с определением доли каждого сособственника в праве общей собственности (но не в имуществе, являющемся объектом этого права). Если в законе не указано, что общая собственность является совместной, то она признается долевой;

— общая совместная, т.е. без определения доли каждого сособственника. Она возникает только в силу закона (например, общая совместная собственность супругов).

Доли в праве общей собственности могут быть определены при ее разделе; при ее трансформации в общую долевую собственность по соглашению сособственников. Доля в праве общей собственности полностью входит в имущество сособственника, следовательно, на нее может быть обращено взыскание по его обязательствам. При продаже или мене доли одного из сособственников другие сособственники имеют преимущественное перед третьими лицами право ее покупки (кроме случаев продажи доли с публичных торгов).

Общая долевая собственность характеризуется определением доли каждого сособственника в праве общей собственности. Если иное не предусмотрено в законе или договоре, доли всех сособственников признаются равными. Сособственник, внесший в общее имущество существенные неотделимые улучшения при соблюдении установленного порядка его использования, имеет право на соответствующее увеличение своей доли. Владение и пользование общим имуществом осуществляются по соглашению всех сособственников, а при недостижении соглашения — в порядке, устанавливаемом

судом. Каждый сособственник имеет право на пользование частью имущества, соответствующей его доле. Распоряжение общим имуществом осуществляется по соглашению всех сособственников, однако своей долей в праве общей собственности каждый участник вправе распорядиться самостоятельно (с учетом права преимущественной покупки других участников). При нарушении права преимущественной покупки других сособственников любой из них в течение трех месяцев вправе требовать перевода на себя прав и обязанностей покупателя доли. Имущество, находящееся в общей долевой собственности, может быть разделено по соглашению всех сособственников, а при недостижении соглашения каждый участник права общей долевой собственности может требовать выдела своей доли в судебном порядке. Выдел доли производится в натуре, кроме случаев:

• невозможности выдела без несоразмерного хозяйственного ущерба общему имуществу;

• невозможности выдела части общего имущества, точно соответствующей доле выделяющегося сособственника;

• неделимости объекта общей собственности в силу закона;

• доля выделяющегося сособственника невелика и его интерес к ее использованию незначителен.

Во всех вышеуказанных случаях выделяющийся сособственник получает денежную компенсацию, соответствующую стоимости его доли. Раздел общего имущества всегда влечет прекращение права общей долевой собственности, тогда как выдел доли одного из сособственников по общему правилу не приводит к указанным последствиям (кроме случаев нахождения имущества в общей долевой собственности двух лиц).

Общая совместная собственность возникает только на основании закона и характеризуется отсутствием четкого определения доли каждого сособственника. Право общей совместной собственности возникает на:

— имущество супругов;

— имущество крестьянского (фермерского) хозяйства;

— общее имущество собственников квартир в многоквартирном доме и др.

Сособственники могут трансформировать общую совместную собственность в общую долевую путем установления доли каждого из них в праве общей собственности. Участники общей совместной собственности владеют и пользуются общим имуществом сообща. Распоряжение общим имуществом осуществляется по соглашению всех сособственников. Действия по распоряжению таким имуществом вправе совершать любой из сособственников. При этом предполагается согласие других сособственников. Сделка по распоряжению общим имуществом, совершенная одним из сособственников вопреки воле других сособственников, может быть признана судом недействительной только в случае, если другая сторона знала или должна была знать о несогласии остальных сособственников на совершение сделки. Раздел имущества, находящегося в общей совместной собственности, или выдел доли одного из сособственников влечет прекращение права общей

совместной собственности. При выделе доли одного из участников широко используется не выдел имущества в натуре, а предоставление выделяющемуся участнику денежной компенсации, а имущество крестьянского (фермерского) хозяйства вообще не может быть разделено при выделе доли одного из его участников.

6. Ограниченные вещные права. *Ограниченное вещное право* — это право несобственника в том или ином ограниченном законом отношении использовать чужое, обычно недвижимое, имущество в собственных интересах без участия собственника имущества (а иногда даже помимо его воли). Признаки ограниченного вещного права:

— это право на вещь, находящуюся в собственности другого лица;

— более узкий по сравнению с правом собственности характер;

— собственник вещи сохраняет все свои правомочия в отношении вещи, однако в ограниченном виде;

— ограниченное вещное право может включать как одно, так и все правомочия собственника (владение, пользование, распоряжение), но в более ограниченном виде;

— право следования ограниченного вещного права за вещью независимо от смены собственника вещи (оно обременяет вещь и не прекращается при изменении ее собственника);

— объектом ограниченного вещного права обычно является недвижимость;

— исчерпывающий перечень ограниченных вещных прав и их содержания установлен законом, поэтому стороны не вправе самостоятельно менять содержание ограниченного вещного права.

К ограниченным вещным правам можно отнести:

• ограниченные вещные права, связанные с использованием чужих земельных участков:

— *право пожизненного наследуемого владения* — право граждан на владение и целевое пользование земельным участком, передаваемое по наследству;

— *право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком,* основным отличием которого является то, что им может обладать как физическое, так и юридическое лицо;

— *сервитуты* — закрепленные за гражданами и юридическими лицами возможности пользования чужими земельными участками и иным недвижимым имуществом;

• право залога. Объектом права залога может быть и движимое имущество. В случае неисполнения обеспеченного залогом обязательства возможно прекращение права собственности на заложенное имущество и продажа его с публичных торгов;

• право удержания — удержание кредитором у себя вещи должника в случае неисполнения последним своего обязательства. Объектом права удержания могут быть и движимые вещи.

Права юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственника:

1) право хозяйственного ведения;

2) право оперативного управления.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления — это права определенных юридических лиц на имущество создавшего их собственника.

Субъекты права хозяйственного ведения:

— государственные и муниципальные унитарные предприятия (кроме казенных предприятий);

— учреждения в отношении доходов, полученных от занятия предпринимательской деятельностью;

— созданные до официального опубликования Гражданского кодекса государственные и муниципальные предприятия, основанные на праве полного хозяйственного ведения.

Объект права хозяйственного ведения — предприятие как имущественный комплекс. Субъект права хозяйственного ведения владеет, пользуется и распоряжается принадлежащим ему имуществом в пределах, установленных Гражданским кодексом:

• не вправе распоряжаться переданным ему имуществом без согласия собственника;

• остальным имуществом вправе распоряжаться самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Правомочия собственника на имущество, находящееся в хозяйственном ведении:

— создание предприятия, определение предмета и цели его деятельности, назначение руководителя предприятия;

— реорганизация и ликвидация предприятия;

— контроль за сохранностью и использованием данного имущества;

— получение части прибыли от использования имущества.

Право хозяйственного ведения прекращается:

• по основаниям прекращения права собственности;

• в случае правомерного изъятия имущества по решению собственника.

Субъекты права оперативного управления:

— казенные предприятия;

— учреждения.

Объект права оперативного управления по своей сути аналогичен объекту права хозяйственного ведения. Субъект права оперативного управления в отношении закрепленного за ним имущества осуществляет в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества права владения, пользования и распоряжения. Казенное предприятие вправе распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества, а учреждение вообще не вправе распоряжаться переданным ему

имуществом. Собственник имущества, находящегося на праве оперативного управления, вправе:

• осуществлять все полномочия собственника имущества, находящегося в хозяйственном ведении;

• изъять излишнее неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

7. Защита права собственности и иных вещных прав. Охрана существующих отношений собственности как экономической основы любого общества составляет важнейшую задачу всякой правовой системы. Правовые средства такой охраны предусматриваются большинством отраслей права: конституционным правом, устанавливающим общие принципы регулирования принадлежности и защиты отношений собственности; уголовным и административным правом, предусматривающим ответственность за противоправное посягательство на чужое имущество; трудовым правом, регулирующим, например, материальную ответственность работников за причиненный ими работодателю имущественный ущерб; и другими, в том числе гражданским правом.

В охране права собственности различные нормы и институты гражданского права играют неодинаковую роль. Одни из них устанавливают или закрепляют принадлежность материальных благ тем или иным субъектам и этим охраняют их, берут под защиту закона. Другие обеспечивают собственникам условия для реализации принадлежащих им прав и в этом смысле тоже важны для их охраны (например, правила о необходимости государственной регистрации отдельных объектов права собственности или сделок с ними). Третьи устанавливают неблагоприятные для нарушителей права собственности последствия совершения незаконных действий с чужим имуществом, причинения собственнику материального ущерба, т.е. непосредственно защищают данное право от противоправных посягательств,

В зависимости от характера нарушений права собственности и содержания предоставляемой защиты в гражданском праве используются различные способы, юридически обеспечивающие соблюдение интересов собственника. К *вещно-правовым* способам защиты права собственности относятся: виндикационный иск, негаторный иск, иск о признании права собственности, иск об исключении имущества из описи.

Виндикационный иск— это иск невладеющего собственника вещи к владеющему ею несобственнику. Этот иск представляет собой один из наиболее распространенных способов защиты права собственности, известный еще римскому праву. Он установлен на случай утраты собственником владения вещью и состоит в принудительном истребовании имущества из чужого незаконного владения. Субъектом права на виндикацию (объявления о применении силы) является собственник имущества, который должен доказать свое право на истребуемую вещь или основание владения ею. Субъект обязанности здесь— незаконный владелец, обладающий вещью на

момент предъявления иска. Объект виндикации — всегда индивидуально-определенная вещь, сохранившаяся в натуре. Виндикационный иск можно определить как требование невладеющего собственника о возврате имущества в натуре (индивидуально-определенной вещи) из незаконного владения другого лица.

Устанавливая условия удовлетворения виндикационного иска, закон учитывает добросовестный или недобросовестный характер владения спорным имуществом (хотя оба эти вида владения, строго говоря, незаконны). Добросовестный приобретатель не знал и не должен был знать о том, что приобретает имущество у лица, которое не имело права его отчуждать. Ясно, что его поведение морально безупречно в сравнении с поведением недобросовестного владельца, который либо знал, либо должен был знать о неправомерности действий отчуждателя (например, приобретатель вещи с рук по заведомо низкой по сравнению с действительной стоимостью цене). Поэтому у недобросовестного владельца (приобретателя) имущество может быть истребовано во всех случаях, а у добросовестного — лишь в исключительных. Закон прямо запрещает истребовать у добросовестного приобретателя деньги и ценные бумаги на предъявителя, а также имущество, проданное ему в порядке исполнения судебных решений, т.е. с публичных торгов. Другие виды имущества можно истребовать по виндикационному иску у добросовестного приобретателя в двух ситуациях:

• во-первых, когда он приобрел имущество безвозмездно (по договору дарения, в порядке наследования) и его изъятие не нанесет ему имущественных потерь, но послужит интересам законного владельца (собственника);

• во-вторых, в случаях возмездного приобретения имущества добросовестным владельцем — в зависимости от способа его выбытия из обладания собственника.

Если имущество выбывает из владения собственника помимо его воли (утеряно, похищено и т.п.), то поведение как собственника, так и добросовестного владельца безупречно, но объективно положение последнего характеризуется противоправностью (ибо он является хотя и добросовестным, но незаконным владельцем). Поэтому закон разрешает истребовать у него имущество в такой ситуации.

Недобросовестный владелец должен возвратить или возместить собственнику все доходы, которые он извлек или должен был извлечь за время владения чужим имуществом. Для добросовестного владельца такая обязанность возникает лишь с того момента, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности своего владения, например получил судебную повестку в связи с виндикационным иском собственника. Необходимые затраты по содержанию имущества должны быть компенсированы собственником как добросовестному, так и недобросовестному владельцу.

Негаторный иск как способ защиты права собственности представляет собой требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, т.е. о прекращении таких его нарушений, которые не связаны

с лишением собственника владения имуществом. Данный способ защиты права собственности также был известен еще римскому праву. Субъектом права на предъявление такого иска является собственник, сохраняющий вещь в своем владении. Субъектом обязанности становится нарушитель прав собственника, причем действующий незаконно. Объектом требования по данному иску является устранение длящегося правонарушения (противоправного состояния), сохраняющегося к моменту предъявления иска. Поэтому правонарушение по негаторному иску не подвержено действию исковой давности (в отличие от виндикационного иска, на который ее действие распространяется). Негаторное требование можно заявить в любой момент, пока сохраняется правонарушение.

Иск о признании права собственности имеет особое отношение для отношений собственности, поскольку само право собственности может быть предметом спора, в том числе между титульными и фактическими владельцами. Основную, наиболее часто встречающуюся на практике разновидность такого рода требований составляет иск об освобождении имущества от ареста (об исключении имущества из описи).

Арест имущества, т.е. опись и запрет им распоряжаться, производится в том случае, когда это прямо предусмотрено законом: как мера, обеспечивающая исполнение судебного решения о возмещении ущерба или приговора о конфискации имущества, для обеспечения других имущественных прав граждан и юридических лиц при предъявлении иска в суде (в таких случаях она обычно осуществляется судебным исполнителем), либо при открытии наследства в целях охраны имущественных прав наследников (в данном случае она осуществляется нотариусом).

Иски к органам государственной власти и управления о защите интересов собственника гарантируют соблюдение интересов собственника от нарушения их государством или его органами, выступающими в качестве обладателей властных полномочий, а не равноправных субъектов имущественных отношений. Такая защита становится одной из основных гарантий стабильности отношений собственности. Ведь по сути она влечет возможность наступления ответственности государства перед гражданином или юридическим лицом-собственником за неоправданное властное вмешательство в их имущественную сферу. *Виды этого рода исков:*

• требование о признании недействительным акта, нарушающего право собственности;

• иск о защите интересов собственника при их нарушении по законным основаниям; иск о защите интересов собственника при прекращении его права актом высшего органа государственной власти.

Все гражданско-правовые способы защиты права собственности в силу прямых указаний закона предоставляются также и лицу, хотя и не являющемуся собственником, но владеющему имуществом в силу иного вещного права (полного хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненного наследуемого владения и др.), возникшего у него в силу закона или договора с собственником.

Это относится и к вещно-правовым искам, и к требованиям об оспаривании решений государственных органов, нарушающих право собственности. Иначе говоря, субъект вещного права располагает теми же возможностями защиты своих интересов, что и собственник, а вещные права имеют такую же гражданско-правовую защиту, что и право собственности.

ЛЕКЦИЯ 5 ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОЕ ПРАВО В СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

1. Понятие обязательств и основания их возникновения. Под *обязательством* понимается правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие либо воздержаться от совершения такого действия. Особенностью данных правоотношений является их относительный характер. Относительный характер обязательственных правоотношений проявляется в том, что они связывают не абсолютно всех субъектов права, а лишь участников отношений, вытекающих из того или иного обязательства. Это значит, что для того, чтобы связать себя обязательственным правоотношением, лицо должно сначала вступить в него, войти в круг лиц, относящихся к числу его участников. По общему правилу обязательства не могут создавать обязанностей для лиц, не участвующих в них в качестве сторон.

Основаниями возникновения обязательств выступают юридические факты, с которыми закон связывает возникновение субъективных прав и юридических обязанностей. Наиболее распространенным и важным основанием возникновения обязательств служит договор, который представляет собой соглашение двух или более лиц, направленное на возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения. Обязательства могут также возникнуть и в сфере, не связанной с договорами или односторонними сделками. Их обычно называют внедоговорными обязательствами: обязательства из причинения вреда; обязательства из неосновательного обогащения. Обязательства также могут возникнуть и из иных оснований, предусматриваемых Гражданским кодексом Российской Федерации.

Сторонами обязательственного правоотношения выступают *должник* и *кредитор.* Только лица, способные быть носителями прав и обязанностей (субъекты гражданского права), могут быть должниками и кредиторами. К их числу закон относит физических и юридических лиц. Обозначение участника обязательства в качестве должника или кредитора вытекает из распределения прав и обязанностей. *Кредитором* называют того, кто вправе требовать исполнения обязательства, а *должником* того, кто несет обязанность такого исполнения. В односторонних договорных обязательствах (например, вытекающих из договоров займа) стороны занимают относительно предмета исполнения полярные позиции, — у одной стороны имеются только права,

у другой — только обязанности. При этом праву кредитора корреспондируется обязанность должника, а каждая сторона имеет только права или только обязанности. В двусторонних договорных обязательствах одна и та же сторона может одновременно занимать позицию и должника, и кредитора.

В обязательстве могут участвовать несколько кредиторов или должников. В таких случаях говорят о множественности лиц в обязательстве. Множественность может иметь место и на обеих сторонах одновременно, хотя чаще всего она встречается на стороне должника. Главный вопрос, требующий разрешения при множественности лиц, — это вопрос о том, выступает такое обязательство долевым или солидарным. В обязательственное правоотношение вступают конкретные лица — кредитор и должник. В ходе исполнения обязательства иногда возникает потребность в замене обеих или одной из сторон при сохранении самого обязательства.

Завершение исполнения обязательства производится при участии новых сторон, которые заменили собой прежних. В зависимости оттого, происходит ли замена кредитора или должника, различают уступку требования или перевод долга. Уступка требования *(цессия)* имеет место в случае, когда прежний кредитор (цедент) посредством соглашения (договора) уступает обращенное к должнику право требовать исполнения обязательства новому кредитору (цессионарию). Переводом долга *(делегацией)* называют замену должника новым исполнителем обязательства.

2. Понятие исполнения обязательств. *Исполнением* считается совершение должником в пользу кредитора определенного действия (передача вещи, выполнение работы, оказание услуги, совершение платежа и т.п.) либо воздержание от совершения определенного действия. Исполнению обязательств способствуют специальные меры, именуемые способами обеспечения исполнения обязательств. Они состоят в возложении на должника дополнительных обременении на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства либо в привлечении к исполнению обязательства наряду с должником третьих лиц. Под *способами обеспечения исполнения обязательств* подразумеваются специальные меры, которые в достаточной степени гарантируют исполнение основного обязательства и стимулируют должника к надлежащему поведению.

Для повышения устойчивости и надежности отношений имущественного оборота Гражданский кодекс Российской Федерации закрепил принцип безусловного выполнения принятых на себя обязательств, Этот принцип означает недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства за исключениями, установленными законом, предусмотренными договором либо вытекающими из существа обязательства. Если в условиях самого обязательства и требованиях законодательства порядок исполнения не определяется, необходимо руководствоваться обычаями делового оборота. Гражданский кодекс устанавливает право кредитора не принимать исполнение обязательства по частям, поскольку такое исполнение может быть невыгодным

для кредитора. Однако данное исполнение обязательства может быть оговорено в договоре или предусмотрено законодательством (например, погашение кредита в течение определенного срока). Также законодательством предусмотрено возложение исполнения обязательства должником на третье лицо, в случае отсутствия прямых указаний в законе или в условиях обязательства на личное исполнение обязательства должником. Причем кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом. Нормальным способом прекращения обязательств выступает их исполнение. При этом закон имеет в виду не всякое исполнение, а исполнение, именуемое надлежащим. *Надлежащим* признается такое исполнение, которое произведено:

- надлежащей стороной и предоставлено надлежащей стороне;
- по надлежащему предмету;
- в надлежащее время;
- в надлежащем месте.

Исполнение, произведенное с нарушением любого из перечисленных условий, признается *ненадлежащим* и влечет за собой гражданско-правовую ответственность.

3. Общая характеристика способов обеспечения обязательств. Гражданское законодательство предоставляет участникам торгового оборота возможность надежно защитить свой интерес, обеспечить реальное и надлежащее исполнение обязательств. Принцип недопустимости одностороннего отказа предполагает, что при нормальном ходе вещей надлежащее исполнение обязательств стороны производят добровольно, соблюдая предписания закона или принятые на себя обязанности. В то же время закон не исключает применения к неисправным должникам мер принуждения к исполнению лежащих на них обязанностей. Этой цели служат *способы обеспечения обязательств:* неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство и задаток, банковская гарантия и другие.

Способы обеспечения обязательств могут быть установлены законом или договором. Поскольку все они, имея принципиально одну цель, предполагают разный механизм реализации и направленность, возможно сочетание одновременно по одному обязательству нескольких способов обеспечения его исполнения. Например, по обязательству, обеспеченному неустойкой, применяется залог или задаток, банковская гарантия и другие. Перечисленные способы обеспечения обязательств служат дополнительным способом по отношению к основному — возмещение убытков. По этой причине для их использования необходимы специальные указания в договоре. Лишь в виде исключения неустойка и залог применяются также в случаях, когда это прямо предусмотрено в законе. Дополнительный характер способов обеспечения обязательств проявляется на практике и в том, что их судьба полностью зависит от судьбы основного обязательства, которое обеспечивается соответствующим способом. Таким образом, дополнительные (акцессорные) способы обеспечения воплощаются в соглашениях, судьба которых зависит от судьбы основного обязательства. Такая зависимость проявляется в том, что:

- во-первых, прекращение основного обязательства прекращает и дополнительное;
- во-вторых, объем дополнительного обязательства изменяется пропорционально изменению объема основного;
- в-третьих, недействительность основного обязательства делает недействительным дополнительное, напротив, недействительность дополнительного не влечет недействительности основного обязательства.

Наряду с акцессорными способами обеспечения исполнения обязательств различают и самостоятельные. К последним относится, например, банковская гарантия. В силу *банковской гарантии* банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате. Банковская гарантия является новым для отечественного законодательства самостоятельным способом обеспечения исполнения обязательств.

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения, поставки товара ненадлежащего качества. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков. В российском гражданском законодательстве в качестве разновидностей неустойки применяются штрафы и пени.

Пеня представляет собой длящуюся неустойку, которая взыскивается за каждый последующий период (например, за каждый день) просрочки не исполненного в срок обязательства нарастающим итогом, например, при просрочке возврата кредита по кредитному договору, несвоевременной оплате арендных платежей, оплате поставленной продукции товаров. Пеня устанавливается на случай просрочки исполнения обязательства. Пеня определяется в процентах по отношению к сумме обязательства, не исполненного в установленный срок.

Штрафом называется определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в заранее установленном размере или в процентном отношении к стоимости предмета исполнения. Отличительной особенностью штрафа от пени является то, что штраф представляет собой однократно взыскиваемую неустойку, применяемую, например, при некачественной или некомплектной поставке продукции. Обычно различают договорную и законную неустойку. Договорная неустойка устанавливается по соглашению сторон. Законная неустойка подлежит применению вне зависимости от такого соглашения.

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

Поручительство — традиционный способ обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств, существо которого заключается в том, что поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Тем самым поручительство повышает для кредитора вероятность исполнения обязательства, поскольку в случае его нарушения должником кредитор может предъявить свои требования поручителю.

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Специфические черты задатка, отличающие его от всех остальных способов обеспечения обязательств, заключаются в следующем:

1) задатком могут обеспечиваться лишь обязательства из договоров;

2) задаток, являясь способом обеспечения договорного обязательства, одновременно выполняет роль доказательства заключения договора;

3) задатком может быть обеспечено только исполнение денежных обязательств.

Удержание—способ обеспечения исполнения обязательства, который заключается в том, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. Удержанием вещи могут обеспечиваться также требования, хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели.

4. Общая характеристика договора в предпринимательской деятельности. *Договором* в предпринимательской деятельности признается соглашение двух или нескольких лиц, осуществляющих деятельность в сфере реализации товаров, оказания услуг, выполнения работ, направленное на установление, изменение или прекращение предпринимательских прав и обязанностей. Договор — это двусторонняя или многосторонняя сделка, поэтому к договорам применяются все нормы, касающиеся таких сделок. Значение договоров состоит в следующем:

• договор — одно из оснований возникновения предпринимательских прав и обязанностей;

• часто под договором понимается не просто юридический факт, а само правоотношение, возникающее из соглашения сторон;

• договор — основной способ оформления отношений участников гражданского оборота;

• договоры опосредуют движение объектов предпринимательских прав от одних субъектов к другим (передача имущества, уплата денег, выполнение работ и пр.);

• договором определяется объем прав и обязанностей участников правоотношения, порядок и условия исполнения обязательства, ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства;

• договоры позволяют выявить истинные потребности участников гражданского оборота в определенных товарах, работах, услугах.

Основной принцип заключения договоров — свобода договора, который состоит из следующих элементов:

— субъекты предпринимательского права свободны в заключении договора, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством;

— стороны вправе заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, но им не противоречащий;

— стороны вправе заключить договор, содержащий элементы различных договоров (смешанный договор);

— стороны свободны в выборе условий договора, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иным правовым актом.

Содержание договора составляют его условия, закрепляющие права и обязанности сторон. Выделяют следующие *условия договора:*

• существенные;

• обычные;

• случайные.

Для заключения договора необходимо достижение соглашения сторон по всем существенным условиям договора. *Существенными* признаются условия:

— о предмете договора (например, о вещи, подлежащей передаче по договору купли-продажи);

— прямо названные в законе или иных правовых актах как существенные для данного вида договоров (например, условие о цене в договоре купли-продажи недвижимости);

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

По общему правилу не *считается* существенным условие договора о цене. В случае, когда договором оно не предусмотрено, исполнение обязательства оплачивается по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

Обычные условия договора устанавливаются диспозитивными нормами гражданского права и вступают в действие, если стороны своим соглашением не устранили их применение или не установили иных условий. Обычными являются условия о цене, сроке исполнения обязательства и др. *Случайные условия* изменяют или дополняют обычные условия и приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора.

При толковании условий договора принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Если буквальное содержание условий договора не проясняется даже при сопоставлении с другими условиями и смыслом договора в целом, то необходимо выяснение действительной воли сторон. Действительная воля сторон выясняется с учетом цели договора, предшествовавшей заключению договора переписки сторон, практики, установившейся во взаимных отношениях сторон, обычаев делового оборота, последующего поведения сторон и иных обстоятельств. По времени возникновения правоотношения договоры делятся на:

• *консенсуальные* — для заключения договора достаточно соглашения сторон по всем существенным условиям (купля-продажа, подряд, поручение и др.);

• *реальные*—для заключения договора, кроме соглашения сторон, необходима еще и передача предмета договора (заем, хранение и др.).

По соотношению прав и обязанностей сторон договора бывают:

• *односторонние* (односторонне обязывающие) — у одной стороны только права, а у другой только обязанности (например, договор займа);

• *двусторонние* (двусторонне обязывающие) — каждая сторона обладает и правами и обязанностями (купля-продажа, мена, аренда и др.).

Кроме того, различают:

• *возмездные договоры,* когда сторона получает плату или иное встречное представление за исполнение своих обязанностей;

• *безвозмездные,* по которым одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного представления.

По субъекту, в пользу которого совершен договор, договоры бывают:

— в пользу их участников;

— в пользу третьих лиц, по которым должник обязан произвести исполнение не кредитору, а третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу;

— об исполнении третьему лицу (в этом случае третье лицо не имеет самостоятельного права требовать от должника исполнения обязательства).

В зависимости от юридической направленности различают договоры:

• основные;

• предварительные (стороны обязуются заключить в будущем договор на условиях, предусмотренных предварительным договором; предварительный договор должен быть заключен в форме, установленной для основного

договора, а если она не установлена, то в письменной форме; предварительный договор должен содержать существенные условия основного договора и срок, в который стороны обязуются заключить основной договор).

Публичный договор — договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, услуги связи, гостиничное обслуживание и т.п.); по общему правилу коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении условий публичного договора.

По особенностям заключения выделяют *договор присоединения,* условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (например, договоры пользования электрической или тепловой энергией).

Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятие предложения) другой стороной. Договор считается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

Оферта — адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое содержит все существенные условия договора и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Возможна и публичная оферта, которая отличается тем, что в ней выражена воля лица заключить договор с любым, кто отзовется (например, предложение заключить публичный договор). Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом. Если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, оферта считается неполученной. Оферта, полученная адресатом, не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой она была сделана.

Акцепт— это ответ лица, которому адресована оферта о ее полном и безоговорочном принятии. Акцепт может быть совершен лицом, получившим оферту, путем выполнения в срок, установленный для ее акцепта, указанных в ней действий (отгрузка товара, выполнение работ и т.д.), если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте. Молчание по общему правилу не признается акцептом.

Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту. Закон предусматривает случаи, когда заключение договора является обязанностью одной из сторон. Это касается публичного договора, договора присоединения, предварительного

договора и некоторых других. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, заключение которого для нее обязательно, может быть принуждена к его заключению судом. На ней также лежит обязанность возместить причиненные другой стороне убытки.

Договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. Торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу — лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Торги могут быть *открытыми* (допускается участие любого лица) и *закрытыми* (допускаются только специально приглашенные лица). Торги, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися.

Основаниями изменения и расторжения договора являются:

— соглашение сторон, если иное не предусмотрено законом или договором;

— судебное решение по требованию одной из сторон.

Суд выносит решение об изменении и расторжении в следующих случаях:

• при существенном нарушении договора другой стороной (существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора);

• при существенном изменении обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора; в этом случае необходимо наличие следующих условий:

— в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения не произойдет;

— изменение вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть, несмотря на проявленные заботливость и осмотрительность;

— исполнение договора без изменения его условий нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что вправе была рассчитывать при заключении договора;

— из обычаев делового оборота или из существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона;

— иные основания, установленные законом или договором (например, односторонний отказ от договора поручительства).

Соглашение об изменении или расторжении договора заключается в той же форме, что и договор. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде, а при расторжении — прекращаются

с момента заключения соглашения (если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора) или вступления в законную силу решения суда.

ЛЕКЦИЯ 6 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РАСЧЕТОВ В СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

1. Расчетные обязательства. В Российской Федерации граждане (в том числе осуществляющие предпринимательскую деятельность) вправе осуществлять расчеты как в безналичной, так и в наличной форме без ограничений. Юридические лица вправе рассчитываться между собой наличными деньгами, только если размер одного платежа не превышает 4 тыс. руб. Во всех остальных случаях расчеты должны производиться в безналичной форме. Безналичные платежи регулируются нормами о расчетных обязательствах (расчетах). Расчеты проводятся через банки, в которых юридические и физические лица имеют счета (но лица, производящие расчеты, могут осуществлять платежи и через банки, в которых они не имеют своих счетов, например расчеты по инкассо). Стороны в договоре самостоятельно определяют форму расчетов.

При расчетах *платежными поручениями* банк обязуется по поручению плательщика за счет средств, находящихся на его счете, перевести определенную сумму на счет указанного плательщиком лица в этом или ином банке в срок, предусмотренный законом или установленный в соответствии с ним, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета либо не определяется применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота. Осуществлять перевод денежных средств может и лицо, не имеющее в данном банке счета, если иное не вытекает из закона, банковских правил и существа обязательства. Общий срок безналичных расчетов в пределах одного субъекта Российской Федерации не должен превышать двух дней, а в пределах Российской Федерации — 5 дней.

Содержание платежного поручения должно полностью соответствовать банковским правилам и содержать все необходимые реквизиты. В противном случае банк вправе не выполнять данное поручение или потребовать его уточнения. Обязанность банка по переводу денежных средств считается исполненной в момент зачисления денежных средств на счет, указанный в платежном поручении. Банк обязан по требованию клиента извещать его о выполнении его поручения о переводе денежных средств. Банк вправе привлекать другие банки для выполнения поручения о переводе денежных средств на счет получателя. В этом случае клиент вправе предъявить требования ввиду ненадлежащего исполнения обязательства по переводу денежных средств любому из участвовавших в операции банков.

В случае невыполнения поручения суд вправе возложить ответственность непосредственно на тот привлеченный банк, по вине которого произошло невыполнение поручения. Если нарушение банком правил совершения расчетных операций повлекло неправомерное удержание денежных средств (в результате необоснованного списания денежных средств со счета клиента, списания их, но без перечисления по назначению, нарушения сроков банковских операций и т.п.), банк обязан уплатить проценты в размере и порядке, предусмотренных Гражданским кодексом. В случаях, предусмотренных законом или договором, виновный банк обязан также уплатить неустойку. Кроме того, банк обязан возместить причиненные клиенту убытки в части, не покрытой процентами и неустойкой.

При *расчетах по аккредитиву* банк, действующий по поручению плательщика об открытии аккредитива и в соответствии с его указаниями (банк-эмитент), обязуется произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель либо дать полномочия другому банку (исполняющему банку) произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель. Банк, производящий платеж, обязан установить полное формальное соответствие представленных получателем денежных средств документов условиям аккредитива. Условиями аккредитива может быть предусмотрен акцепт платежа представителем плательщика. Для исполнения аккредитива получатель средств должен представить в исполняющий банк документы, подтверждающие выполнение всех условий аккредитива. В противном случае исполняющий банк не вправе производить исполнение аккредитива.

Если исполняющий банк произвел платеж или выполнил иную операцию в полном соответствии с условиями аккредитива, то банк-эмитент обязан возместить ему все понесенные в связи с исполнением аккредитива расходы. Существуют и применяются в предпринимательской практике следующие виды аккредитивов:

— покрытый (депонированный) аккредитив, по которому банк-эмитент перечисляет сумму аккредитива (покрытие) за счет плательщика либо предоставленного ему кредита в распоряжение исполняющего банка на весь срок действия аккредитива. Такой вид аккредитива используется, если банк-эмитент не имеет в исполняющем банке корреспондентского счета;

— непокрытый (гарантированный) аккредитив, когда исполняющий банк выполняет аккредитив путем списания соответствующей суммы с открытого у него корреспондентского счета банка-эмитента, который, в свою очередь, списывает эту сумму со счета плательщика;

— отзывный аккредитив (аккредитив считается отзывным, если в его тексте не предусмотрено, что он является безотзывным), который может быть отменен или изменен без предварительного уведомления получателя средств;

— безотзывный аккредитив, который не может быть отменен или изменен до истечения его срока без согласия получателя средств;

— подтвержденный аккредитив — это безотзывный аккредитив, который по просьбе банка-эмитента подтвержден исполняющим банком. Подтвержденный аккредитив не может быть отменен или изменен без согласия исполняющего банка, который берет на себя ответственность наряду с банком-эмитентом за осуществление платежей по аккредитиву.

При несоответствии представленных получателем документов условиям аккредитива исполняющий банк вправе отказаться от их принятия и исполнения аккредитива, немедленно уведомив об этом получателя средств и банк-эмитент с указанием причин. Если же исполняющий банк осуществил платеж по таким документам, то у банка-эмитента появляется право отказаться от принятия таких документов и возмещения понесенных исполняющим банком расходов.

Закрытие аккредитива в исполняющем банке производится:

— по истечении срока аккредитива;

— по заявлению получателя средств об отказе от использования аккредитива, если возможность такого отказа предусмотрена условиями аккредитива;

— по требованию плательщика о полном или частичном отзыве отзывного аккредитива.

Ответственность за нарушение условий аккредитива перед плательщиком несет банк-эмитент, а перед банком-эмитентом — исполняющий банк, за исключением следующих случаев:

• в случае необоснованного отказа исполняющего банка в выплате денежных средств по покрытому или подтвержденному аккредитиву ответственность перед получателем средств может быть возложена на исполняющий банк;

• в случае неправильной выплаты исполняющим банком денежных средств по покрытому или подтвержденному аккредитиву вследствие нарушений условий аккредитива ответственность перед плательщиком может быть возложена на исполняющий банк.

В каждом конкретном случае только анализ всей совокупности обстоятельств, имевших место в хозяйственной деятельности, может дать ответ на вопрос о субъекте ответственности при ненадлежащем исполнении аккредитивного обязательства.

При *расчетах по инкассо* банк-эмитент обязуется по поручению клиента осуществить за счет клиента действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа. Банк-эмитент вправе привлекать для исполнения другой банк. Расчеты по инкассо производятся либо на основании платежных требований-поручений (с предоставлением иных документов: об отгрузке товаров, выполнении работы и пр.), либо когда это прямо предусмотрено в договоре кредитора с должником и в договорах сторон с обслуживающими банками (без предоставления каких-либо коммерческих документов). Получатель средств направляет платежное требование-поручение

и иные необходимые документы в банк-эмитент, а последний переправляет их в банк, обслуживающий плательщика (исполняющий банк).

При отсутствии какого-либо поручения или несоответствии документов инкассовому поручению исполняющий банк обязан немедленно известить об этом лицо, от которого оно было получено. В случае неустранения указанных недостатков банк вправе возвратить документы без исполнения. Полученные (инкассированные) суммы должны быть немедленно переданы исполняющим банком в распоряжение банка-эмитента. Причем при определении срока проведения инкассовых операций необходимо учитывать особенности их проведения.

Распространены в хозяйственном обороте и *расчеты чеками.* Чек — это ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. Действительность чека не зависит от условий и действительности сделки, во исполнение которой он был выдан. Плательщиком по чеку может быть только банк, в котором чекодатель имеет счет, с которым он заключил договор о чековом обслуживании и который выдал ему чековую книжку. Чек — строго формальный документ, который должен содержать все предусмотренные для него реквизиты. Обязанность чекодателя по обязательству, во исполнение которого выдан чек, прекращается только после совершения платежа по чеку. Чек оплачивается за счет средств чекодателя, если он был представлен к оплате в срок, предусмотренный в законе (10 дней, если чек выписан на территории России; 20 дней, если чек выписан на территории стран СНГ: 70 дней, если чек выписан на территории какого-либо другого государства). Чек может быть именным, ордерным или предъявительским.

Плательщик обязан удостовериться в подлинности чека и в том, что предъявитель чека является лицом, уполномоченным на получение платежа по чеку (в том числе проверить непрерывность индоссаментов на ордерном чеке). В случае оплаты чека, не отвечающего необходимым требованиям, убытки несет банк-плательщик. Лицо, оплатившее чек, вправе потребовать передачи ему чека с распиской в получении платежа. Платеж по чеку может быть гарантирован полностью или в части посредством аваля (чекового поручительства). Авалист отвечает так же, как и лицо, за которое он поручился. Представление чека в банк на инкассо для получения платежа считается представлением чека к платежу. В случае отказа плательщика от оплаты чека чекодержатель вправе предъявить требование об оплате чека, о возмещении своих расходов на получение чека и уплате установленных процентов к одному, нескольким или ко всем обязанным по чеку лицам (чекодателю, авалистам, индоссантам), которые несут перед ним солидарную ответственность. Указанные требования могут быть предъявлены в течение шести месяцев со дня окончания срока предъявления чека к платежу.

2, **Расчеты наличными деньгами.** Наличные денежные расчеты представляют собой расчеты за приобретенные товары, выполненные работы, оказанные услуги, произведенные с использованием средств наличного платежа. Правовой основой осуществления наличных расчетов в Российской Федерации являются федеральные законы от 10 июля 2002 г. №86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» и от 22 мая 2003 г. № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» и другие правовые акты. Официальной денежной единицей (валютой) Российской Федерации, используемой в том числе и при наличных расчетах, является рубль. Один рубль состоит из 100 копеек, Банкноты и монета Банка России являются безусловными обязательствами Банка России и обеспечиваются всеми его активами. Банкноты и монета Банка России обязательны к приему по нарицательной стоимости при осуществлении всех видов платежей, для зачисления на счета, во вклады и для перевода на всей территории Российской Федерации.

В целях организации на территории Российской Федерации наличного денежного обращения на Банк России возлагаются следующие функции:

— прогнозирование и организация производства, перевозка и хранение банкнот и монеты Банка России, создание их резервных фондов;

— установление правил хранения, перевозки и инкассации наличных денег для кредитных организаций;

— установление признаков платежеспособности банкнот и монеты Банка России, порядка уничтожения банкнот и монеты Банка России, а также замены поврежденных банкнот и монеты Банка России;

— определение порядка ведения кассовых операций.

ЛЕКЦИЯ 7 ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1. **Понятие и методы государственного регулирования предпринимательской деятельности в Российской Федерации.** *Государственное регулирование предпринимательской деятельности* представляет собой строго упорядоченную систему мер, принимаемых государством в установленных законом формах в целях воздействия на поведение субъектов предпринимательской деятельности для проведения государственной экономической политики. *Цель* воздействия государства на хозяйственную деятельность можно определить как достижение баланса публичных и частных интересов в экономике. Для достижения этой цели государство должно решить следующие *задачи:*

— создание рыночной среды конкурентного типа;

— защита прав потребителей, поддержание стабильности цен;

— содействие оптимальному уровню и структуре занятости населения;

— формирование государственного бюджета путем введения системы налогообложения;

— поддержание конкурентоспособности национальной продукции на мировом рынке;

— защита окружающей среды и пр.

На разных этапах развития государства и экономики, в зависимости от целей, которые предполагается достичь в процессе государственного регулирования, степень государственного вмешательства в саморегулируемые экономические процессы может быть различна. Конкретные виды государственного регулирования на предпринимательскую деятельность можно подразделить на группы в зависимости от различных оснований. По степени воздействия государства на те или иные отношения в различных отраслях экономики или сегментах рынка возможно выделение максимального, среднего и минимального уровня (режима) государственного регулирования экономики.

Максимальный уровень предполагает использование всех или большинства средств (инструментов) государственного регулирования. Он установлен в отношении, например, естественных монополий. *Минимальный* уровень государственного регулирования существует в отношении предпринимательства, связанного с творческой деятельностью.

В зависимости от территории применения тех или иных средств государственного воздействия выделяют государственное регулирование на федеральном уровне, на уровне субъекта Федерации, на уровне автономной области и автономных округов. Государственное регулирование хозяйственной деятельности осуществляется различными методами, которые в зависимости от характера и степени регулирующего воздействия государства можно подразделить на прямые и косвенные.

Прямые методы государственного регулирования имеют место тогда, когда воздействие на поведение субъекта предпринимательской деятельности производится путем непосредственного, административного воздействия уполномоченного государственного органа на те или иные общественные отношения. Прямыми методам государственного регулирования хозяйственной деятельности являются, в частности, государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности, лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности, императивные предписания совершения каких-либо действий или запрещение совершения каких-либо действий, установление определенных ограничений, например квот на ввоз-вывоз товара, осуществление государственного надзора и контроля, применение мер государственного принуждения и пр.

Косвенные методы государственного регулирования представляют собой не административные, а экономические меры и способы воздействия на поведение субъектов хозяйственной деятельности. На сегодняшний день в развитом правовом государстве косвенные, экономические методы должны превалировать в регулировании экономических процессов и хозяйственной

деятельности. Прямые, административные, методы регулирования должны лишь дополнять косвенное регулирование в тех случаях, когда экономическими методами искомой цели достичь невозможно.

Экономические методы государственного регулирования косвенно воздействуют на общественные отношения по осуществлению хозяйственной деятельности, без применения административного воздействия на ее субъектов. Их применение направлено на формирование предпосылок и условий, которые повлекут за собой определенное поведение субъектов предпринимательской деятельности, сделают такое поведение невыгодным для них. Все методы государственного регулирования предпринимательской деятельности, как прямые, так и косвенные, должны осуществляться государством строго в правовых рамках.

2. Лицензирование в сфере предпринимательства. *Лицензирование*— это мероприятия, связанные с предоставлением лицензий, переоформлением документов, подтверждающих наличие лицензий, приостановлением действия лицензий в случае административного приостановления деятельности лицензиатов за нарушение лицензионных требований и условий, возобновлением или прекращением действия лицензий, аннулированием лицензий, контролем лицензирующих органов за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий, ведением реестров лицензий, а также с предоставлением в установленном порядке заинтересованным лицам сведений из реестров лицензий и иной информации о лицензировании.

Лицензия—это специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю. Лицензирование как правовой институт представляет собой систему правовых норм, регулирующих отношения в области предоставления, отзыва, аннулирования, приостановления действия лицензий, а также надзора за экономическими субъектами по соблюдению правил лицензирования отдельных видов предпринимательской деятельности, привлечения к ответственности нарушителей этих правил. Основными принципами осуществления лицензирования являются:

— обеспечение единства экономического пространства на территории Российской Федерации;

— установление единого перечня лицензируемых видов деятельности;

— установление единого порядка лицензирования на территории Российской Федерации;

— установление лицензионных требований и условий положениями о лицензировании конкретных видов деятельности;

— гласность и открытость лицензирования;

— соблюдение законности при осуществлении лицензирования.

3 – 4883

Лицензионное производство складывается из ряда последовательно следующих друг за другом комплексов процессуальных действий, связанных с получением лицензии на определенный вид деятельности. Для получения лицензии соискатель лицензии направляет или представляет в соответствующий лицензирующий орган заявление о предоставлении лицензии, в котором указываются:

полное и (в случае, если имеется) сокращенное наименование, в том числе фирменное наименование, и организационно-правовая форма юридического лица, место его нахождения, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, который намерен осуществлять заявитель, государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица и данные документа, подтверждающего факт внесения сведений о юридическом лице в единый государственный реестр юридических лиц, — для юридического лица;

фамилия, имя и отчество индивидуального предпринимателя, место его жительства, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, который намерен осуществлять заявитель, данные документа, удостоверяющего его личность, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя и данные документа, подтверждающего факт внесения сведений об индивидуальном предпринимателе в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, — для индивидуального предпринимателя;

идентификационный номер налогоплательщика и данные документа о постановке соискателя лицензии на учет в налоговом органе;

лицензируемый вид деятельности, который соискатель лицензии намерен осуществлять.

К заявлению о предоставлении лицензии прилагаются:

копии учредительных документов (с представлением оригиналов в случае, если верность копий не засвидетельствована в нотариальном порядке) — для юридического лица;

документ, подтверждающий уплату государственной пошлины за рассмотрение лицензирующим органом заявления о предоставлении лицензии;

копии документов, перечень которых определяется положением о лицензировании конкретного вида деятельности и которые свидетельствуют о наличии у соискателя лицензии возможности выполнения лицензионных требований и условий, в том числе документов, наличие которых при осуществлении лицензируемого вида деятельности предусмотрено федеральными законами.

Лицензирующий орган не вправе требовать от соискателя лицензии представления документов, не предусмотренных законом. Заявление о предоставлении лицензии и прилагаемые к нему документы в день поступления в лицензирующий орган принимаются по описи, копия которой с отметкой о дате приема указанных заявления и документов направляется (вручается) соискателю лицензии.

Лицензирующие органы наделены следующими полномочиями:

- предоставляют лицензии;
- переоформляют документы, подтверждающие наличие лицензий;
- приостанавливают действие лицензий в случае административного приостановления деятельности лицензиатов за нарушение лицензионных требований и условий и возобновляют действие лицензий;
- возобновляют действие лицензий;
- прекращают действие лицензий;
- ведут реестры лицензий, предоставляют заинтересованным лицам сведения из реестров лицензий и иную информацию о лицензировании;
- контролируют соблюдение лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий;
- обращаются в суд с заявлениями об аннулировании лицензий.

Порядок осуществления полномочий лицензирующих органов устанавливается положениями о лицензировании конкретных видов деятельности. Лицензирующие органы формируют открытые и общедоступные государственные информационные ресурсы, содержащие сведения из реестров лицензий, положения о лицензировании конкретных видов деятельности, а также технические регламенты и иные нормативные правовые акты, устанавливающие обязательные требования к лицензируемым видам деятельности. Исключение составляют случаи, когда в интересах сохранения государственной или служебной тайны свободный доступ к таким ресурсам в соответствии с российским законодательством ограничен.

Деятельность, на осуществление которой лицензия предоставлена федеральным органом исполнительной власти или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, может осуществляться на всей территории страны. Деятельность, на осуществление которой лицензия предоставлена лицензирующим органом субъекта Федерации, может осуществляться на территориях иных субъектов при условии уведомления лицензиатом лицензирующих органов соответствующих субъектов Федерации в порядке, установленном федеральным Правительством.

Срок действия лицензии не может быть менее пяти лет. Срок действия лицензии по его окончании может быть продлен по заявлению лицензиата. Продление срока действия лицензии осуществляется в порядке переоформления документа, подтверждающего наличие лицензии. Положениями о лицензировании конкретных видов деятельности может быть предусмотрено бессрочное действие лицензии. Лицензирующий орган проводит проверку полноты и достоверности сведений о соискателе лицензии, содержащихся в представленных соискателем лицензии заявлении и документах, а также проверку возможности выполнения соискателем лицензии лицензионных требований и условий.

Лицензирующий орган принимает решение о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии в срок, не превышающий 45 дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии и прилагаемых к нему документов. Указанное решение оформляется соответствующим актом лицензирующего органа. Более короткие сроки принятия решения о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии могут устанавливаться положениями о лицензировании конкретных видов деятельности. Лицензирующий орган обязан в указанный срок уведомить соискателя лицензии о принятии решения о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии. Уведомление о предоставлении лицензии направляется (вручается) соискателю лицензии в письменной форме. Уведомление об отказе в предоставлении лицензии направляется (вручается) соискателю лицензии в письменной форме с указанием причин отказа, в том числе реквизитов акта проверки возможности выполнения соискателем лицензии лицензионных требований и условий, если причиной отказа является невозможность выполнения соискателем лицензии указанных требований и условий.

В течение трех дней после представления соискателем лицензии документа, подтверждающего уплату государственной пошлины за предоставление лицензии, лицензирующий орган бесплатно выдает лицензиату документ, подтверждающий наличие лицензии. В случае утраты документа, подтверждающего наличие лицензии, лицензиат имеет право на получение дубликата указанного документа, который предоставляется ему на основании заявления в письменной форме. Лицензиат имеет право на получение заверенных лицензирующим органом копий документа, подтверждающего наличие лицензии. Дубликат или копия подтверждающего наличие лицензии документа предоставляется лицензиату за плату в размере 10 руб.

Основанием отказа в предоставлении лицензии является:

— наличие в документах, представленных соискателем лицензии, недостоверной или искаженной информации;

— несоответствие соискателя лицензии, принадлежащих ему или используемых им объектов лицензионным требованиям и условиям.

Не допускается отказ в выдаче лицензии на основании величины объема продукции (работ, услуг), производимой или планируемой для производства соискателем лицензии. Соискатель лицензии имеет право обжаловать в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, отказ лицензирующего органа в предоставлении лицензии или его бездействие. Лицензиат обязан сообщить в лицензирующий орган об изменении сведений об адресах мест осуществления лицензируемого вида деятельности в срок не позднее чем через 15 дней со дня такого изменения.

По заявлению соискателя лицензии или лицензиата в отношении отдельных видов деятельности, лицензирование которых осуществляется в целях защиты имущественных прав и законных интересов граждан, может применяться *упрощенный порядок лицензирования* при условии:

— заключения соискателем лицензии или лицензиатом договора страхования гражданской ответственности;

— либо при наличии у лицензиата сертификата соответствия осуществляемого им лицензируемого вида деятельности международным стандартам.

Лицензиат, изъявивший желание перейти на упрощенный порядок лицензирования, направляет или представляет в соответствующий лицензирующий орган заявление о переходе на упрощенный порядок лицензирования с приложением копии договора страхования гражданской ответственности или копии сертификата соответствия осуществляемого им лицензируемого вида деятельности международным стандартам (с представлением оригинала в случае, если верность копии не засвидетельствована в нотариальном порядке). Срок действия договора страхования гражданской ответственности или срок действия сертификата соответствия осуществляемого лицензиатом лицензируемого вида деятельности международным стандартам должен быть не меньше срока действия лицензии. Лицензиат обязан уведомить лицензирующий орган о прекращении действия договора страхования гражданской ответственности или сертификата соответствия осуществляемого лицензиатом лицензируемого вида деятельности международным стандартам либо о продлении срока действия указанного договора в течение 15 дней со дня прекращения действия указанных документов или продления срока действия договора. В случае прекращения действия договора страхования гражданской ответственности или сертификата соответствия осуществляемого лицензиатом лицензируемого вида деятельности международным стандартам лицензиат имеет право осуществлять лицензируемый вид деятельности, к которому применяется общий порядок лицензирования, до истечения срока действия лицензии. При упрощенном порядке лицензирования проверка возможности выполнения соискателем лицензии лицензионных требований и условий лицензирующим органом *не проводится.*

В решении о предоставлении лицензии и в документе, подтверждающем наличие лицензии, указываются:

наименование лицензирующего органа;

полное и (в случае, если имеется) сокращенное наименование, в том числе фирменное наименование, и организационно-правовая форма юридического лица, место его нахождения, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица;

фамилия, имя и (в случае, если имеется) отчество индивидуального предпринимателя, место его жительства, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, данные документа, удостоверяющего его личность, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя;

лицензируемый вид деятельности;

срок действия лицензии;

√ идентификационный номер налогоплательщика;
√ номер лицензии;
√ дата принятия решения о предоставлении лицензии.

Лицензионный контроль представляет собой комплекс мероприятий, который проводится лицензирующим органом в целях проверки полноты и достоверности сведений о соискателе лицензии, содержащихся в представленных соискателем лицензии заявлении и документах, возможности выполнения им лицензионных требований и условий, а также проверки сведений о лицензиате и соблюдения им лицензионных требований и условий при осуществлении лицензируемого вида деятельности. К отношениям, связанным с проведением лицензирующим органом проверки возможности выполнения соискателем лицензии лицензионных требований и условий и проверки соблюдения лицензиатом указанных требований и условий при осуществлении лицензируемого вида деятельности, применяются положения Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 134-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)».

Приостановление действия лицензии осуществляется лицензирующим органом в случае привлечения лицензиата за нарушение лицензионных требований и условий к административной ответственности в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях. В случае вынесения судьей решения об административном приостановлении деятельности лицензиата за нарушение лицензионных требований и условий лицензирующий орган в течение суток со дня вступления данного решения в законную силу приостанавливает действие лицензии на срок административного приостановления деятельности лицензиата. Лицензиат обязан уведомить в письменной форме лицензирующий орган об устранении им нарушения лицензионных требований и условий, повлекшего за собой административное приостановление деятельности лицензиата. Действие лицензии возобновляется лицензирующим органом со дня, следующего за днем истечения срока административного приостановления деятельности лицензиата, или со дня, следующего за днем досрочного прекращения исполнения административного наказания в виде административного приостановления деятельности лицензиата. Срок действия лицензии на время приостановления ее действия не продлевается.

Если в установленный судьей срок лицензиат не устранил нарушение лицензионных требований и условий, повлекшее за собой административное приостановление деятельности лицензиата, лицензирующий орган обязан обратиться в суд с заявлением об аннулировании лицензии. Лицензия аннулируется решением суда на основании рассмотрения заявления лицензирующего органа. Действие лицензии прекращается со дня внесения в единый государственный реестр юридических лиц или единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей записи о ликвидации юридического лица или прекращении его деятельности в результате реорганизации

(за исключением реорганизации в форме преобразования или слияния при наличии на дату государственной регистрации правопреемника реорганизованных юридических лиц у каждого участвующего в слиянии юридического лица лицензии на один и тот же вид деятельности) либо прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя либо со дня окончания срока действия лицензии или принятия лицензирующим органом решения о досрочном прекращении действия лицензии на основании представленного в лицензирующий орган заявления в письменной форме лицензиата (правопреемника лицензиата— юридического лица) о прекращении им осуществления лицензируемого вида деятельности, а также со дня вступления в законную силу решения суда об аннулировании лицензии.

Лицензирующие органы ведут реестры лицензий на виды деятельности, лицензирование которых они осуществляют. В реестре лицензий должны быть указаны:

наименование лицензирующего органа;

полное и (если имеется) сокращенное наименование, в том числе фирменное наименование, и организационно-правовая форма юридического лица, место его нахождения, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица;

фамилия, имя и (если имеется) отчество индивидуального предпринимателя, место его жительства, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, данные документа, удостоверяющего его личность, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя;

√ лицензируемый вид деятельности;
√ срок действия лицензии;
√ идентификационный номер налогоплательщика;
√ номер лицензии;
√ дата принятия решения о предоставлении лицензии;
√ сведения о регистрации лицензии в реестре лицензий;
√ основание и срок приостановления и возобновления действия лицензии;
√ основание и дата аннулирования лицензии;
√ основание и срок применения упрощенного порядка лицензирования;
√ сведения об адресах мест осуществления лицензируемого вида деятельности;
√ сведения о выдаче документа, подтверждающего наличие лицензии;
√ основание и дата прекращения действия лицензии;
√ иные сведения, определенные положениями о лицензировании конкретных видов деятельности.

Информация, содержащаяся в реестре лицензий, является открытой для ознакомления с ней физических и юридических лиц. Информация,

содержащаяся в реестре лицензий, в виде выписок о конкретных лицензиатах предоставляется физическим и юридическим лицам за плату. Размер платы за предоставление указанной информации составляет 10 руб. Плата за предоставление информации, содержащейся в реестре лицензий, зачисляется в соответствующий бюджет. Информация из реестра лицензий органам государственной власти и органам местного самоуправления предоставляется бесплатно. Срок предоставления информации из реестра лицензий не может превышать три дня со дня поступления соответствующего заявления.

3. Правовое регулирование осуществления государственного контроля. *Государственный контроль (надзор)*— это проведение компетентным государственным органом проверки выполнения субъектом предпринимательской деятельности (юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем) при осуществлении его деятельности обязательных требований к условиям осуществления предпринимательской деятельности и ее результатам (товарам, работам, услугам), установленных федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами, а также правовых предписаний индивидуального характера (например, об устранении нарушений, выявленных при предыдущей проверке). Государственный контроль и надзор осуществляется путем проведения разнообразных мероприятий — совокупности действий должностных лиц органов государственного контроля (надзора), связанных с проведением проверки выполнения юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем обязательных требований, осуществлением необходимых исследований (испытаний), экспертиз, оформлением результатов проверки и принятием мер по результатам проведения мероприятия по контролю.

Государственный контроль можно классифицировать на различные виды. В зависимости от стадии предпринимательской деятельности, на которой осуществляется контроль, выделяют:

— предварительный (профилактический, превентивный) контроль, направленный на выявление условий и предпосылок нарушения норм законодательства и предотвращение совершения правонарушения;

— текущий контроль, осуществляемый в процессе предпринимательской деятельности с целью установления ее соответствия установленным требованиям;

— последующий контроль, нацеленный на проверку соблюдения указаний государственных органов и исполнения их решений хозяйствующими субъектами.

По характеру и объему объекта контроля различают два вида контроля:

• общий контроль (например, контроль, осуществляемый органами прокуратуры за выполнением законов);

• специальный контроль (например, налоговый, бюджетный, за деятельностью кредитных и страховых организаций, транспортный, санитарный и пр.).

Независимо от вида и конкретных способов государственного контроля его основополагающим принципом в правовом государстве должен являться принцип соблюдения прав и свобод субъектов предпринимательской деятельности. Важнейшим актом, гарантирующим соблюдение указанного принципа, является Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 134-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)», направленный на защиту прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации государственного контроля (надзора). Данным Законом устанавливаются:

• порядок проведения мероприятий по контролю, осуществляемых органами государственного контроля (надзора);

• права юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора), меры по защите их прав и законных интересов;

• обязанности органов государственного контроля (надзора) и их должностных лиц при проведении мероприятий по контролю.

Основными принципами защиты прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора) являются:

— презумпция добросовестности юридического лица или индивидуального предпринимателя;

— соблюдение международных договоров Российской Федерации;

— открытость и доступность для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей нормативных правовых актов, устанавливающих обязательные требования, выполнение которых проверяется при проведении государственного контроля (надзора);

— установление обязательных требований федеральными законами и принятыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами;

— проведение мероприятий по контролю уполномоченными должностными лицами органов государственного контроля (надзора);

— соответствие предмета проводимого мероприятия по контролю компетенции органа государственного контроля (надзора);

— периодичность и оперативность проведения мероприятия по контролю, предусматривающего полное и максимально быстрое проведение его в течение установленного срока;

— учет мероприятий по контролю, проводимых органами государственного контроля (надзора);

— возможность обжалования действий (бездействия) должностных лиц органов государственного контроля (надзора), нарушающих порядок проведения мероприятий по контролю, установленный законом;

— признание в порядке, установленном федеральным законодательством, недействующими (полностью или частично) нормативных правовых

актов, устанавливающих обязательные требования, соблюдение которых подлежит проверке, если они не соответствуют федеральным законам;

— устранение в полном объеме органами государственного контроля (надзора) допущенных нарушений в случае признания судом жалобы юридического лица или индивидуального предпринимателя обоснованной;

— ответственность органов государственного контроля (надзора) и их должностных лиц при проведении государственного контроля (надзора) за нарушение российского законодательства;

— недопустимость взимания органами государственного контроля (надзора) платы с юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за проведение мероприятий по контролю, за исключением случаев возмещения расходов органов государственного контроля (надзора) на осуществление исследований (испытаний) и экспертиз, в результате которых выявлены нарушения обязательных требований;

— недопустимость непосредственного получения органами государственного контроля (надзора) отчислений от сумм, взысканных с юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей в результате проведения мероприятий по контролю.

Государственный контроль производится в строго определенном законом порядке. Все мероприятия по контролю проводятся на основании распоряжений (приказов) органов государственного контроля (надзора). Мероприятие по контролю может проводиться только тем должностным лицом (лицами), которое указано в распоряжении (приказе) о проведении мероприятия по контролю. Продолжительность мероприятия по контролю не должна превышать один месяц. В исключительных случаях, связанных с необходимостью проведения специальных исследований (испытаний), экспертиз со значительным объемом мероприятий по контролю, на основании мотивированного предложения должностного лица, осуществляющего мероприятие по контролю, руководителем органа государственного контроля (надзора) или его заместителем срок проведения мероприятия по контролю может быть продлен, но не более чем на один месяц. Мероприятия по проведению контроля могут быть плановыми и внеплановыми.

В целях проверки выполнения юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями обязательных требований органом государственного контроля (надзора) в пределах своей компетенции проводятся *плановые мероприятия* по контролю. В отношении одного юридического лица или индивидуального предпринимателя каждым органом государственного контроля (надзора) плановое мероприятие по контролю может быть проведено не более чем один раз в два года.

Внеплановые мероприятия по контролю проводятся органами государственного контроля (надзора) также в случаях:

1) получения информации от юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, органов государственной власти о возникновении аварийных ситуаций, об изменениях или о нарушениях технологических процессов,

а также о выходе из строя сооружений, оборудования, которые могут непосредственно причинить вред жизни, здоровью людей, окружающей среде и имуществу граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

2) возникновения угрозы здоровью и жизни граждан, загрязнения окружающей среды, повреждения имущества, в том числе в отношении однородных товаров (работ, услуг) других юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей;

3) обращения граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей с жалобами на нарушения их прав и законных интересов действиями (бездействием) иных юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей, связанные с невыполнением ими обязательных требований, а также получения иной информации, подтверждаемой документами и иными доказательствами, свидетельствующими о наличии признаков таких нарушений.

При проведении мероприятий по контролю должностные лица органов государственного контроля (надзора) *не вправе:*

• проверять выполнение обязательных требований, не относящихся к компетенции органа государственного контроля (надзора), от имени которого действуют должностные лица;

• осуществлять плановые проверки в случае отсутствия при проведении мероприятий по контролю должностных лиц или работников проверяемых юридических лиц или индивидуальных предпринимателей либо их представителей; требовать представление документов, информации, образцов (проб) продукции, если они не являются объектами мероприятий по контролю и не относятся к предмету проверки, а также изымать оригиналы документов, относящихся к предмету проверки;

• требовать образцы (пробы) продукции для проведения их исследований (испытаний), экспертизы без оформления акта об отборе образцов (проб) продукции в установленной форме и в количестве, превышающем нормы, установленные государственными стандартами или иными нормативными документами;

• распространять информацию, составляющую охраняемую законом тайну и полученную в результате проведения мероприятий по контролю, за исключением случаев, предусмотренных российским законодательством;

• превышать установленные сроки проведения мероприятий по контролю.

По результатам мероприятия по контролю должностным лицом (лицами) органа государственного контроля (надзора), осуществляющим проверку, составляется акт установленной формы в двух экземплярах. Один экземпляр акта с копиями приложений вручается субъекту предпринимательской деятельности, другой экземпляр остается в деле органа государственного контроля (надзора). В случае выявления в результате мероприятия по контролю административного правонарушения должностным лицом органа государственного контроля (надзора) составляется протокол в порядке,

установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях, и даются предписания об устранении выявленных нарушений.

Должностные лица органов государственного контроля (надзора) при проведении мероприятий по контролю *обязаны:*

— своевременно и в полной мере исполнять полномочия по предупреждению, выявлению и пресечению нарушений обязательных требований;

— соблюдать российское законодательство, права и законные интересы юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

— проводить мероприятия по контролю на основании и в строгом соответствии с распоряжениями органов государственного контроля (надзора) о проведении мероприятий по контролю в порядке, установленном законом;

— посещать объекты (территории и помещения) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в целях проведения мероприятия по контролю только во время исполнения служебных обязанностей при предъявлении служебного удостоверения и распоряжения органов государственного контроля (надзора) о проведении мероприятия по контролю;

— не препятствовать представителям юридического лица или индивидуального предпринимателя присутствовать при проведении мероприятия по контролю, давать разъяснения по вопросам, относящимся к предмету проверки;

— предоставлять должностным лицам юридического лица или индивидуальным предпринимателям либо их представителям, присутствующим при проведении мероприятия по контролю, относящуюся к предмету проверки необходимую информацию;

— знакомить должностных лиц юридического лица или индивидуального предпринимателя либо их представителей с результатами мероприятий по контролю;

— при определении мер, принимаемых по фактам выявленных нарушений, учитывать соответствие указанных мер тяжести нарушений, их потенциальной опасности для жизни, здоровья людей, окружающей среды и имущества, а также не допускать необоснованные ограничения прав и законных интересов граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

— доказывать законность своих действий при их обжаловании юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в порядке, установленном российским законодательством.

Должностные лица и (или) представители юридического лица и индивидуальные предприниматели и (или) их представители при проведении мероприятий по контролю *имеют право:*

1) непосредственно присутствовать при проведении мероприятий по контролю, давать объяснения по вопросам, относящимся к предмету проверки;

2) получать информацию, предоставление которой предусмотрено законом и иными нормативными правовыми актами;

3) знакомиться с результатами мероприятий по контролю и указывать в актах о своем ознакомлении, согласии или несогласии с ними, а также с отдельными действиями должностных лиц органов государственного контроля (надзора);

4) обжаловать действия (бездействие) должностных лиц органов государственного контроля (надзора) в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством.

Юридические лица и индивидуальные предприниматели обеспечивают по требованию органа государственного контроля (надзора) присутствие своих должностных лиц, ответственных за организацию и проведение мероприятий по выполнению обязательных требований, и (или) своих представителей при проведении мероприятий по контролю. Вред, причиненный юридическому лицу и индивидуальному предпринимателю вследствие действий (бездействия) должностных лиц органов государственного контроля (надзора) при проведении государственного контроля (надзора), признанных в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, неправомерными, подлежит возмещению в соответствии с гражданским законодательством. Защита прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора) осуществляется в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

ЛЕКЦИЯ 8 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КАЧЕСТВА ПРОДУКЦИИ, РАБОТ И УСЛУГ

1. Общие положения в области качества продукции, работ и услуг. Объективной основой государственного регулирования безопасности товаров и услуг является необходимость защитить человека, его имущество и окружающую природную среду от отрицательных последствий современного научно-технического развития, от недобросовестных производителей, компенсировать недостатки конкуренции, создать условия для честной конкурентной борьбы. Элементами системы регулирования безопасности качества товаров и услуг являются: система выдачи лицензий (разрешений) на право ведения какой-либо деятельности, нормативы безопасности и качества, метрология и испытание изделий, процедура оценки и подтверждения соответствия изделия установленным нормам.

Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании» регулирует отношения, возникающие при:

• разработке, принятии, применении и исполнении обязательных требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации;

• разработке, принятии, применении и исполнении на добровольной основе требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнению работ или оказанию услуг;

• оценке соответствия.

Техническое регулирование — это правовое регулирование отношений в области установления, применения и исполнения обязательных требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, а также в области установления и применения на добровольной основе требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнению работ или оказанию услуг и правовое регулирование отношений в области оценки соответствия.

Техническое регулирование осуществляется в соответствии с *принципами:*

— применения единых правил установления требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнению работ или оказанию услуг;

— соответствия технического регулирования уровню развития национальной экономики, развития материально-технической базы, а также уровню научно-технического развития;

— независимости органов по аккредитации, органов по сертификации от изготовителей, продавцов, исполнителей и приобретателей;

— единой системы и правил аккредитации;

— единства правил и методов исследований (испытаний) и измерений при проведении процедур обязательной оценки соответствия;

— единства применения требований технических регламентов независимо от видов или особенностей сделок;

— недопустимости ограничения конкуренции при осуществлении аккредитации и сертификации;

— недопустимости совмещения полномочий органа государственного контроля (надзора) и органа по сертификации;

— недопустимости совмещения одним органом полномочий на аккредитацию и сертификацию;

— недопустимости внебюджетного финансирования государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов.

2. Технические регламенты. *Технический регламент* представляет собой документ, который принят международным договором России, ратифицированным в порядке, установленном российским законодательством, или федеральным законом, или указом Президента, или постановлением Правительства Российской Федерации, и устанавливает обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования (продукции, в том числе зданиям, строениям и сооружениям, процессам

производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации). Технические регламенты принимаются в *целях:*

— защиты жизни или здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества;

— охраны окружающей среды, жизни или здоровья животных и растений;

— предупреждения действий, вводящих в заблуждение приобретателей.

Принятие технических регламентов в иных целях не допускается. Технические регламенты с учетом степени риска причинения вреда устанавливают минимально необходимые требования, обеспечивающие:

• безопасность излучений;

• биологическую безопасность;

• взрывобезопасность;

• механическую безопасность;

• пожарную безопасность;

• промышленную безопасность;

• термическую безопасность;

• химическую безопасность;

• электрическую безопасность;

• ядерную и радиационную безопасность;

• электромагнитную совместимость в части обеспечения безопасности работы приборов и оборудования;

• единство измерений.

Требования технических регламентов не могут служить препятствием осуществлению предпринимательской деятельности в большей степени, чем это минимально необходимо для выполнения целей их установления. Технический регламент должен содержать исчерпывающий перечень продукции, процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, в отношении которых устанавливаются его требования, и правила идентификации объекта технического регулирования для целей применения технического регламента. В техническом регламенте в целях его принятия могут содержаться правила и формы оценки соответствия (в том числе схемы подтверждения соответствия), определяемые с учетом степени риска, предельные сроки оценки соответствия в отношении каждого объекта технического регулирования и (или) требования к терминологии, упаковке, маркировке или этикеткам и правилам их нанесения. Технический регламент не может содержать требования к продукции, причиняющей вред жизни или здоровью граждан, накапливаемый при длительном использовании этой продукции и зависящий от других факторов, не позволяющих определить степень допустимого риска. В этих случаях технический регламент может содержать требование, касающееся информирования приобретателя о возможном вреде и о факторах, от которых он зависит.

Технические регламенты устанавливают также минимально необходимые ветеринарно-санитарные_ и фитосанитарные меры в отношении продукции,

происходящей из отдельных стран и (или) мест, в том числе ограничения ввоза, использования, хранения, перевозки, реализации и утилизации, обеспечивающие биологическую безопасность (независимо от способов обеспечения безопасности, использованных изготовителем). В Российской Федерации действуют:

- общие технические регламенты;
- специальные технические регламенты.

Требования *общего технического регламента* обязательны для применения и соблюдения в отношении любых видов продукции, процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации. Требованиями *специального технического регламента* учитываются технологические и иные особенности отдельных видов продукции, процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации.

Общие технические регламенты принимаются по вопросам:

- безопасной эксплуатации и утилизации машин и оборудования;
- безопасной эксплуатации зданий, строений, сооружений и безопасного использования прилегающих к ним территорий;
- пожарной безопасности;
- биологической безопасности;
- электромагнитной совместимости;
- экологической безопасности;
- ядерной и радиационной безопасности.

Специальные технические регламенты устанавливают требования только к тем отдельным видам продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, в отношении которых цели принятия технических регламентов не обеспечиваются требованиями общих технических регламентов.

3. Стандартизация представляет собой деятельность по установлению правил и характеристик в целях их добровольного многократного использования, направленную на достижение упорядоченности в сферах производства и обращения продукции и повышение конкурентоспособности продукции, работ или услуг. Стандартизация осуществляется в целях:

- повышения уровня безопасности жизни или здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества, экологической безопасности, безопасности жизни или здоровья животных и растений и содействия соблюдению требований технических регламентов;
- повышения уровня безопасности объектов с учетом риска возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;
- обеспечения научно-технического прогресса;
- повышения конкурентоспособности продукции, работ, услуг;
- рационального использования ресурсов;

- технической и информационной совместимости;
- сопоставимости результатов исследований (испытаний) и измерений, технических и экономико-статистических данных;
- взаимозаменяемости продукции.

Стандартизация осуществляется в соответствии с принципами:

— добровольного применения стандартов;

— максимального учета при разработке стандартов законных интересов заинтересованных лиц;

— применения международного стандарта как основы разработки национального стандарта, за исключением случаев, если такое применение признано невозможным вследствие несоответствия требований международных стандартов климатическим и географическим особенностям Российской Федерации, техническим и (или) технологическим особенностям или по иным основаниям либо Российская Федерация в соответствии с установленными процедурами выступала против принятия международного стандарта или отдельного его положения;

— недопустимости создания препятствий производству и обращению продукции, выполнению работ и оказанию услуг в большей степени, чем это минимально необходимо для целей стандартизации;

— недопустимости установления таких стандартов, которые противоречат техническим регламентам;

— обеспечения условий для единообразного применения стандартов.

К документам в области стандартизации, используемым на территории Российской Федерации, относятся:

- национальные стандарты;
- правила стандартизации, нормы и рекомендации в области стандартизации;
- применяемые в установленном порядке классификации, общероссийские классификаторы технико-экономической и социальной информации;
- стандарты организаций.

4. Подтверждение соответствия осуществляется в целях:

- удостоверения соответствия продукции, процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, работ, услуг или иных объектов техническим регламентам, стандартам, условиям договоров;
- содействия приобретателям в компетентном выборе продукции, работ, услуг:
- повышения конкурентоспособности продукции, работ, услуг на российском и международном рынках;
- создания условий для обеспечения свободного перемещения товаров по территории Российской Федерации, а также для осуществления международного экономического, научно-технического сотрудничества и международной торговли.

Подтверждение соответствия осуществляется на основе принципов:

— доступности информации о порядке осуществления подтверждения соответствия заинтересованным лицам;

— недопустимости применения обязательного подтверждения соответствия к объектам, в отношении которых не установлены требования технических регламентов;

— установления перечня форм и схем обязательного подтверждения соответствия в отношении определенных видов продукции в соответствующем техническом регламенте;

— уменьшения сроков осуществления обязательного подтверждения соответствия и затрат заявителя;

— недопустимости принуждения к осуществлению добровольного подтверждения соответствия, в том числе в определенной системе добровольной сертификации;

— защиты имущественных интересов заявителей, соблюдения коммерческой тайны в отношении сведений, полученных при осуществлении подтверждения соответствия;

— недопустимости подмены обязательного подтверждения соответствия добровольной сертификацией.

Подтверждение соответствия разрабатывается и применяется равным образом и в равной мере независимо от страны и (или) места происхождения продукции, осуществления процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ и оказания услуг, видов или особенностей сделок и (или) лиц, которые являются изготовителями, исполнителями, продавцами, приобретателями. Подтверждение соответствия на территории Российской Федерации может носить добровольный или обязательный характер. Добровольное подтверждение соответствия осуществляется в форме добровольной сертификации. Обязательное подтверждение соответствия осуществляется в формах:

- принятия декларации о соответствии;
- обязательной сертификации.

Добровольное подтверждение соответствия осуществляется по инициативе заявителя на условиях договора между заявителем и органом по сертификации. Добровольное подтверждение соответствия может осуществляться для установления соответствия национальным стандартам, стандартам организаций, системам добровольной сертификации, условиям договоров. Объектами добровольного подтверждения соответствия являются продукция, процессы производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, работы и услуги, а также иные объекты, в отношении которых стандартами, системами добровольной сертификации и договорами устанавливаются требования.

Орган по сертификации:

— осуществляет подтверждение соответствия объектов добровольного подтверждения соответствия;

— выдает сертификаты соответствия на объекты, прошедшие добровольную сертификацию;

— предоставляет заявителям право на применение знака соответствия, если применение знака соответствия предусмотрено соответствующей системой добровольной сертификации;

— приостанавливает или прекращает действие выданных им сертификатов соответствия.

Система добровольной сертификации может быть создана юридическим лицом и (или) индивидуальным предпринимателем или несколькими юридическими лицами и (или) индивидуальными предпринимателями. Лицо или лица, создавшие систему добровольной сертификации, устанавливают перечень объектов, подлежащих сертификации, и их характеристик, на соответствие которым осуществляется добровольная сертификация, правила выполнения предусмотренных данной системой добровольной сертификации работ и порядок их оплаты, определяют участников данной системы добровольной сертификации. Системой добровольной сертификации может предусматриваться применение знака соответствия. Система добровольной сертификации может быть зарегистрирована федеральным органом исполнительной власти по техническому регулированию. Для регистрации системы добровольной сертификации в федеральный орган исполнительной власти по техническому регулированию представляются:

- свидетельство о государственной регистрации юридического лица и(или) индивидуального предпринимателя;
- правила функционирования системы добровольной сертификации;
- изображение знака соответствия, применяемое в данной системе добровольной сертификации, если применение знака соответствия предусмотрено, и порядок применения знака соответствия;
- документ об оплате регистрации системы добровольной сертификации.

Регистрация системы добровольной сертификации осуществляется в течение пяти дней с момента представления необходимых документов в федеральный орган исполнительной власти по техническому регулированию. Порядок регистрации системы добровольной сертификации и размер платы за регистрацию устанавливаются федеральным Правительством. Плата за регистрацию системы добровольной сертификации подлежит зачислению в федеральный бюджет.

Отказ в регистрации системы добровольной сертификации допускается только в случае:

- непредставления необходимых документов,
- или совпадения наименования системы и (или) изображения знака соответствия с наименованием системы и (или) изображением знака соответствия зарегистрированной ранее системы добровольной сертификации.

Уведомление об отказе в регистрации системы добровольной сертификации направляется заявителю в течение трех дней со дня принятия решения об отказе в регистрации этой системы с указанием оснований для отказа.

Отказ в регистрации системы добровольной сертификации может быть обжалован в судебном порядке.

Федеральный орган исполнительной власти по техническому регулированию ведет единый реестр зарегистрированных систем добровольной сертификации, содержащий сведения о юридических лицах и (или) об индивидуальных предпринимателях, создавших системы добровольной сертификации, о правилах функционирования систем добровольной сертификации, знаках соответствия и порядке их применения. Федеральный орган исполнительной власти по техническому регулированию должен обеспечить доступность сведений, содержащихся в едином реестре зарегистрированных систем добровольной сертификации, заинтересованным лицам. Порядок ведения единого реестра зарегистрированных систем добровольной сертификации и порядок предоставления сведений, содержащихся в этом реестре, устанавливаются федеральным органом исполнительной власти по техническому регулированию.

Обязательное подтверждение соответствия проводится только в случаях, установленных соответствующим техническим регламентом, и исключительно на соответствие требованиям технического регламента. Объектом обязательного подтверждения соответствия может быть только продукция, выпускаемая в обращение на территории Российской Федерации. Форма и схемы обязательного подтверждения соответствия могут устанавливаться только техническим регламентом с учетом степени риска недостижения целей технических регламентов. Декларация о соответствии и сертификат соответствия имеют равную юридическую силу независимо от схем обязательного подтверждения соответствия и действуют на всей территории Российской Федерации. Работы по обязательному подтверждению соответствия подлежат оплате заявителем. Правительством Российской Федерации устанавливается методика определения стоимости работ по обязательному подтверждению соответствия, которая предусматривает применение единых правил и принципов установления цен на продукцию одинаковых или сходных видов независимо от страны и (или) места ее происхождения, а также лиц, которые являются заявителями.

Декларирование соответствия осуществляется по одной из следующих схем:

• принятие декларации о соответствии на основании собственных доказательств;

• принятие декларации о соответствии на основании собственных доказательств, доказательств, полученных с участием органа по сертификации и (или) аккредитованной испытательной лаборатории (центра) (далее — третья сторона).

Декларация о соответствии оформляется на русском языке и должна содержать:

— наименование и местонахождение заявителя;

— наименование и местонахождение изготовителя;

— информацию об объекте подтверждения соответствия, позволяющую идентифицировать этот объект;

— наименование технического регламента, на соответствие требованиям которого подтверждается продукция;

— указание на схему декларирования соответствия;

— заявление заявителя о безопасности продукции при ее использовании в соответствии с целевым назначением и принятии заявителем мер по обеспечению соответствия продукции требованиям технических регламентов;

— сведения о проведенных исследованиях (испытаниях) и измерениях, сертификате системы качества, а также документах, послуживших основанием для подтверждения соответствия продукции требованиям технических регламентов;

— срок действия декларации о соответствии;

— иные предусмотренные соответствующими техническими регламентами сведения.

Срок действия декларации о соответствии определяется техническим регламентом. Форма декларации о соответствии утверждается федеральным органом исполнительной власти по техническому регулированию. Оформленная по установленным правилам декларация о соответствии подлежит регистрации федеральным органом исполнительной власти по техническому регулированию в течение трех дней. Декларация о соответствии и составляющие доказательственные материалы документы хранятся у заявителя в течение трех лет с момента окончания срока действия декларации. Второй экземпляр декларации о соответствии хранится в федеральном органе исполнительной власти по техническому регулированию.

Обязательная сертификация осуществляется органом по сертификации на основании договора с заявителем. Схемы сертификации, применяемые для сертификации определенных видов продукции, устанавливаются соответствующим техническим регламентом. Соответствие продукции требованиям технических регламентов подтверждается сертификатом соответствия, выдаваемым заявителю органом по сертификации. Сертификат соответствия включает в себя:

√ наименование и местонахождение заявителя;

√ наименование и местонахождение изготовителя продукции, прошедшей сертификацию;

√ наименование и местонахождение органа по сертификации, выдавшего сертификат соответствия;

√ информацию об объекте сертификации, позволяющую идентифицировать этот объект;

√ наименование технического регламента, на соответствие требованиям которого проводилась сертификация;

√ информацию о проведенных исследованиях (испытаниях) и измерениях;

√информацию о документах, представленных заявителем в орган по сертификации в качестве доказательств соответствия продукции требованиям технических регламентов;

√срок действия сертификата соответствия.

Срок действия сертификата соответствия определяется соответствующим техническим регламентом. Форма сертификата соответствия утверждается федеральным органом исполнительной власти по техническому регулированию.

Обязательная сертификация осуществляется органом по сертификации, аккредитованным в порядке, установленном федеральным Правительством, который:

— привлекает на договорной основе для проведения исследований (испытаний) и измерений испытательные лаборатории (центры), аккредитованные в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;

— осуществляет контроль за объектами сертификации, если такой контроль предусмотрен соответствующей схемой обязательной сертификации и договором;

— ведет реестр выданных им сертификатов соответствия;

— информирует соответствующие органы государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов о продукции, поступившей на сертификацию, но не прошедшей ее;

— приостанавливает или прекращает действие выданного им сертификата соответствия;

— обеспечивает предоставление заявителям информации о порядке проведения обязательной сертификации;

— устанавливает стоимость работ по сертификации на основе утвержденной Правительством Российской Федерации методики определения стоимости таких работ.

Федеральный орган исполнительной власти по техническому регулированию ведет единый реестр выданных сертификатов соответствия. Порядок ведения единого реестра выданных сертификатов соответствия, порядок предоставления содержащихся в едином реестре сведений и порядок оплаты за предоставление содержащихся в указанном реестре, сведений устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Права заявителя в области обязательного подтверждения соответствия:

• выбирать форму и схему подтверждения соответствия, предусмотренные для определенных видов продукции соответствующим техническим регламентом;

• обращаться для осуществления обязательной сертификации в любой орган по сертификации, область аккредитации которого распространяется на продукцию, которую заявитель намеревается сертифицировать;

• обращаться в орган по аккредитации с жалобами на неправомерные действия органов по сертификации и аккредитованных испытательных

лабораторий (центров) в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Обязанности заявителя в области обязательного подтверждения соответствия:

— обеспечивать соответствие продукции требованиям технических регламентов;

— выпускать в обращение продукцию, подлежащую обязательному подтверждению соответствия, только после осуществления такого подтверждения соответствия;

— указывать в сопроводительной технической документации и при маркировке продукции сведения о сертификате соответствия или декларации о соответствии;

— предъявлять в органы государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов, а также заинтересованным лицам документы, свидетельствующие о подтверждении соответствия продукции требованиям технических регламентов (декларацию о соответствии, сертификат соответствия или их копии);

— приостанавливать или прекращать реализацию продукции, если срок действия сертификата соответствия или декларации о соответствии истек либо действие сертификата соответствия или декларации о соответствии приостановлено либо прекращено;

— извещать орган по сертификации об изменениях, вносимых в техническую документацию или технологические процессы производства сертифицированной продукции;

— приостанавливать производство продукции, которая прошла подтверждение соответствия и не соответствует требованиям технических регламентов, на основании решений органов государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов.

ЛЕКЦИЯ 9 ПРИВАТИЗАЦИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ И МУНИЦИПАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

1. Понятие приватизации государственного и муниципального имущества. Под *приватизацией* государственного и муниципального имущества понимается возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности Российской Федерации (федеральное имущество), субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, в собственность физических и (или) юридических лиц. Приватизация государственного и муниципального имущества основывается на признании равенства покупателей государственного и муниципального имущества и открытости деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Государственное и муниципальное имущество отчуждается в собственность физических и (или) юридических лиц исключительно на возмездной основе (за плату либо посредством передачи в государственную или муниципальную собственность акций открытых акционерных обществ, в уставный капитал которых вносится государственное или муниципальное имущество).

Законодательство Российской Федерации о приватизации состоит из Федерального закона от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» и принимаемых в соответствии с ним других федеральных законов и иных нормативных правовых актов.

Покупателями государственного и муниципального имущества могут быть любые физические и юридические лица, за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий, государственных и муниципальных учреждений, а также юридических лиц, в уставном капитале которых доля Российской Федерации, ее субъектов и муниципальных образований превышает 25%, кроме случаев, предусмотренных законом. Данные ограничения не распространяются на собственников объектов недвижимости, не являющихся самовольными постройками и расположенных на относящихся к государственной или муниципальной собственности земельных участках, при приобретении указанными собственниками этих земельных участков.

Установленные федеральными законами ограничения участия в гражданских отношениях отдельных категорий физических и юридических лиц в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороноспособности и безопасности государства обязательны при приватизации государственного и муниципального имущества.

Для реализации единой государственной политики в сфере приватизации Правительство Российской Федерации:

1) представляет Президенту страны для утверждения предложения о формировании перечня стратегических предприятий и акционерных обществ, включающего в себя:

• федеральные государственные унитарные предприятия, осуществляющие производство продукции (работ, услуг), имеющей стратегическое значение для обеспечения обороноспособности и безопасности государства, защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан Российской Федерации (стратегические предприятия);

• открытые акционерные общества, акции которых находятся в федеральной собственности и участие Российской Федерации в управлении которыми обеспечивает стратегические интересы государства, обороноспособность и безопасность государства, защиту нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан Российской Федерации (стратегические акционерные общества);

2) представляет Президенту предложения о внесении в перечень стратегических предприятий и стратегических акционерных обществ изменений, касающихся:

— состава федеральных государственных унитарных предприятий из числа стратегических предприятий, в том числе для их последующей приватизации (преобразования в открытые акционерные общества);

— необходимости и степени участия Российской Федерации в открытых акционерных обществах из числа стратегических акционерных обществ, в том числе для последующей приватизации акций указанных акционерных обществ;

3) ежегодно утверждает прогнозный план (программу) приватизации федерального имущества на соответствующий год;

4) представляет в Государственную Думу отчет о результатах приватизации федерального имущества за прошедший год;

5) издает нормативные правовые акты по вопросам приватизации;

6) руководит работой федеральных органов исполнительной власти по вопросам приватизации федерального имущества;

7) принимает решения об условиях приватизации федерального имущества;

8) осуществляет контроль за приватизацией федерального имущества;

9) осуществляет иные предусмотренные законом полномочия.

Правительство вправе наделить федеральный орган исполнительной власти полномочиями на осуществление функций по приватизации федерального имущества (уполномоченный федеральный орган исполнительной власти). По специальному поручению Правительства Российской Федерации от его имени функции по продаже приватизируемого федерального имущества могут осуществлять специализированное государственное учреждение или специализированные государственные учреждения. Правительство ежегодно утверждает прогнозный план (программу) приватизации федерального имущества. Прогнозный план (программа) содержит перечень федеральных государственных унитарных предприятий, акций открытых акционерных обществ, находящихся в федеральной собственности, и иного федерального имущества, которое планируется приватизировать в соответствующем году. В прогнозном плане (программе) указываются характеристика федерального имущества, которое планируется приватизировать, и предполагаемые сроки приватизации.

Разработка проекта прогнозного плана (программы) приватизации федерального имущества на очередной финансовый год осуществляется в соответствии с основными направлениями внутренней политики Российской Федерации, определенными Президентом страны, а также в соответствии с принятыми Правительством программами социально-экономического развития Российской Федерации. Федеральные органы исполнительной власти не позднее чем за восемь месяцев до начала очередного финансового года направляют в Правительство или уполномоченный федеральный орган исполнительной власти предложения о приватизации находящихся в их ведении федеральных государственных унитарных предприятий, а также находящихся в федеральной собственности акций открытых акционерных обществ,

осуществляющих деятельность в определенной отрасли экономики, и иного федерального имущества.

Органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, федеральные государственные унитарные предприятия, а также открытые акционерные общества, акции которых находятся в федеральной собственности, иные юридические лица и граждане вправе направлять в Правительство или уполномоченный федеральный орган исполнительной власти свои предложения о приватизации федерального имущества в очередном финансовом году.

Утвержденный Правительством прогнозный план (программа) приватизации федерального имущества направляется в Государственную Думу одновременно с проектом федерального закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год в составе прилагаемых к нему документов и материалов.

Нормативная цена подлежащего приватизации государственного или муниципального имущества (нормативная цена) — это минимальная цена, по которой возможно отчуждение этого имущества, определяется в порядке, установленном федеральным Правительством. Начальная цена приватизируемого государственного или муниципального имущества устанавливается в случаях, предусмотренных законом, на основании отчета об оценке государственного или муниципального имущества, составленного в соответствии с российским законодательством об оценочной деятельности.

Используются следующие способы приватизации государственного и муниципального имущества:

1) преобразование унитарного предприятия в открытое акционерное общество;

2) продажа государственного или муниципального имущества на аукционе;

3) продажа акций открытых акционерных обществ на специализированном аукционе;

4) продажа государственного или муниципального имущества на конкурсе;

5) продажа за пределами территории Российской Федерации находящихся в государственной собственности акцийоткрытых акционерных обществ;

6) продажа акций открытых акционерных обществ через организатора торговли на рынке ценных бумаг;

7) продажа государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения;

8) продажа государственного или муниципального имущества без объявления цены;

9) внесение государственного или муниципального имущества в качестве вклада в уставные капиталы открытых акционерных обществ;

10) продажа акций открытых акционерных обществ по результатам доверительного управления.

Прогнозный план (программа) приватизации федерального имущества, отчет о выполнении прогнозного плана (программы) приватизации федерального имущества за прошедший год, а также решения об условиях приватизации государственного или муниципального имущества подлежат опубликованию в установленном порядке в официальных изданиях. Обязательному опубликованию в информационном сообщении о продаже государственного и муниципального имущества подлежат следующие сведения, за исключением случаев, предусмотренных законом:-

√ наименование государственного органа или органа местного самоуправления, принявших решение об условиях приватизации имущества, реквизиты указанного решения;

√ наименование имущества и иные позволяющие его индивидуализировать данные (характеристика имущества);

√ способ приватизации;

√ начальная цена;

√ форма подачи предложений о цене;

√ условия и сроки платежа, необходимые реквизиты счетов;

√ порядок, место, даты начала и окончания подачи заявок (предложений);

√ исчерпывающий перечень представляемых покупателями документов и требования к их оформлению;

√ срок заключения договора купли-продажи;

√ порядок ознакомления покупателей с иной информацией, в том числе с актом инвентаризации, условиями договора купли-продажи;

√ ограничения участия отдельных категорий физических и юридических лиц в приватизации имущества;

√ иные указанные в законе сведения, а также сведения, перечень которых устанавливается соответственно Правительством Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления.

При продаже государственного или муниципального имущества на аукционе, специализированном аукционе или конкурсе также указываются:

— порядок определения победителей;

— размер, срок и порядок внесения задатка, необходимые реквизиты счетов;

— место и срок подведения итогов;

— условия конкурса (при продаже государственного или муниципального имущества на конкурсе);

— форма бланка заявки (при продаже акций на специализированном аукционе).

Со дня приема заявок лицо, желающее приобрести государственное или муниципальное имущество (претендент), имеет право предварительного ознакомления с информацией о подлежащем приватизации имуществе.

Информация о результатах сделок приватизации государственного и муниципального имущества подлежит опубликованию в средствах массовой информации в месячный срок со дня совершения указанных сделок.

Обязательному опубликованию подлежит следующая информация о совершенных сделках приватизации государственного и муниципального имущества:

• наименование имущества и иные позволяющие его индивидуализировать сведения (характеристика имущества);

• цена сделки приватизации;

• имя (наименование) покупателя.

Претенденты представляют следующие документы:

— заявку;

— платежный документ с отметкой банка об исполнении, подтверждающий внесение соответствующих денежных средств в установленных законом случаях;

— документ, подтверждающий уведомление федерального антимонопольного органа или его территориального органа о намерении приобрести подлежащее приватизации имущество в соответствии с антимонопольным законодательством.

Физические лица предъявляют документ, удостоверяющий личность. Юридические лица дополнительно представляют следующие документы:

— нотариально заверенные копии учредительных документов;

— решение в письменной форме соответствующего органа управления о приобретении имущества (если это необходимо в соответствии с учредительными документами претендента и законодательством государства, в котором зарегистрирован претендент);

— сведения о доле Российской Федерации, ее субъекта, муниципального образования в уставном капитале юридического лица;

— иные документы, требование к представлению которых может быть установлено федеральным законом;

— опись представленных документов.

В случае подачи заявки представителем претендента предъявляется надлежащим образом оформленная доверенность. Обязанность доказать свое право на приобретение государственного и муниципального имущества возлагается на претендента. В случае, если впоследствии будет установлено, что покупатель государственного или муниципального имущества не имел законное право на его приобретение, соответствующая сделка признается ничтожной.

Денежными средствами, полученными от продажи государственного или муниципального имущества, являются денежные средства, полученные от покупателей в счет оплаты государственного или муниципального имущества, за вычетом расходов на организацию и проведение приватизации соответствующего имущества. Размер и виды затрат на организацию

и проведение приватизации федерального имущества устанавливаются Правительством страны. Размер и виды затрат на организацию и проведение приватизации имущества, находящегося в собственности субъектов Федерации, и муниципального имущества устанавливаются соответственно органами государственной власти субъектов Федерации и органами местного самоуправления.

В случае несвоевременного перечисления денежных средств, полученных от продажи государственного имущества, федеральный орган исполнительной власти, в компетенции которого находятся вопросы координации и регулирования деятельности по сбору налогов, его территориальные органы имеют право производить списание в бесспорном порядке указанных денежных средств.

За несвоевременное перечисление денежных средств, полученных от продажи федерального имущества, имущества, находящегося в собственности субъектов Российской Федерации, или муниципального имущества, соответственно в федеральный бюджет, бюджеты субъектов Российской Федерации и местные бюджеты уплачиваются пени за каждый день просрочки в размере 1/300 процентной ставки рефинансирования Банка России, действующей на дату выполнения денежных обязательств перед соответствующими бюджетами.

Контроль за порядком и своевременностью перечисления полученных от продажи федерального имущества денежных средств в федеральный бюджет осуществляют уполномоченные федеральные органы исполнительной власти, а также Счетная палата Российской Федерации. При продаже государственного и муниципального имущества законным средством платежа признается валюта Российской Федерации. В случае продажи государственного имущества за пределами территории России в качестве средства платежа может использоваться валюта иностранных государств. Оплата приобретаемого покупателем государственного или муниципального имущества производится единовременно или в рассрочку. Срок рассрочки не может быть более чем один год. В решении о предоставлении рассрочки указываются сроки ее предоставления и порядок внесения платежей. Срок предоставления рассрочки и порядок внесения платежей подлежат опубликованию посредством информационного сообщения о приватизации государственного или муниципального имущества.

Покупатель вправе оплатить приобретаемое государственное или муниципальное имущество досрочно. Передача покупателю приобретенного в рассрочку имущества осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации и договором купли-продажи, не позднее чем через 30 дней с даты заключения договора. С момента передачи покупателю приобретенного в рассрочку имущества и до момента его полной оплаты указанное имущество признается находящимся в залоге для обеспечения исполнения покупателем его обязанности по оплате приобретенного государственного или муниципального имущества. В случае нарушения покупателем

сроков и порядка внесения платежей обращается взыскание на заложенное имущество в судебном порядке. С покупателя могут быть взысканы также убытки, причиненные неисполнением договора купли-продажи.

ЛЕКЦИЯ 10 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВА)

1. Понятие института несостоятельности (банкротства). *Несостоятельность (банкротство)* — это признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Признаки банкротства:

• гражданин считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены, и если сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества;

• юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей определяются на дату подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом, если иное не предусмотрено законом. Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей, возникших до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и заявленных после принятия арбитражным судом такого заявления и до принятая решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, определяются на дату введения каждой процедуры банкротства, следующей после наступления срока исполнения соответствующего обязательства.

Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей, выраженных в иностранной валюте, определяются в рублях по курсу, установленному Центробанком, на дату введения каждой процедуры банкротства, следующей после наступления срока исполнения соответствующего обязательства.

Для определения наличия признаков банкротства должника учитываются:

— размер денежных обязательств, в том числе размер задолженности за переданные товары, выполненные работы и оказанные услуги, суммы

займа с учетом процентов, подлежащих уплате должником, размер задолженности, возникшей вследствие неосновательного обогащения, и размер задолженности, возникшей вследствие причинения вреда имуществу кредиторов, за исключением обязательств перед гражданами, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, обязательств по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, обязательств по выплате вознаграждения по авторским договорам, а также обязательств перед учредителями (участниками) должника, вытекающих из такого участия:

— размер обязательных платежей без учета установленных законодательством Российской Федерации штрафов (пеней) и иных финансовых санкций.

Подлежащие применению за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства неустойки (штрафы, пени), проценты за просрочку платежа, убытки, подлежащие возмещению за неисполнение обязательства, а также иные имущественные и (или) финансовые санкции, в том числе за неисполнение обязанности по уплате обязательных платежей, *не учитываются* при определении наличия признаков банкротства должника.

Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом. Если иное не предусмотрено законом, дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом при условии, что требования к должнику — юридическому лицу в совокупности составляют не менее 100 тыс. руб., к должнику-гражданину — не менее 10 тыс. руб., а также имеются соответствующие признаки банкротства.

Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы. Право на обращение в арбитражный суд возникает у конкурсного кредитора, уполномоченного органа по денежным обязательствам по истечении 13 дней с даты направления (предъявления к исполнению) исполнительного документа в службу судебных приставов и его копии должнику. Должник вправе подать в арбитражный суд заявление должника в случае предвидения банкротства при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что он не в состоянии будет исполнить денежные обязательства и (или) обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок.

Руководитель должника или индивидуальный предприниматель *обязан* обратиться с заявлением должника в арбитражный суд в случае, если:

— удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения должником денежных обязательств, обязанностей по уплате обязательных платежей и (или) иных платежей в полном объеме перед другими кредиторами;

— органом должника, уполномоченным в соответствии с учредительными документами должника на принятие решения о ликвидации должника, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника;

— органом, уполномоченным собственником имущества должника — унитарного предприятия, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника;

— обращение взыскания на имущество должника существенно осложнит или сделает невозможной хозяйственную деятельность должника;

— в иных предусмотренных законом случаях.

Должник обязан обратиться в арбитражный суд с заявлением должника, если при проведении ликвидации юридического лица установлена невозможность удовлетворения требований кредиторов в полном объеме. Заявление должника должно быть направлено в арбитражный суд не позднее чем через месяц с даты возникновения соответствующих обстоятельств.

2. Саморегулируемая организация арбитражных управляющих *(саморегулируемая организация)* — это некоммерческая организация, которая основана на членстве, создана гражданами Российской Федерации, включена в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих и целями деятельности которой являются регулирование и обеспечение деятельности арбитражных управляющих. Статус саморегулируемой организации арбитражных управляющих приобретается некоммерческой организацией с даты включения указанной организации в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих. Саморегулируемая организация арбитражных управляющих осуществляет следующие *функции:*

• обеспечение соблюдения своими членами законодательства Российской Федерации, правил профессиональной деятельности арбитражного управляющего;

• защита прав и законных интересов своих членов;

• обеспечение информационной открытости деятельности своих членов, процедур банкротства;

• содействие повышению уровня профессиональной подготовки своих членов.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих вправе осуществлять по отношению к своим членам также иные предусмотренные ее уставом и не противоречащие законодательству функции. В саморегулируемой организации арбитражных управляющих кроме исполнительного органа образуется постоянно действующий коллегиальный орган управления в составе не менее чем семь человек. В компетенцию этого органа входит утверждение правил деятельности и деловой этики членов саморегулируемой организации в качестве арбитражных управляющих. Не более 25% членов постоянно действующего коллегиального органа управления саморегулируемой организации должны составлять лица, не являющиеся членами саморегулируемой организации. В состав органов управления саморегулируемой организации не могут входить государственные и муниципальные служащие. Для обеспечения своей деятельности саморегулируемая организация

арбитражных управляющих формирует структурное подразделение, осуществляющее контроль деятельности своих членов в качестве арбитражных управляющих, а также органы по:

— рассмотрению дел о наложении на членов саморегулируемой организации мер ответственности;

— отбору кандидатур своих членов для их представления арбитражным судам для утверждения в деле о банкротстве.

Некоммерческая организация, соответствующая условиям, предъявляемым к саморегулируемым организациям, подлежит включению в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих в течение семи дней с даты представления в регулирующий орган, определяемый федеральным Правительством, следующих документов:

√ заявление о включении в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих;

√ надлежащим образом заверенные копии учредительных документов;

√ надлежащим образом заверенная копия свидетельства о государственной регистрации;

√ заверенные некоммерческой организацией копии свидетельств о государственной регистрации всех ее членов в качестве индивидуальных предпринимателей;

√ заверенные некоммерческой организацией копии дипломов о высшем образовании всех ее членов;

√ заверенные некоммерческой организацией копии документов, подтверждающих сдачу теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих;

√ заверенные некоммерческой организацией копии трудовых книжек или иных документов, подтверждающих наличие установленного стажа руководящей работы всех ее членов;

√ заверенные некоммерческой организацией копии свидетельств или иных документов, подтверждающих прохождение каждым ее членом стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего;

√ заверенные некоммерческой организацией копии справок об отсутствии судимости у всех ее членов.

Регулирующий орган обязан в течение трех дней с даты включения некоммерческой организации в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих уведомить в письменной форме некоммерческую организацию о таком включении или представить мотивированный отказ во включении в реестр.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих *вправе:*

– представлять законные интересы своих членов в их отношениях с федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления;

4 – 4883

— уведомлять арбитражные суды Российской Федерации о приобретении статуса саморегулируемых организаций арбитражных управляющих;

— обжаловать в судебном порядке акты и действия федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, нарушающие права и законные интересы любого из своих членов или группы членов;

— подавать иски о защите прав и законных интересов лиц, участвующих в деле о банкротстве;

— применять в отношении своих членов предусмотренные учредительными и иными документами меры дисциплинарной ответственности, в том числе исключение из членов саморегулируемой организации;

— заявлять в арбитражный суд ходатайства об отстранении от участия в деле о банкротстве своих членов, в действиях (бездействии) которых установлены нарушения законодательства о несостоятельности (банкротстве);

— осуществлять иные установленные законом полномочия.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих *обязана:*

• разрабатывать и устанавливать обязательные для выполнения всеми своими членами правила профессиональной деятельности арбитражного управляющего;

• контролировать профессиональную деятельность своих членов в части соблюдения законодательства о банкротстве и установленных саморегулируемой организацией правил профессиональной деятельности арбитражного управляющего;

• рассматривать жалобы на действия своего члена, исполняющего обязанности арбитражного управляющего в деле о банкротстве;

• разрабатывать и устанавливать требования, предъявляемые к российским гражданам, желающим вступить в саморегулируемую организацию;

• уведомлять арбитражный суд, рассматривающий дело о банкротстве, об исключении своего члена, исполняющего обязанности арбитражного управляющего в таком деле, в срок не позднее чем три дня с даты его исключения;

• осуществлять сбор, обработку и хранение информации о деятельности своих членов, раскрываемой ими для саморегулируемой организации в форме отчетов в порядке и с периодичностью, которые установлены уставом и иными документами саморегулируемой организации;

• осуществлять организацию и проведение стажировки гражданина Российской Федерации в качестве помощника арбитражного управляющего;

• осуществлять ведение реестра арбитражных управляющих, являющихся ее членами, и обеспечивать свободный доступ к включаемым в такой реестр сведениям заинтересованным в их получении лицам;

• обеспечивать формирование компенсационного фонда или имущества общества взаимного страхования для финансового обеспечения ответственности по возмещению убытков, причиненных ее членами при исполнении обязанностей арбитражного управляющего.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих обязана представлять в регулирующий орган в целях последующего опубликования изменения, внесенные в учредительные документы, правила и стандарты деятельности и деловой этики арбитражных управляющих, а также сведения:

√ о внесении изменений в реестр арбитражных управляющих, являющихся членами этой саморегулируемой организации;

√ о состоявшихся утверждениях арбитражных управляющих, являющихся членами этой саморегулируемой организации, по делам о банкротстве;

√ о применении мер ответственности к членам этой саморегулируемой организации в форме исключения из членов саморегулируемой организации;

√ об отстранении арбитражных управляющих, являющихся членами этой саморегулируемой организации, от исполнения своих обязанностей;

√ о правилах приема арбитражных управляющих в состав членов саморегулируемой организации;

√ о правилах прохождения стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего;

√ о размере компенсационного фонда или имущества общества взаимного страхования;

√ о поступивших жалобах на действия членов саморегулируемой организации и об итогах рассмотрения таких жалоб;

√ о перечне страховых организаций, осуществляющих страхование гражданской ответственности арбитражных управляющих и аккредитованных саморегулируемой организацией;

√ о перечне профессиональных участников рынка ценных бумаг, осуществляющих деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг и аккредитованных саморегулируемой организацией.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих обязана по запросу регулирующего органа предоставлять отчеты о процедурах банкротства, проведенных арбитражными управляющими, являющимися членами саморегулируемой организации.

3. Арбитражный управляющий *(временный управляющий, административный управляющий, внешний управляющий или конкурсный управляющий)* – это гражданин Российской Федерации, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедур банкротства и осуществления иных установленных законом полномочий и являющийся членом одной из саморегулируемых организаций. Арбитражным управляющим может быть гражданин Российской Федерации, который соответствует следующим *требованиям:*

• зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя;

• имеет высшее образование;

• имеет стаж руководящей работы не менее чем два года в совокупности;

• сдал теоретический экзамен по программе подготовки арбитражных управляющих;

• прошел стажировку сроком не менее шести месяцев в качестве помощника арбитражного управляющего;

• не имеет судимости за преступления в сфере экономики, а также за преступления средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления; является членом одной из саморегулируемых организаций.

Организация и проведение теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих осуществляются комиссией, формируемой на условиях равного представительства федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, и образовательным учреждением. Организация и проведение стажировки российского гражданина в качестве помощника арбитражного управляющего осуществляются саморегулируемыми организациями арбитражных управляющих.

Арбитражным судом *не могут быть* утверждены в качестве временных управляющих, административных управляющих, внешних управляющих или конкурсных управляющих арбитражные управляющие:

— которые являются заинтересованными лицами по отношению к должнику, кредиторам;

— в отношении которых введена процедура банкротства;

— которые не возместили убытки, причиненные должнику, кредиторам, третьим лицам при исполнении обязанностей арбитражного управляющего;

— которые дисквалифицированы или лишены в порядке, установленном федеральным законом, права занимать руководящие должности и (или) осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическими лицами, входить в совет директоров (наблюдательный совет) и (или) управлять делами и (или) имуществом других лиц;

— которые не имеют заключенных договоров страхования ответственности на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве;

— которые не имеют допуска к государственной тайне по форме, необходимой для исполнения полномочий руководителя должника.

Минимальная сумма финансового обеспечения (страховая сумма по договору страхования) не может быть менее 3 млн руб. в год. Арбитражный управляющий в своей деятельности обязан руководствоваться законодательством Российской Федерации. Арбитражный управляющий в своей деятельности обязан соблюдать правила профессиональной деятельности арбитражного управляющего, утвержденные саморегулируемой организацией, членом которой он является. Арбитражный управляющий вправе быть членом только одной саморегулируемой организации арбитражных управляющих.

Арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом, *имеет право:*

• созывать собрание кредиторов;

• созывать комитет кредиторов;

• обращаться в арбитражный суд с заявлениями и ходатайствами в случаях, предусмотренных законом;

• получать вознаграждение в размерах и в порядке, которые установлены законом;

• привлекать для обеспечения осуществления своих полномочий на договорной основе иных лиц с оплатой их деятельности за счет средств должника, если иное не установлено законом, собранием кредиторов или соглашением кредиторов;

• подать в арбитражный суд заявление о досрочном прекращении исполнения своих обязанностей.

Арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом, *обязан:*

— принимать меры по защите имущества должника;

— анализировать финансовое состояние должника;

— анализировать финансовую, хозяйственную и инвестиционную деятельность должника, его положение на товарных и иных рынках;

— вести реестр требований кредиторов, за исключением случаев, предусмотренных законом;

— предоставлять реестр требований кредиторов лицам, требующим проведения общего собрания кредиторов, в течение трех дней с даты поступления требования;

— возмещать убытки должнику, кредиторам, третьим лицам в случае причинения им убытков при исполнении возложенных на него обязанностей с даты вступления в законную силу судебного акта о возмещении таких убытков;

— выявлять признаки преднамеренного и фиктивного банкротства;

— осуществлять иные установленные законом функции.

Если иное не установлено законом, арбитражный управляющий обязан сохранять конфиденциальность сведений, охраняемых федеральным законом (в том числе сведений, составляющих служебную и коммерческую тайну) и ставших ему известными в связи с исполнением обязанностей арбитражного управляющего. При проведении процедур банкротства арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом, обязан действовать добросовестно и разумно в интересах должника, кредиторов и общества. Полномочия утвержденного арбитражным судом арбитражного управляющего, возложенные лично на него, *не могут* быть переданы иным лицам.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей, возложенных на арбитражного управляющего, правил профессиональной деятельности арбитражного управляющего, установленных федеральным Правительством, является основанием для отстранения арбитражного управляющего арбитражным судом по требованию лиц, участвующих в деле о банкротстве. В случае отмены определения арбитражного суда об отстранении утвержденного арбитражного управляющего за неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на него обязанностей, а также правил профессиональной деятельности арбитражного управляющего, установленных

федеральным Правительством, арбитражный управляющий подлежит восстановлению арбитражным судом в рамках той процедуры банкротства, в которой он был отстранен от профессиональной деятельности.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение арбитражным управляющим правил профессиональной деятельности арбитражного управляющего, утвержденных саморегулируемой организацией, членом которой он является, может служить основанием для исключения арбитражного управляющего из данной саморегулируемой организации. В случае исключения арбитражного управляющего из саморегулируемой организации арбитражный управляющий отстраняется арбитражным судом от исполнения своих обязанностей на основании заявления саморегулируемой организации. В случае отмены или признания недействительным решения об исключении арбитражного управляющего из саморегулируемой организации, послужившего основанием для отстранения арбитражным судом утвержденного арбитражного управляющего, он не может быть восстановлен арбитражным судом для исполнения обязанности арбитражного управляющего.

Арбитражный управляющий, причинивший в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения требований закона убытки должнику, кредиторам, иным лицам, не может быть утвержден арбитражным управляющим до полного возмещения таких убытков.

Вознаграждение арбитражного управляющего за каждый месяц осуществления им своих полномочий устанавливается в размере, определяемом кредитором (собранием кредиторов) и утверждаемом арбитражным судом, и должно составлять не менее 10 тыс. руб. В случае отстранения арбитражного управляющего арбитражным судом в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением возложенных на него обязанностей вознаграждение арбитражному управляющему может не выплачиваться.

Конкурсным кредитором, уполномоченным органом или собранием кредиторов арбитражному управляющему может быть установлено дополнительное вознаграждение за счет средств кредиторов, утверждаемое арбитражным судом и выплачиваемое за результаты его деятельности. Вознаграждение лицам, привлеченным арбитражным управляющим для обеспечения своей деятельности, выплачивается за счет имущества должника, если иное не предусмотрено законом, собранием кредиторов или соглашением кредиторов.

4. Порядок рассмотрения дел о банкротстве. При рассмотрении дела о банкротстве должника— *юридического лица* применяются следующие процедуры банкротства:

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

При рассмотрении дела о банкротстве должника — *гражданина* применяются следующие процедуры банкротства:

- конкурсное производство;
- мировое соглашение;
- иные предусмотренные законом процедуры банкротства.

Дела о банкротстве юридических лиц и граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации, с особенностями, установленными Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)». Дела о банкротстве юридических лиц и граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, рассматривает арбитражный суд по месту нахождения должника — юридического лица или по месту жительства гражданина. Дело о банкротстве не может быть передано на рассмотрение в третейский суд.

Лицами, участвующими *в деле о банкротстве,* являются:

1) должник;

2) арбитражный управляющий;

3) конкурсные кредиторы;

4) уполномоченные органы;

5) федеральные органы исполнительной власти, а также органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления по месту нахождения должника в случаях, предусмотренных законом;

6) лицо, предоставившее обеспечение для проведения финансового оздоровления.

В арбитражном *процессе по делу о банкротстве* участвуют:

— представитель работников должника;

— представитель собственника имущества должника—унитарного предприятия;

— представитель учредителей (участников) должника;

— представитель собрания кредиторов или представитель комитета кредиторов;

— представитель федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности в случае, если исполнение полномочий арбитражного управляющего связано с доступом к сведениям, составляющим государственную тайну;

— иные лица в случаях, предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом и Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)».

Представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и организаций, являющихся лицами, участвующими в деле о банкротстве, или лицами, участвующими в арбитражном процессе по делу о банкротстве, могут выступать любые дееспособные граждане, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела о банкротстве, в том числе аудиторы, оценщики, экономисты и иные специалисты.

Полномочия руководителей организаций, действующих от имени организаций в пределах полномочий, предусмотренных федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами, подтверждаются представляемыми ими суду документами, удостоверяющими их служебное положение, а также учредительными и иными документами. Полномочия законных представителей подтверждаются представленными суду документами, удостоверяющими их статус и полномочия. Полномочия других представителей на ведение дела о банкротстве в арбитражном суде должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с федеральным законом, а в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или федеральным законом, в ином документе.

Судья арбитражного суда *отказывает* в принятии заявления о признании должника банкротом в случае:

— отсутствия признаков банкротства;

— подачи заявления о признании должника банкротом, в отношении которого арбитражным судом возбуждено дело о банкротстве и введена одна из процедур банкротства;

— наличия оснований для отказа в принятии заявления, предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом.

Заявление о признании должника банкротом, не соответствующее требованиям закона, и приложенные к нему документы *возвращаются* арбитражным судом. О возвращении заявления о признании должника банкротом арбитражный суд выносит определение. Определение о возвращении заявления о признании должника банкротом направляется должнику и кредитору-заявителю.

Дело о банкротстве должно быть рассмотрено в заседании арбитражного суда в срок, не превышающий 7 месяцев с даты поступления заявления о признании должника банкротом в арбитражный суд. По результатам рассмотрения дела о банкротстве арбитражный суд принимает один из следующих судебных актов:

• решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства;

• решение об отказе в признании должника банкротом;

• определение о введении финансового оздоровления;

• определение о введении внешнего управления;

• определение о прекращении производства по делу о банкротстве;

• определение об оставлении заявления о признании должника банкротом без рассмотрения;

• определение об утверждении мирового соглашения.

Производство по делу о банкротстве может быть *приостановлено* по ходатайству лица, участвующего в деле о банкротстве, в случае:

— обжалования судебных актов, предусмотренных законом;

— обжалования решений собрания кредиторов (комитета кредиторов);

— в иных предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом случаях.

Арбитражный суд *прекращает* производство по делу о банкротстве в случае:

• восстановления платежеспособности должника в ходе финансового оздоровления;

• восстановления платежеспособности должника в ходе внешнего управления;

• заключения мирового соглашения;

• признания в ходе наблюдения требований заявителя, послуживших основанием для возбуждения дела о банкротстве, необоснованными при отсутствии заявленных и признанных иных требований кредиторов;

• отказа всех кредиторов, участвующих в деле о банкротстве, от заявленных требований или требования о признании должника банкротом;

• удовлетворения всех требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, в ходе любой процедуры банкротства;

• завершения конкурсного производства;

• в иных предусмотренных законом случаях.

ЛЕКЦИЯ 11 ЗАЩИТА КОНКУРЕНЦИИ

1. Общие положения о защите конкуренции. *Доминирующим положением* признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает 50%, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее 50%, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта

установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Доминирующим признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов (за исключением финансовой организации), применительно к которому выполняются в совокупности следующие условия:

1) совокупная доля не более чем трех хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает 50%, или совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает 70% (настоящее положение не применяется, если доля хотя бы одного из указанных хозяйствующих субъектов менее 8%);

2) в течение длительного периода (в течение не менее чем одного года или, если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;

3) реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обусловливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

Монопольно высокой ценой товара (за исключением финансовой услуги) является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если:

1) эта цена превышает цену, которую в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по количеству продаваемого за определенный период товара, составу покупателей или продавцов товара (определяемому исходя из целей приобретения или продажи товара) и условиям доступа (сопоставимый товарный рынок), устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на сопоставимом товарном рынке;

2) эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли.

Цена товара не признается монопольно высокой, если она не соответствует хотя бы одному из указанных выше критериев. Не признается монопольно высокой цена товара, установленная субъектом естественной монополии

в пределах тарифа на такой товар, определенного органом регулирования естественной монополии.

Монопольно низкой ценой товара (за исключением финансовой услуги) является цена товара, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если:

1) эта цена ниже цены, которую в условиях конкуренции на сопоставимом товарном рынке устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на таком сопоставимом товарном рынке;

2) эта цена ниже суммы необходимых для производства и реализации такого товара расходов.

Цена товара не признается монопольно низкой, если она не соответствует хотя бы одному из указанных выше критериев. Не признается монопольно низкой цена товара, если ее установление продавцом не повлекло за собой ограничение конкуренции в связи с сокращением числа не входящих с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке. Не признается монопольно низкой цена товара, установленная субъектом естественной монополии в пределах тарифа на такой товар, определенного органом регулирования естественной монополии.

Согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие совокупности следующих условий:

1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них;

2) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке. Такими обстоятельствами, в частности, могут быть изменение регулируемых тарифов, изменение цен на сырье, используемое для производства товара, изменение цен на товар на мировых товарных рынках, существенное изменение спроса на товар в течение не менее чем одного года или в течение срока существования соответствующего товарного рынка, если такой срок составляет менее одного года. Совершение хозяйствующими субъектами действий по соглашению не относится к согласованным действиям.

Запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействие):

1) установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара;

2) изъятие товара из обращения, если результатом такого изъятия явилось повышение цены товара;

3) навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования);

4) экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами;

5) экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами;

6) экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом;

7) установление финансовой организацией необоснованно высокой или необоснованно низкой цены финансовой услуги;

8) создание дискриминационных условий;

9) создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам;

10) нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Данные требования не распространяются на действия по осуществлению исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами или согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к:

1) установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок;

2) повышению, снижению или поддержанию цен на торгах;

3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков);

4) экономически или технологически не обоснованному отказу от заключения договоров с определенными продавцами либо покупателями (заказчиками), если такой отказ прямо не предусмотрен федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами;

5) навязыванию контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товаров, в которых контрагент не заинтересован, и другие требования);

6) экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

7) сокращению или прекращению производства товаров, на которые имеется спрос либо на поставки которых размещены заказы при наличии возможности их рентабельного производства;

8) созданию препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам;

9) установлению условий членства (участия) в профессиональных и иных объединениях, если такие условия приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а также к установлению необоснованных критериев членства, являющихся препятствиями для участия в платежных или иных системах, без участия в которых конкурирующие между собой финансовые организации не смогут оказать необходимые финансовые услуги.

Не допускается недобросовестная, конкуренция, в том числе:

1) распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;

2) введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей;

3) некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами;

4) продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг;

5) незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну.

Не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг. Решение федерального антимонопольного органа о нарушении положений закона в отношении приобретения и использования исключительного права на товарный знак направляется заинтересованным лицом в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку.

2. Функции и полномочия антимонопольного органа. Антимонопольный орган выполняет следующие основные *функции:*

1) обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами;

2) выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения;

3) предупреждает монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами;

4) осуществляет государственный контроль за экономической концентрацией в сфере использования земли, недр, водных и других природных ресурсов, в том числе при проведении торгов, в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Антимонопольный орган осуществляет следующие *полномочия:*

1) возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства;

2) выдает хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания:

— о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции;

— о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции;

— о прекращении нарушения правил недискриминационного доступа к товарам;

— о прекращении недобросовестной конкуренции;

— о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства;

— об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства;

— о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства;

— о восстановлении положения, существовавшего до нарушения антимонопольного законодательства;

— о заключении договоров, об изменении условий договоров или о расторжении договоров в случае, если при рассмотрении антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства лицами, права которых нарушены или могут быть нарушены, было заявлено соответствующее ходатайство, либо в случае осуществления антимонопольным органом государственного контроля за экономической концентрацией;

—о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства;

— об изменении или ограничении использования фирменного наименования в случае, если при рассмотрении антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства лицами, права которых нарушены или могут быть нарушены, было заявлено соответствующее ходатайство, либо в случае осуществления антимонопольным органом государственного контроля за экономической концентрацией;

— о выполнении экономических, технических, информационных и иных требований об устранении дискриминационных условий и о предупреждении их создания;

— о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в том числе об обеспечении в установленном федеральным законом или иными нормативными правовыми актами порядке доступа к производственным мощностям или информации, о предоставлении в установленном федеральным законом или иными нормативными правовыми актами порядке прав на объекты охраны промышленной собственности, о передаче прав на имущество или о запрете передачи прав на имущество, о предварительном

информировании антимонопольного органа о намерении совершить предусмотренные предписанием действия;

3) выдает федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, их должностным лицам обязательные для исполнения предписания:

— об отмене или изменении актов, нарушающих антимонопольное законодательство;

— о прекращении или об изменении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательство;

— о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства;

— о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции;

4) направляет в федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг, Центральный банк Российской Федерации предложения о приведении в соответствие с антимонопольным законодательством принятых ими актов и (или) прекращении действий, в случае если такие акты и (или) действия нарушают антимонопольное законодательство;

5) привлекает к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации и некоммерческие организации, их должностных лиц, должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органов или организаций, а также должностных лиц государственных внебюджетных фондов, физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, в случаях и в порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации;

6) обращается в арбитражный суд с исками, заявлениями о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе с исками, заявлениями:

— о признании недействующими либо недействительными полностью или частично противоречащих антимонопольному законодательству нормативных правовых актов или ненормативных актов федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органов или организаций, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации;

— о признании недействительными полностью или частично договоров, не соответствующих антимонопольному законодательству;

— об обязательном заключении договора;

— об изменении или о расторжении договора;

— о ликвидации юридических лиц в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством;

—о взыскании в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства;

— о привлечении к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства лиц, допустивших такое нарушение;

— о признании торгов недействительными;

— о понуждении к исполнению решений и предписаний антимонопольного органа;

7) участвует в рассмотрении судом или арбитражным судом дел, связанных с применением и (или) нарушением антимонопольного законодательства;

8) ведет реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более 35%. Порядок формирования и ведения реестра устанавливается Правительством Российской Федерации;

9) размещает на сайте антимонопольного органа в сети «Интернет» решения и предписания, затрагивающие интересы неопределенного круга лиц;

10) устанавливает доминирующее положение хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией;

11) проводит проверку соблюдения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, физическими лицами, получает от них необходимые документы и информацию, объяснения в письменной или устной форме, в установленном законодательством Российской Федерации порядке обращается в органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, с просьбой о проведении оперативно-розыскных мероприятий;

12) осуществляет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, контроль за деятельностью юридических лиц, обеспечивающих организацию торговли на рынках определенных товаров, например на рынке электрической энергии (мощности), в условиях прекращения государственного регулирования цен (тарифов) на такие товары;

13) осуществляет иные предусмотренные законом, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации полномочия.

Кроме того, он наделен следующими *полномочиями:*

1) утверждать формы представления в антимонопольный орган сведений при осуществлении определенных сделок и (или) действий;

2) утверждать по согласованию с Банком России методику определения необоснованно высокой и необоснованно низкой цены услуги кредитной организации и методику определения обоснованности цены, установленной занимающей доминирующее положение кредитной организацией, на услугу, не оказываемую иными финансовыми организациями;

3) утверждать порядок проведения анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта и выявления иных случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции (порядок проведения анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения кредитной организации утверждается федеральным антимонопольным органом по согласованию с Банком России);

4) издавать нормативные правовые акты, предусмотренные законом;

5) давать разъяснения по вопросам применения им антимонопольного законодательства;

6) давать в установленном порядке заключения о наличии или об отсутствии признаков ограничения конкуренции при введении, изменении таможенных тарифов или прекращении их действия и при введении специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер;

7) вносить в лицензирующие органы предложения об аннулировании, отзыве лицензий на осуществление хозяйствующими субъектами, нарушающими антимонопольное законодательство, отдельных видов деятельности или о приостановлении действия таких лицензий;

8) осуществлять сотрудничество с международными организациями, государственными органами иностранных государств, принимать участие в разработке и реализации международных договоров Российской Федерации, в работе межправительственных или межведомственных комиссий, координирующих международное сотрудничество России, в реализации международных программ и проектов по вопросам защиты конкуренции;

9) обобщать и анализировать практику применения антимонопольного законодательства, разрабатывать рекомендации по его применению;

10) ежегодно представлять в федеральное Правительство доклад о состоянии конкуренции в Российской Федерации и размещать его на сайте антимонопольного органа в сети «Интернет».

Информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, представляется в антимонопольный орган в соответствии с требованиями, установленными федеральными законами. Информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну и полученная антимонопольным органом при осуществлении своих полномочий, *не подлежит* разглашению, за исключением случаев, установленных федеральными законами. За разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, работники антимонопольного органа несут гражданско-правовую, административную и уголовную ответственность. Вред, причиненный физическому или юридическому лицу в результате разглашения антимонопольным органом либо его должностными лицами информации, составляющей коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, подлежит возмещению за счет казны Российской Федерации.

3. **Ответственность за нарушение антимонопольного законодательства.** Коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

За нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную российским законодательством.

Привлечение к ответственности указанных лиц не освобождает их от обязанности исполнять решения и предписания антимонопольного органа, представлять в антимонопольный орган ходатайства или уведомления для рассмотрения либо осуществлять иные предусмотренные антимонопольным законодательством действия.

В случае систематического осуществления монополистической деятельности занимающей доминирующее положение коммерческой организацией, а также некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, приносящую ей доход, суд по иску антимонопольного органа (в отношении кредитной организации по иску антимонопольного органа по согласованию с Центробанком) вправе принять решение о принудительном разделении таких организаций либо решение о выделении из их состава одной или нескольких организаций. Созданные в результате принудительного разделения организации не могут входить в одну группу лиц. Решение суда о принудительном разделении коммерческой организации или выделении из состава коммерческой организации одной или нескольких коммерческих организаций принимается в целях развития конкуренции, если выполняются в совокупности следующие условия:

1) существует возможность обособления структурных подразделений коммерческой организации;

2) отсутствует технологически обусловленная взаимосвязь структурных подразделений коммерческой организации (в частности, 30 и менее процентов общего объема производимой структурным подразделением продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг потребляется иными структурными подразделениями этой коммерческой организации);

3) существует возможность самостоятельной деятельности на соответствующем товарном рынке для юридических лиц, созданных в результате реорганизации.

Решение суда о принудительном разделении коммерческой организации либо выделении из состава коммерческой организации одной или нескольких коммерческих организаций, а также о таком разделении или выделении в отношении некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, приносящую ей доход, подлежит исполнению собственником или уполномоченным им органом с учетом требований, предусмотренных указанным решением, и в срок, который определен указанным решением и не может быть менее чем шесть месяцев.

4. Рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства. Антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания. Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является:

1) поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства (далее — материалы);

2) заявление юридического или физического лица (далее — заявление);

3) обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства;

4) сообщение средства массовой информации, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Дело о нарушении антимонопольного законодательства может рассматриваться антимонопольным органом по месту совершения нарушения либо по месту нахождения или месту жительства лица, в отношении которого подаются заявление или материалы. Правила передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством об административных правонарушениях. Для рассмотрения каждого дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган создает комиссию по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства. Комиссия выступает от имени антимонопольного органа. Состав комиссии и ее председатель утверждаются антимонопольным органом. Комиссия состоит из работников

антимонопольного органа. Председателем комиссии может быть руководитель антимонопольного органа или его заместитель. Количество членов комиссии не должно быть менее чем три человека. Замена члена комиссии осуществляется на основании мотивированного решения антимонопольного органа.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства кредитными организациями на рынке банковских услуг в состав комиссии на постоянной основе включаются представители Центрального банка, которые составляют половину членов комиссии. При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства финансовыми организациями (за исключением кредитных организаций), имеющими лицензии, выданные федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг, в состав комиссии включаются представители указанного федерального органа исполнительной власти, которые составляют половину членов комиссии. Количество членов (включая председателя) комиссий по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства должно быть четным.

Комиссия правомочна рассматривать дело о нарушении антимонопольного законодательства, если на заседании комиссии присутствует не менее 50% общего числа членов комиссии, но не менее чем три члена комиссии. Вопросы, возникающие в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссией, решаются членами комиссии большинством голосов. При равенстве голосов голос председателя комиссии является решающим. Члены комиссии не вправе воздерживаться от голосования. Председатель комиссии голосует последним.

Комиссия принимает определения, решения, предписания. По окончании рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия на своем заседании принимает *решение,* которое подлежит оглашению по окончании рассмотрения дела. При этом может оглашаться только его резолютивная часть. Решение должно быть изготовлено в полном объеме в срок, не превышающий 10 рабочих дней со дня оглашения резолютивной части решения. Копии такого решения немедленно направляются или вручаются лицам, участвующим в деле.

Член комиссии, несогласный с решением комиссии, обязан подписать принимаемый комиссией акт и изложить в письменной форме особое мнение, которое приобщается к делу. Решение комиссии должно быть изготовлено в одном экземпляре и приобщено к материалам дела. В решении по делу о нарушении антимонопольного законодательства содержатся:

1) выводы о наличии или об отсутствии оснований для прекращения рассмотрения дела;

2) выводы о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях(бездействии) ответчика по делу;

3) выводы о наличии или об отсутствии оснований для выдачи предписания и перечень действий, включаемых в предписание и подлежащих выполнению;

4) выводы о наличии или об отсутствии оснований для принятия антимонопольным органом других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции (в том числе оснований для обращения с иском в суд, для передачи материалов в правоохранительные органы, для направления в государственные органы или органы местного самоуправления рекомендаций об осуществлении действий, направленных на обеспечение конкуренции).

По результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает *предписание* ответчику по делу. Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства изготавливается одновременно с решением. Копия предписания немедленно направляется или вручается лицу, которому предписывается совершить определенные решением действия. Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний.

Неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность. Лицо, чьи действия (бездействие) признаны монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией и являются недопустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством, по предписанию антимонопольного органа обязано перечислить в федеральный бюджет доход, полученный от таких действий (бездействия). В случае неисполнения этого предписания доход, полученный от монополистической деятельности или недобросовестной конкуренции, подлежит взысканию в федеральный бюджет по иску антимонопольного органа. Под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения.

Решение или предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. В случае подачи заявления в суд или арбитражный суд исполнение предписания антимонопольного органа *приостанавливается* до вступления решения суда в законную силу.

В случаях, указанных в законе, председатель комиссии или комиссия выносит *определение.* Определение оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем комиссии и членами комиссии и направляется лицам, участвующим в деле, а также иным лицам. Формы принимаемых комиссией актов утверждаются федеральным антимонопольным органом.

Лицами, участвующими в деле о нарушении антимонопольного законодательства, являются:

1) заявитель — лицо, подавшее заявление, государственный орган, орган местного самоуправления, направившие материалы;

2) ответчик по делу — лицо, в отношении которого подано заявление, направлены материалы или в действиях (бездействии) которого антимонопольным органом обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства. Указанные лица признаются ответчиками по делу о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела;

3) заинтересованные лица — лица, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, вправе осуществлять свои права и обязанности самостоятельно или через представителя. Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия установит, что признаки нарушения антимонопольного законодательства содержатся в действиях (бездействии) иного лица, чем ответчик по делу, комиссия привлекает такое лицо в качестве ответчика по делу. В случае, если комиссией не выявлено фактов, свидетельствующих о наличии в действиях одного из ответчиков по делу признаков нарушения антимонопольного законодательства, комиссия выносит определение о прекращении участия такого ответчика в рассмотрении дела. Копия определения о прекращении участия ответчика по делу в рассмотрении дела незамедлительно направляется лицам, участвующим в деле.

Комиссия при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства вправе привлекать экспертов, переводчиков, а также лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах. Эксперты, переводчики, а также лица, располагающие сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, не *являются* лицами, участвующими в деле. О привлечении экспертов, переводчиков, а также лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела комиссия выносит определение и направляет им копии такого определения в течение трех дней с момента его вынесения.

С момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле. Антимонопольный орган рассматривает заявление или материалы в срок, не превышающий одного месяца со дня их представления. В случае недостаточности или отсутствия доказательств, позволяющих антимонопольному органу сделать вывод о наличии или об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства, антимонопольный орган для сбора и анализа дополнительных доказательств вправе продлить

срок рассмотрения заявления или материалов, но не более чем на два месяца. О продлении срока рассмотрения заявления или материалов антимонопольный орган уведомляет в письменной форме заявителя.

В ходе рассмотрения заявления или материалов антимонопольный орган вправе запрашивать у физических или юридических лиц, государственных органов, органов местного самоуправления с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне, банковской тайне, коммерческой тайне или об иной охраняемой законом тайне документы, сведения, пояснения в письменной или устной форме, связанные с обстоятельствами, изложенными в заявлении или материалах. По результатам рассмотрения заявления или материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

1) о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;

2) об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием признаков его нарушения.

В случае принятия решения о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган издает приказ о возбуждении дела и создании комиссии. Копия такого приказа в течение трех дней со дня его издания направляется заявителю и ответчику по делу. Решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган направляет заявителю в срок, не превышающий месяца, с указанием мотивов принятия такого решения. Председатель комиссии в срок, не превышающий 15 дней со дня издания приказа о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства и создании комиссии, выносит определение о назначении дела к рассмотрению и направляет копии определения лицам, участвующим в деле.

Дело о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается комиссией в срок, не превышающий трех месяцев со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению. В случаях, связанных с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительной информации, а также в случаях, установленных законом, указанный срок рассмотрения дела может быть продлен комиссией, но не более чем на шесть месяцев. О продлении срока рассмотрения дела комиссия выносит определение и направляет копии этого определения лицам, участвующим в деле.

Рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется на заседании комиссии. Лица, участвующие в деле, должны быть извещены о времени и месте его рассмотрения. В случае неявки на заседание комиссии лиц, участвующих в деле и надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, комиссия вправе рассмотреть дело в их отсутствие. В ходе рассмотрения дела ведется протокол, который подписывается председателем комиссии. Комиссия вправе проводить стенографическую запись или аудиозапись своего заседания, при этом

должна быть сделана отметка в протоколе об использовании технических средств записи заседания комиссии.

Председательлкомиссии:

— открывает заседание комиссии;

— объявляет состав комиссии;

— объявляет, какое дело подлежит рассмотрению, проверяет явку на заседание комиссии лиц, участвующих в деле, проверяет их полномочия, устанавливает, извещены ли надлежащим образом лица, не явившиеся на заседание, и имеются ли сведения о причинах их неявки;

— выясняет вопрос о возможности рассмотрения дела;

— разъясняет лицам, участвующим в деле, их права, определяет последовательность совершения действий при рассмотрении дела;

— руководит заседанием комиссии, обеспечивает условия для всестороннего и полного исследования доказательств и обстоятельств дела, обеспечивает рассмотрение заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле;

— принимает меры по обеспечению на заседании комиссии надлежащего порядка.

На заседании комиссии:

• заслушиваются лица, участвующие в деле;

• заслушиваются и обсуждаются ходатайства, принимаются по ним решения, которые должны быть отражены в протоколе заседания;

• исследуются доказательства;

• заслушиваются мнения и пояснения лиц, участвующих в деле, относительно доказательств, представленных лицами, участвующими в деле;

• заслушиваются и обсуждаются мнения экспертов, привлеченных для дачи заключений;

• заслушиваются лица, располагающие сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела;

• по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по инициативе комиссии обсуждаются вопросы об основаниях и о необходимости объявления перерыва в заседании, об отложении, о приостановлении рассмотрения дела.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия вправе запрашивать у лиц, участвующих в деле, документы, сведения и пояснения в письменной или устной форме по вопросам, возникающим в ходе рассмотрения дела, привлекать к участию в деле иных лиц. После исследования доказательств по делу о нарушении антимонопольного законодательства, изложения позиций лиц, участвующих в деле, заключений экспертов, проведения опроса лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, председатель комиссии объявляет об окончании рассмотрения дела и просит лиц, участвующих в деле, и иных лиц удалиться для принятия комиссией решения.

Комиссия по ходатайству лица, участвующего в деле о нарушении антимонопольного законодательства, а также по собственной инициативе вправе *объявить перерыв* в заседании комиссии на срок, не превышающий семи

дней. Рассмотрение комиссией дела о нарушении антимонопольного законодательства после перерыва в ее заседании продолжается с того момента, на котором оно было прервано. Повторное рассмотрение доказательств, исследованных до перерыва в заседании комиссии, не производится.

Комиссия вправе *отложить* рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства:

- по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с невозможностью явки этого лица или его представителя на заседание комиссии по уважительной причине, подтвержденной соответствующими документами;
- в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств;
- для привлечения к участию в деле лиц, содействующих рассмотрению дела, других лиц, участие которых в деле, по мнению комиссии, необходимо;
- если в ходе рассмотрения дела в действиях (бездействии) ответчика по делу обнаружены признаки иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого было возбуждено дело;
- в иных предусмотренных законом случаях.

Комиссия *прекращает* рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае:

1) добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение;

2) отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии);

3) ликвидации юридического лица — единственного ответчика по делу;

4) смерти физического лица — единственного ответчика по делу;

5) наличия вступившего в законную силу судебного акта, в котором содержатся выводы о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

ЛЕКЦИЯ 12 ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЗАКОННОСТИ В СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

1. Законность, правопорядок, юридическая ответственность в сфере предпринимательства." Важным для уяснения этого вопроса является понятие правового поведения. Как вид социального поведения, правовое поведение характеризуется присущим всякому поведению общими свойствами. Вместе с тем оно имеет специфические черты, которые отличают его от моральных, политических и иных разновидностей социальных действий. Специфика правового поведения заключается в том, что оно описывается правовыми нормами, влечет за собой юридические последствия, предполагает наличие особых свойств у самого субъекта и обеспечивается государством, в том числе его принудительной силой. По содержанию правовое

поведение охватывает два полярных по своему смыслу и значению деяния — правомерное и противоправное. Общность этих разновидностей сохраняется лишь в специальном юридическом смысле, ибо правомерное и противоправное действие или бездействие обусловлены правом. В сущностном плане они, разумеется, коренным образом отличаются друг от друга.

Если *правомерное* поведение представляет собой такие действия или бездействие, которые согласуются с нормами права, его природой и правовыми принципами, то *противоправное* поведение — это деяние, которое причиняет противоправный ущерб обществу, государству и личности. Следовательно, оно общественно опасно или вредоносно. Различны и государственно-правовые средства обеспечения каждого из этих видов правового поведения.

Таким образом, правомерное поведение — это поведение субъекта права (предпринимателя), соответствующее принципам и нормам права. Оно всегда соответствует правовым предписаниям и находится в сфере правового регулирования. Кроме юридических признаков, правомерное поведение обладает и социальными признаками, ибо оно социально необходимо, общественно полезно, а если и нежелательно, то юридически допустимо. С правомерным поведением предпринимателя тесно связаны такие понятия, как законность и правопорядок в предпринимательской деятельности.

Законность представляет собой это строгое и неуклонное соблюдение законов государственными органами, общественными и иными организациями, должностными лицами и гражданами. Принципами законности является: верховенство закона, равенство всех перед законом, исключение произвола в деятельности властных органов и должностных лиц, единство в понимании и применении закона, осуществление человеком своих прав и свобод не должно нарушать права и свободы других лиц, эффективная борьба с правонарушениями, надежная охрана и реальные гарантии прав и свобод человека и гражданина. Эти принципы характерны и для законности в сфере предпринимательской деятельности.

Правопорядок представляет собой такой порядок в общественной жизни, который создается в результате строгого и неуклонного соблюдения норм права всеми государственными органами, общественными и иными организациями, должностными лицами и гражданами. Нормативной основой правопорядка выступает законодательство. Законность — это средство, условие создания правопорядка. А правопорядок представляет собой результат действия этих правовых норм, их неуклонное соблюдение. Здесь значимо также понятие режима законности как постоянного состояния правовой защищенности и безопасности личности, общества и государства. Режим законности — это реальный порядок и наоборот.

Законность и правопорядок представляют собой основу для нормального функционирования предпринимательства, обеспечения прав и свобод предпринимателей, исполнения ими своих обязанностей, а также служат надежной

охраной их законных интересов. Гарантией соблюдения законности и сохранения правопорядка является возможность применения юридический ответственности к субъектам, не соблюдающим требования закона, нарушающим права, свободы и законные интересы других лиц или создающим угрозу такого нарушения. Сфера предпринимательской деятельности в данном случае не является исключением. Основанием юридической ответственности в сфере предпринимательства выступает правонарушение, т.е. виновное, противоправное деяние деликтоспособного субъекта, наносящее ущерб личности, обществу, государству.

Под *правонарушением в сфере предпринимательства* можно понимать виновно совершенное общественно опасное деяние субъекта предпринимательской деятельности, которое причиняет ущерб или создает реальную возможность причинения ущерба экономике как путем непосредственного нарушения интересов хозяйствующих субъектов (государства, юридических лиц, граждан), так и путем нарушения интересов граждан, соприкасающихся с предпринимательской деятельностью. По степени общественной опасности (социального вреда) правонарушения в сфере предпринимательства делятся на преступления (уголовно наказуемые деяния) и проступки.

Уголовная ответственность предусмотрена Уголовным кодексом Российской Федерации, в котором преступления в сфере экономической деятельности выделены в специальную главу. Эта глава содержит составы преступлений в сфере экономической деятельности, непосредственно относящиеся к предпринимательству.

Административная ответственность предусмотрена административным законодательством. Например, Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, в котором предусмотрены административные правонарушения в сфере предпринимательства.

Финансово-правовая ответственность за правонарушения в сфере предпринимательства, по существу, является разновидностью административной ответственности. Она предусматривается Налоговым кодексом РоссийскойФедерации.

Гражданско-правовая ответственность предусмотрена гражданским законодательством. В зависимости от конкретных обстоятельств ответственность по гражданскому праву может быть различной: договорная и внедоговорная, солидарная, долевая, субсидиарная и в порядке регресса.

2. Защита прав и интересов предпринимателей. Предприниматели, самостоятельно ведущие хозяйственную деятельность, своими действиями приобретают предпринимательские права, осуществляют принадлежащие им права по своему усмотрению и исполняют принятые (или возложенные законом) обязанности. При этом предприниматели, руководствуясь целью повышения эффективности своей деятельности и извлечения максимальной прибыли, должны соблюдать требования закона и не нарушать права и законные интересы иных лиц.

Законодательство четко формулирует рамки осуществления прав, относящиеся и к правам в сфере предпринимательской деятельности: не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Однако не всегда приведенные правила соблюдаются предпринимателями, на практике нередко имеют место несоблюдение хозяйствующими субъектами требований закона, нарушения прав и законных интересов других лиц. В этих случаях обязанностью государства является обеспечение защиты прав предпринимателей, необходимой для нормального функционирования экономики, обеспечения законности и правопорядка. Совокупность правовых норм, регулирующих отношения по защите прав предпринимателей, составляет относительно самостоятельный институт предпринимательского права.

Таким образом, *защита прав предпринимателей* представляет собой комплексную правовую категорию, включающую в себя нормативно установленные меры, средства, способы и механизмы по обеспечению реализации предпринимательских прав в соответствии с требованиями закона, по профилактике нарушений прав хозяйствующих субъектов, восстановлению и защите уже нарушенных или оспариваемых прав, разрешению споров субъектов предпринимательской деятельности. Защита хозяйственных прав субъектов предпринимательской деятельности производится строго в рамках закона, определяющего ее способы и формы. Она может осуществляться путем:

- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащиты права;
- присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- компенсации морального вреда;
- прекращения или изменения правоотношения;
- неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- иными способами, предусмотренными законом.

В зависимости от возможности применения ко всем или некоторым видам защищаемых прав выделяются:.

1) универсальные способы защиты, в свою очередь, подразделяемые в зависимости от характера последствий применения на три подгруппы:

— универсальные способы, применение которых позволяет подтвердить (удостоверить) защищаемое право или прекратить (изменить) обязанность;

— универсальные способы, применение которых позволяет предупредить или пресечь нарушение права;

— универсальные способы, применение которых преследует цель восстановить нарушенное право и (или) компенсировать потери, понесенные в связи с нарушением права;

2) специальные способы защиты, предназначенные «для обслуживания отдельных видов гражданских прав», например, виндикационный и негаторный иски, взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами и др.

Иная существующая классификация при разграничении способов защиты прав на виды исходит из критерия содержания юридических действий. С этой точки зрения способы защиты можно разделить на материально-правовые способы защиты предпринимательских прав, которые представляют собой способы действий по защите прав в соответствии с охранительными нормами материального права. Материально-правовые способы защиты прав по своим целям в свою очередь подразделяются на пресекательные, восстановительные и штрафные.

Пресекательные способы направлены на принудительное прекращение противоправных действий, причиняющих убытки (вред) или иные негативные последствия, а также создающих угрозу таких последствий: признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону, и т.д.

Восстановительные материально-правовые способы защиты права ориентированы на признание за субъектом определенных прав, а также на восстановление положения, имевшего место до нарушения права: признание права; признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности; присуждение к исполнению обязанности в натуре; возмещение убытков и компенсация морального вреда и др.

Штрафные способы защиты направлены на применение против нарушителя нормативно установленных санкций (мер ответственности) за противоправное поведение:

• взыскание неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами; обращение незаконно полученного по сделке в доход государства; конфискация и т.д.;

• процессуальные способы защиты, которые заключаются в реализации законодательно установленной компетенции юрисдикционных органов в виде издания актов, имеющих своей целью установление, признание или подтверждение прав и юридически значимых фактов, а также восстановление нарушенных законных интересов субъектов правоотношений.

На виды процессуальные способы защиты прав делятся в зависимости от целей, характера процессуальной деятельности, разновидности властных актов и форм юрисдикционных органов. В частности, по целям процессуальные способы защиты прав дифференцируются на действия по признанию прав, принуждению к совершению каких-либо действий и по преобразованию правоотношений.

Распространена следующая классификация форм защиты права, исходя из особенностей прав предпринимателей и специфики предпринимательской деятельности:

1) судебные формы, которые представляют собой деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав, В рамках данной формы защиты предприниматель обращается за защитой своего права к государственным органам, которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права или пресечения правонарушения. Этими органами являются Конституционный Суд Российской Федерации, арбитражные суды, суды общей юрисдикции;

2) внесудебные формы. При внесудебной форме защиты права и интересы предпринимателей защищаются в процессе нотариальной деятельности; третейского разбирательства; досудебного(претензионного) порядка урегулирования споров.

Справочное издание

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО РОССИИ

Конспект лекций

Зав. редакцией *И. Федосова*
Ответственный редактор *Е. Сукясян*
Художественный редактор *Е. Брынчик*
Технический редактор *Н. Тростянская*
Компьютерная верстка *А.Попов*
Корректор *Н. Цыркова*

ООО «Издательство «Эксмо»
127299, Москва, ул. Клары Цеткин, д. 18/5. Тел. 411-68-86, 956-39-21.
Home page: **www.eksmo.ru** E-mail: **info@eksmo.ru**

Оптовая торговля книгами «Эксмо»:
ООО «ТД «Эксмо». 142700, Московская обл., Ленинский р-н, г. Видное,
Белокаменное ш., д. 1, многоканальный тел. 411-50-74.
E-mail: **reception@eksmo-sale.ru**

Оптовая торговля бумажно-беловыми и канцелярскими товарами для школы и офиса «Канц-Эксмо»:
Компания «Канц-Эксмо»: 142702, Московская обл., Ленинский р-н, г. Видное-2,
Белокаменное ш., д. 1, а/я 5. Тел./факс +7 (495) 745-28-87 (многоканальный).
e-mail: **kanc@eksmo-sale.ru**, сайт: **www.kanc-eksmo.ru**

Полный ассортимент книг издательства «Эксмо» для оптовых покупателей:

В Санкт-Петербурге: ООО СЗКО, пр-т Обуховской Обороны, д. 84Е. Тел. (812) 365-46-03/04.
В Нижнем Новгороде: ООО ТД «Эксмо НН», ул. Маршала Воронова, д. 3. Тел. (8312) 72-36-70.
В Казани: ООО «НКП Казань», ул. Фрезерная, д. 5. Тел. (8435) 70-40-45/46.
В Ростове-на-Дону: ООО «РДЦ-Ростов», пр. Стачки, 243А. Тел. (863) 268-83-59/60.
В Самаре: ООО «РДЦ-Самара», пр-т Кирова, д. 75/1, литера «Е». Тел. (846) 269-66-70.
В Екатеринбурге: ООО «РДЦ-Екатеринбург», ул. Прибалтийская, д. 24а. Тел. (343) 378-49-45.
В Киеве: ООО ДЦ «Эксмо-Украина», ул. Луговая, д. 9. Тел./факс: (044) 537-35-52.
Во Львове: Торговое Представительство ООО ДЦ «Эксмо-Украина», ул. Бузкова, д. 2.
Тел./факс (032) 245-00-19.

Мелкооптовая торговля книгами «Эксмо» и канцтоварами «Канц-Эксмо»:
117192, Москва, Мичуринский пр-т, д. 12/1. Тел./факс: (495) 411-50-76.
127254, Москва, ул. Добролюбова, д. 2. Тел.: (495) 745-89-15, 780-58-34.

Полный ассортимент продукции издательства «Эксмо»:

В Москве в сети магазинов «Новый книжный»:
Центральный магазин — Москва, Сухаревская пл., 12. Тел. 937-85-81.

Волгоградский пр-т, д. 78, тел. 177-22-11; ул. Братиславская, д. 12, тел. 346-99-95.
Информация о магазинах «Новый книжный» по тел. 780-58-81.

В Санкт-Петербурге в сети магазинов «Буквоед»:
«Магазин на Невском», д. 13. Тел. (812) 310-22-44.

По вопросам размещения рекламы в книгах издательства «Эксмо» обращаться в рекламный отдел. Тел. 411-68-74.

Подписано в печать 21.12.2006.
Формат 84x108 1/32. Гарнитура «Бастион». Печать офсетная. Бумага тип.
Усл. печ. л. 6,72.
Тираж 4 000 экз. Заказ № 4883

Отпечатано с предоставленных диапозитивов в ОАО "Тульская типография".
300600, г. Тула, пр. Ленина,109 .

www.infanata.org
Электронная версия данной книги создана исключительно для ознакомления только на локальном компьютере! Скачав файл, вы берёте на себя полную ответственность за его дальнейшее использование и распространение. Начиная загрузку, вы подтверждаете своё согласие с данными утверждениями!
Реализация данной электронной книги в любых интернет-магазинах, и на CD (DVD) дисках с целью получения прибыли, незаконна и запрещена! По вопросам приобретения печатной или электронной версии данной книги обращайтесь непосредственно к законным издателям, их представителям, либо в соответствующие организации торговли!
www.infanata.org