

Основы права (Алла Николаевна Варламова, кафедра коммерческого права юридического факультета).

Литература: Пугинский «Правоведение», Марченко «Правоведение».

10.09.13 Государственное (конституционное) право.

Литература: «Конституционное право России» под редакцией Кутафина, «Конституционное право России» под редакцией Авакьяна, Мишин «Конституционное (государственное) право зарубежных стран».

Государство возникает в тот момент, когда определенными вопросами на уровне семейных отношений, на уровне регулирования общины невозможно жить, необходимо регулировать какие-то общие вопросы. Государство возникает как способ организации жизни общества.

Необходимость в этом регулировании у разных народов происходит не одновременно, это зависит от климатических условий, от количества народа, которое нужно регулировать и т.д.

Существуют несколько признаков того, что у общности появилось государство: публичная власть (аппарат управления (органы власти управления), аппарат власти и аппарат принуждения), территория, налоги, суверенитет (верховенство государственной власти (возможность органов гос. власти самостоятельно принимать решения об устройстве жизни общества), единство государственной власти (если уже существуют определенные властные структуры, то нет других организаций, которые выполняют те же функции, система является единой и не может быть заменена кем-то или чем-то другим, нельзя создать что-то параллельное) и независимость (внешний аспект суверенитета, право органов власти быть независимыми от органов власти других государств)).

Власть – определенные органы, имеющие регуляторную функцию, создают правила, по которым существует общество, законодательную базу.

Аппарат управления – обеспечение законодательной базы. Аппарат принуждения: судебная система, тюрьмы, иные исправительные учреждения, армии.

Судебная система РФ в настоящее время состоит из трех частей: Конституционный суд (рассматривает все вопросы, связанные с Конституцией), суды общей юрисдикции (физ. лица) и Арбитражные суды (хозяйственные споры, физ. лица+юр.лица или тяжба между юр. лицами).

Функции государства: внутренние и внешние.

Внутренние функции государства: экономическая (формирование денежных средств, формирование бюджета, налоговой базы, управление гос. собственностью), социальная (медицинское обслуживание, образование, защита материнства и детства, защита лиц пожилого возраста строительство определенных инфраструктур (железные дороги, аэропорты и т.п.) и т.д.), функция охраны собственности, защиты прав и интересов граждан и экологическая.

Внешние функции государства: защита Отечества (создание армии, ее обеспечение и обучение) и поддержка взаимовыгодных отношений с другими государствами (создание различных союзов, подписание международных договоров).

Формы государства: форма правления (порядок образования органов власти, взаимодействие органов власти между собой, взаимодействие с населением), форма государственного устройства и государственный режим.

По форме правления государства делятся на монархии (абсолютные и ограниченные) и республики (президентские (президент избирается напрямую населением, а не парламентом, президент является главой правительства) и парламентские (верховенство парламента, которое формирует правительство)).

По форме государственного устройства (внутреннее деление государства на определенные части): унитарные государства (существует единая система законодательства, у других подразделений государства нет права принимать свои собственные законы, единая система органов власти), федеративные (существует как центральная власть, так и власть, которая действует на территории определенных территориальных единиц) и конфедеративные (союз государств, которые объединили и передали центру определенные аспекты власти).

По форме государственного режима (приемы осуществления государственной власти): демократический и антидемократический (фашизм, например).

Право.

Право – система общеобязательных, формально определенных, установленных или санкционированных государством, обеспеченных государственным принуждением правил поведения, направленных на регулирование общественных отношений.

Признаки права: общеобязательность (это отличие от норм морали и религиозных норм), формальная определенность (фиксация в актах, законах и т.д.), санкционирование со стороны государства, через свои уполномоченные органы, обеспеченность государственным принуждением.

Существует внешнее и внутреннее строение права.

Внутреннее строение права – система права. Первичная ячейка – конкретная правовая норма. Дальнейшая составляющая – правовой институт (пример: институт собственности). Последняя составляющая – отрасль права (ее характеризуют предмет (большая группа однородных отношений) и метод регулирования (способ воздействия на общественные отношения, два основных метода: дозволительный (при равенстве участников для лиц, обладающих равными правами) и метод властного обязывания (одна из сторон обладает определенными властными полномочиями, а другая сторона должна подчиняться))).

Отрасли права: конституционное, гражданское, административное, уголовное, гражданско-процессуальное, уголовно-процессуальное, семейное, земельное, трудовое и др.

Институты, включающие в себя основные отрасли права.

Конституционное право: структуры органов власти, порядок формирования, образования органов власти; права и обязанности человека и гражданина; система взаимодействия федеративных и региональных органов власти.

Гражданское право: центральные институты гражданского права собственности, договорное право, взаимоотношения, касающиеся интеллектуальной собственности, правовой статус физических и юридических лиц.

Уголовное право: система и виды преступлений, структура органов, которые ответственны за выявление и наказание лиц, совершивших преступление, условия, которые могут быть рассмотрены судом как самооборона, смягчающие или отягчающие обстоятельства.

Трудовое право: коллективный договор, аспекты социального партнерства, защита интересов несовершеннолетних граждан, нетрудоспособных и т.д.

17.09.13 Внешняя форма права.

Начальный этап зарождения внешней формы права – правовой обычай – первый источник права.

Еще к источникам права относятся: правовой прецедент (может быть судебным или административным (речь идет о решении государственного органа, а не судебного)), религиозные нормы, договор (прежде всего международный договор, трудовое право (соглашения профсоюзных организаций с работодателем)), нормативно-правовой акт (официальный юридический документ, принятый в определенном порядке, рассчитанный на неограниченное применение и содержащий нормы права).

Виды нормативно-правовых актов РФ: Конституция РФ, федеральные законы (конституционные законы (разъясняют положения Конституции) и просто законы), подзаконные акты (принимают Правительство, президент и министерства и ведомства. Правительство в основном принимает постановления и распоряжения, президент принимает указы и распоряжения, министерства - различные нормативные акты. Подзаконные акты не противоречат законам, конституции, регулируются те вопросы, о которых сказано в законе).

Правомерное поведение – действие или бездействие определенных лиц, которые согласуются с интересами других лиц либо не затрагивают их интересов.

Правонарушение – что-то иное, диаметрально противоположное правомерному поведению.

Правонарушение характеризуется несколькими критериями: противоправное виновное действие или бездействие, которое влечет юридическую ответственность.

Противоправность имеет место в двух случаях: если не исполняется обязанность, предусмотренная законодательством или совершается действие, которое запрещено законом.

Противоправность может приносить серьезный вред и не очень серьезный. Если по степени опасности оно очень вредно для общества, то это преступление, которое регулируется уголовным кодексом. Если противоправность не имеет высокой степени общественной опасности – проступок, регулируется всеми законами, кроме УК РФ.

По отношению к своему действию выделяют две формы вины: умысел и неосторожность.

Умысел имеет место в том случае, если лицо предвидело и желало, или сознательно допускало наступления общественно опасного последствия своего деяния.

Неосторожность – лицо предвидело наступления общественно опасных последствий своего деяния, но легкомысленно надеялось на их предотвращения, т.е. не было желания наступления общественно опасных последствий. Второй вид неосторожность: лицо не предвидело последствий, хотя должно или могло их предвидеть.

Ответственность. Виды юридической ответственности: уголовная, административная, гражданско-правовая, дисциплинарная.

Уголовная ответственность предусмотрена только в УК РФ, только за преступления. Ей подлежат только физические лица.

Административная ответственность налагается за административные проступки. Оно налагается и на физические, и на юридические лица. Административный штраф может быть одновременно наложен на организацию и ее руководителя.

Дисквалификация – мера административной ответственности, когда руководителю организации запрещается занимать данную должность на некое количество лет. Существует еще административный арест.

Дисциплинарная ответственность. Виды: выговор, лишение премии и увольнение.

Гражданско-правовая ответственность. Ее особенность в том, что она носит имущественный характер. Вторая особенность: денежные средства взыскиваются в пользу потерпевшего. Третья особенность: компенсационный характер, т.е. субъект получит то, что он должен был получить и недополучил.

Виды гражданско-правовой ответственности: договорная и деликтная (внедоговорная).

Внедоговорная ответственность – причинение вреда здоровью и имуществу и т.п.

Наименование санкций: взыскание убытков и взыскание неустойки.

Неустойка может быть двух видов: разовый штраф, предусмотренный договором за невыполнение условий, или пени (процентное соотношение).

Убытки состоят из трех составляющих. Первые две части (реальный ущерб) – расходы, т.е. денежные средства, которые потратило предприятие, и стоимость утраченного. Третья часть – неполученные доходы, упущенная выгода.

Долевая, солидарная и субсидиарная ответственность.

Если два поставщика нарушают условия договора, то при долевой ответственности ответственность несут оба поставщика, при солидарной – один поставщик, а потом регрессом и второй поставщик, а при субсидиарной – ответственность за поставщиков несет третье лицо.

Конституция.

Глава 1. Основы конституционного строя.

РФ – демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления.

Единственный источник власти – народ. Этот принцип реализуется посредством выборов.

Субъекты РФ: республики, края, области, автономные области и автономные округа. Они провозглашены равноправными субъектами.

У республик есть право на свою конституцию. У других субъектов есть устав.

Гражданство РФ едино, и все граждане равноправны вне зависимости от того, на каких основаниях было приобретено гражданство.

РФ – социальное государство. Гарантии: МРОТ, поддержка семье, материнства и детства, забота об инвалидах и пожилых людях.

Принцип разделения властей. Власть делится на законодательную, исполнительную и судебную.

В РФ гарантируется единство экономического пространства. Свобода экономической деятельности и поддержка конкуренции. В РФ могут быть различные формы собственности: частные, государственные, муниципальные и иные формы собственности.

Глава 2.

Человек – наивысшая ценность. Все, что делается государством – во благо человека.

24.09.13

Есть принцип разделения властей.

Следующий принцип – государственная власть. Ее осуществляет президент, Государственное собрание в лице двух палат и суды.

В России признается идеологическое многообразие. Часть гарантий этого принципа – многопартийность.

РФ – светское государство. Никакая религия не может быть обязательной.

Конституция РФ имеет высшую силу над другими законами РФ. Законы субъектов РФ не должны противоречить Конституции.

Законы должны публиковаться, иначе они не имеют силы.

Права и свободы человека и гражданина.

Права и свободы – от рождения. Единственные ограничения: права и свободы не должны ущемлять права и свободы других лиц.

Равенство всех перед законом и судом (нет дискриминации по половому принципу, месту жительства, материальному и должностному положению, религии и т.д.)

Следующий принцип: право на жизнь.

Смертная казнь не применяется с 1997 года. Смертная казнь не назначается женщинам, лицам до 18 и старше 65 лет.

Достоинство личности охраняется государством: не могут быть применены такие наказания как: пытки и т.п. Человек не может стать объектом исследования без своего согласия.

Каждый имеет право на личную неприкосновенность: если нет судебного решения, лицо может быть подвергнуто задержания на срок не более 48 часов.

Каждый имеет право на неприкосновенность личной жизни, тайны семейной жизни и т.д.

Использование и распространение информации о частной жизни лица допускается только с его согласия.

Следующий принцип – неприкосновенность жилища. Возможно проникновение в жилище по судебному решению и, если это прописано на уровне федеральных законов.

Каждое лицо имеет право, но не обязано указывать свою национальную принадлежность.

Следующий принцип – свобода совести (право исповедовать любую религию или не исповедовать ее, действовать по своим убеждениям, если это не вредит другим людям).

Свобода мысли и свобода слова. Гарантии этого принципа – запрет цензуры. Свобода мысли и слова не позволяют совершать действия, направленные на разжигание расовой и религиозной ненависти.

Собирать митинги и проводить шествия и пикетирования.

Граждане участвуют в управлении государством непосредственно или через своих представителей.

Не имеют право избирать недееспособные граждане, лица, которые содержатся в местах лишения свободы по приговору суда.

Право граждан участвовать в управлении правосудием: участие в качестве присяжного заседателя, слушателей, т.к. заседания открыты.

Каждый имеет право на осуществление любой незапрещенной законом экономической деятельностью. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Монополистическая деятельность: злоупотребление доминирующим положением (не пускает на рынок новых субъектов, невыгодные сделки для партнеров, завышенное ценообразование) и соглашение и согласованность действий, ограничивающих свободу конкуренции.

Труд свободен.

Право на отдых. Отдых должен быть обеспечен в рамках ТК РФ.

Материнство и детство находятся под защитой государства.

Трудоспособные лица, достигшие 18-летнего возраста, должны заботиться о нетрудоспособных родителях.

Каждый имеет право на жилище.

Каждый имеет право на охрану здоровья и бесплатную медицинскую помощь.

Каждый имеет право на образование. Если речь идет о бесплатном образовании, то бесплатным является дошкольное, основное школьное и среднее образование. В высших учреждениях бесплатное образование можно получить по конкурсу.

Презумпция невиновности (статья 49). Каждое лицо считается невиновным, пока его виновность не установлена законом, пока нет соответствующего приговора суда. Сам обвиняемый не обязан доказывать, что он невиновен. Все неустранимые сомнения трактуются в пользу обвиняемого.

Никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление.

Ни одно лицо не обязано свидетельствовать против себя и ближайших родственников.

Закон, который устанавливает или отягощает ответственность, обратной силы не имеет.

Защита Отечества – долг и почетная обязанность гражданина.

Гражданин РФ имеет свои ответственность и обязанность с 18-летнего возраста.

Каждый обязан платить установленные законом налоги и сборы.

Никто не может быть лишен права на то, чтобы судебный спор решался в суде, отвечающий за этот спор. Никто не выбирает себе конкретный суд без взаимной договоренности сторон.

РФ представляет политическое гражданство иностранным гражданам и лицам без гражданства в соответствии с международными законами.

01.10.13

Распределение компетенций.

Принятие и изменение Конституции РФ и федеральный закон. Федеративное устройство и территория РФ.

Определять, какие права и свободы человека и гражданина – прерогатива РФ в целом.

Только гражданское, гражданско-процессуальное, уголовное и уголовно-процессуальное – РФ. Иные отрасли права – совместная деятельность.

Экономические вопросы: федеральная государственная собственность и управления ей, установление правовых основ единого рынка (финансовое, валютное, таможенное регулирование, т.е. то регулирование, направленное на то, чтобы финансовые инструменты были едиными на территории федерации), федеральные налоги и сборы, федеральный бюджет, федеральные энергетические системы.

Внешняя политика и международные отношения РФ, вопросы войны и мира, все, что касается безопасности, вопросы оборонного производства, оборонной безопасности, определение и порядок продажи оружия, производство наркотических веществ и порядок их использования – компетенция РФ.

Ст.72: совместное ведение РФ и субъектов РФ.

Защита прав и свобод человека и гражданина – совместная компетенция.

Обеспечение соответствия конституции и законов республик конституции и законам РФ.

Экономические вопросы: разграничение собственности, распоряжение и пользования землей, водой и другими природными ресурсами, установление общих принципов налогообложения.

Административное, административно-процессуальное, семейное, жилищное, земельное, лесное, трудовое права – совместное ведение РФ и ее субъектов.

Координация вопросов здравоохранения, защита семьи, материнства, отцовства и детства – совместная компетенция.

Все, что не отнесено к компетенции РФ и к совместной компетенции, относится к компетенции субъекта – ст. 73.

Исполнительная и законодательная власть.

Президент – глава государства, гарант конституции и прав и свобод гражданина.

Выборы главы государства и его полномочия регулируются конституцией и законом о выборах президента РФ.

Президент РФ избирается сроком на 6 лет, одно и то же лицо не может занимать пост более двух сроков подряд. Лицо старше 35 лет, проживающего на территории РФ.

Лицо может быть выдвинуто партиями, а также быть выдвинуто в порядке самовыдвижения.

Президент оказывает большое влияние как на исполнительную, так и на судебную власть. Оказывает влияние так же и на законодательную власть.

Как президент влияет на исполнительную власть. Президент назначает с согласия Государственной Думы кандидатуру председателя Парламента, по предложению назначает всех заместителей председателя, если Гос. Дума отклоняет три кандидатуры, то президент может ее распустить. Президент принимает решение о роспуске Думы, имеет право председательствовать на собраниях.

На судебную власть: за исключением верховных судов, назначение всех судей федеральных судов. В верховных судах – по сути тоже устанавливаются президентом, так как на утверждение совету федераций кандидатуры представляет президент.

Президент формирует свой аппарат администрации президента. Влияние аппарата президента может быть разным. Если президент полностью доверяет правительству, то влияние на правительство ослабевает. Если правительство не полностью подконтрольно президенту, то возрастает влияние администрации, которая становится тенью правительством.

Влияние на Гос. Думу: назначение выборов и роспуск государственной думы, большое влияние на законодательную работу, президент подписывает и обнародует федеральные законы, только президент назначает референдум.

Внешняя политика: руководство внешней политикой, подписание международных договоров.

Президент – верховный главнокомандующий вооруженными силами.

Президент вводит на территории РФ или на ее отдельных территориях военный или чрезвычайные положения, но об это незамедлительно сообщается государственной думе.

Президент РФ обладает неприкосновенностью. Прекращение полномочий президента возможно в трех случаях:

- 1) президент уходит в отставку,
- 2) стойкая нетрудоспособность,
- 3) отрешение от должности.

Во всех трех случаях обязанности перекладываются на председателя правительства.

Отрешение от должности – этот механизм прописан в конституции РФ. Это очень сложная процедура, чтобы это решение было принято, его должны согласовать все ветви власти: федеральное собрание, Суды (Верховный и Конституционный) и т.д.

Решение об отрешении президента из-за обвинения в государственной измене или других тяжких преступлений. Обвинение выдвигается государственной думой. Верховный суд должен

подтвердить наличие того, что это преступление имело место быть, а Конституционный суд должен проверить порядок выдвижения обвинений. Решение принимается 2/3 совета федерации и государственной думы. Соответственно, выборы нового президента должны состояться не позднее трех месяцев со дня истечения полномочий действующего президента.

Федеральное собрание: состоит из совета федерации (верхняя палата) и государственной думы (нижняя палата). Совет Федерации формируется путем представления интересов субъектов (по два человека от субъекта, 1 – законодательный, 1 - исполнительный). Государственная дума состоит из 450 депутатов. Одно и то же лицо не имеет право быть членом совета федерации и государственной думы. Члены федерального собрания не имеют права заниматься другими видами деятельности, кроме научной, преподавательской, авторской деятельностью.

Депутатом может быть гражданин РФ, достигший 21 года, имеющий право участвовать в выборах. Избираются сроком на пять лет.

Члены Федерального собрания обладают депутатской неприкосновенностью: не могут быть задержаны, подвергнуты обыску и т.д. за исключением случаев задержания на месте преступления.

Верхняя и нижняя палата заседают раздельно, но их заседания проходят открыто. Возможно проведение совместных сессий. И та, и другая палата избирают председателя и заместителей. Первым заседанием Гос. Думы открывает самый старший депутат.

Полномочия верхней и нижней палаты.

Государственная дума имеет большую власть, в особенности законодательную.

У Совета Федерации – вопросы, которые касаются внешней политики, изменение и утверждение границ между субъекта, утверждение военного положение и ЧС, назначение выборов президента, отрешение президента от должности, формально назначение председателей высшего арбитражного, конституционного, высшего ... суда, назначение и освобождение от должности заместителя председателя Счетной палаты.

Государственная Дума: дает согласие на назначение на должность председателя правительства, назначение и освобождение от должности председателя ЦБ, Счетной палаты, выдвижение обвинений относительно президента с целью отрешения его от должности, решения вопроса о доверии правительству.

Законодательная работа.

Все законопроекты вносятся в государственную думу. Перечень тех, кто может вносить законопроекты: все члены парламента, президент РФ, государственная дума, совет федерации, правительство, субъекты РФ, верховные судьи (по вопросам своего ведения).

Государственная дума рассматривает законопроекты в трех слушаниях.

Если Государственная дума приняла в третьем слушании закон, он идет на утверждение в Совет Федерации. Если в течение 14 дней Совет Федерации не рассмотрел (кроме вопросов налогов и других областей) или принял закон. Государственная дума создает согласительную комиссию, чтобы прийти к единому мнению или снова рассматривает положения этого закона, чтобы получить одобрение, нужно в этом случае собрать 2/3 голосов. Потом законопроект идет на подпись президенту. Если в течение 14 дней президент не рассмотрел или не подписал

законопроект, то необходимо не менее 2/3 от общего числа депутатов и членов Совета Федерации для принятия закона.

При принятии федерально-конституционного закона требуется не менее 3/4 голосов, он обязательно должен быть подписан президентом.

Исполнительная власть: правительство РФ.

Председатель правительства, заместители председателя правительства и федеральные министры – правительство РФ, в соответствии с Конституцией РФ.

Председатель правительства назначается президентом с согласия государственной думы. В течение недельного срока премьер-министр предлагает президенту структуру правительства.

Полномочия и компетенция правительства РФ: разработка федерального бюджета, правительство разрабатывает федеральный бюджет и направляет государственную думу его на утверждение, обеспечивает проведение в РФ единой финансовой и денежной политики, правительство обеспечивает проведение единой государственной политики в области науки, культуры, образования, здравоохранения, экологии, социального обеспечения, управление федеральной собственностью (государственные предприятия, руководящие должности которых назначаются правительством, управление крупными пакетами акций), меры по обеспечению обороны страны и государственной безопасности, правительство осуществляет меры по обеспечению законности, прав и свобод гражданина.

Президент издает указы и распоряжения, а правительство издает постановления и распоряжения.

Прекращение полномочий правительства: правительство слагает свои полномочия перед вновь избранным президентом, правительство может подать в отставку, и эта отставка может быть принята или не принята президентом, президент РФ может принять решение об отставке правительства даже без воли самого правительства.

Влияние Государственной Думы на правительство: государственная дума может выразить недоверие правительству, после того, как государственная дума выразила недоверие правительству, президент РФ в праве объявить или не объявить об отставке правительства, но, если в течение 3 месяцев поступила новое недоверие, то президент должен распустить или государственную думу, или правительство, правительство может поставить перед государственной думой вопрос о доверии правительству, если государственная дума не захочет поддержать правительство, то президент должен в течение 7 дней принять решение об отставке правительства или роспуске думы.

08.10.13 Судебная система

Правосудие в России осуществляется только судом. Никакие иные органы не имеют право принимать решения, которые может принимать только суд.

Не допускается ни создание каких-то дополнительных структур, осуществляющих подобные полномочия, не допускается создание чрезвычайных судов.

Судебная власть осуществляется посредством Конституционного, Гражданского Административного и Уголовного судопроизводства.

Судьями могут быть граждане РФ, достигшие 25-летнего возраста, имеющие стаж работы по юридической профессии не менее 5 лет.

Гарантии: судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ. Независимы прежде всего от других ветвей власти. Судьи несменяемы, просто так сместить, перевести на другую работу, в другой суд нельзя, это очень сложная процедура. Судьи неприкосновенны.

Разбирательства во всех судах открытые. В ряде случаев предусматриваются закрытые судебные заседания.

Судопроизводство основывается на состязательстве и на равноправии сторон.

Федеральные суды финансируются только из федерального бюджета, никаких возможностей для частных лиц обеспечить суды нет.

Конституционный суд состоит из 19 судей. Функции: 1) конституционный суд по запросу президента государственной думы, совета федерации, верховного, высшего арбитражного суда, 1/5 депутатов государственной думы и 1/5 федерального собрания решает вопросы о соответствии Конституции федеральных законов и подзаконных нормативных актов, соответствии Конституции РФ конституций республик, уставов субъектов, законов и иных подзаконных нормативных актов субъектов РФ, о соответствии каких-то документов, законов, договоров, подзаконных актов Конституции, 2) споры о компетенции между федеральными органами государственной власти, между органами гос. власти РФ и органами гос. власти субъектов РФ, 3) проверка принятых законов на наличие нарушений прав и свобод граждан в соответствии с закрепленными правами и свободами в Конституции РФ, 4) толкование конституции.

Верховный и Высший Арбитражный суды. Верховный суд – высший судебный орган по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции. Высший Арбитражный суд – высший судебный орган по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами.

Федеральный Конституционный закон о судебной системе РФ.

Федеральные суды и суды субъектов РФ. Суды субъектов имеют свои конституционные или уставные суды. Эти суды рассматривают споры о нарушении толкования местных конституций или уставов. Еще есть мировые суды. Мировые судьи рассматривают споры менее сложные, например вопросы, связанные с семейными отношениями, если нет детей или раздела имущества, трудовые споры, если нет серьезного конфликта.

В системе арбитражных судов: Высший арбитражный суд, кассационный суд, апелляционный суд, арбитражный суд.

Апелляция рассматривает дела по тем решениям, которые еще не вступили в законную силу.

Районные суды – первая инстанция. Дальше – городской суд. Следующий – Верховный суд РФ.

Все равны перед законом и судом, суды не имеют права делать предпочтения из-за пола, вероисповедания, национальности, занимаемой должности и т.п.

Язык судопроизводства. Судопроизводство в Верховных и военных судах ведется на русском языке, в других федеральных судах может быть использование других государственных языков республик.

Все судьи РФ обладают единым статусом. Единственный орган, контролирующий их деятельность – судебные коллегии.

Федеральным законом могут быть установлены определенные ограничения по времени занимаемой должности: судьи Конституционного суда – в возрасте до 70 лет. В должности председателя и зама можно находиться не более двух сроков подряд.

Категории дел судов общей юрисдикции (Верховный суд): функции надзора за деятельностью решений, прошедших определенные инстанции, по определенным категориям дел – это суд первой инстанции, по определенным категориям дел – это с уд второй инстанции.

Если в районных судах обжалуются дела после мировых судей, то это уже суд второй инстанции.

Военные суды создаются по территориальному признаку, по месту дислокации войск или флота.

Высший арбитражный суд рассматривает дела в порядке надзора, может рассматривать дела как суд первой инстанции и может рассматривать дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Федеральный арбитражный суд округа – кассационный арбитражный суд. Он рассматривает дела как кассационная инстанция (пересмотр решений, вступивших в законную силу), рассматривает дела как суд первой инстанции и по вновь открывшимся обстоятельствам, апелляционная инстанция. Низовой суд – суд субъекта РФ.

Специализированные суды. На данный момент есть один такой суд – суд по интеллектуальной собственности.

Суды общей юрисдикции. Федеральный конституционный закон о судах общей юрисдикции в РФ.

Верховный суд РФ. У него есть следующие структурные подразделения: три судебных коллегии (1. по административным делам, 2. по гражданским делам, 3. по уголовным делам). Верховные суды в ряде случаев рассматривают дела как первая инстанция. В этом случае эти дела рассматривают данные судебные коллегии, когда речь идет о апелляционной, кассационной ситуации или по вновь открывшимся обстоятельствам – тоже эти коллегии. В Верховном суде еще есть Пленум Верховного суда и Президиум Верховного суда. Пленум – право законодательной инициативы, разъяснение по вопросам применения законодательства, эти разъяснения даются судам общей юрисдикции, утверждает составы судебных коллегий. Президиум – проверяет в порядке надзора, а также по вновь возникшим обстоятельствам, вступившие в силу судебные решения, утверждает положения в аппарате верховного суда и другие организационные моменты в структуре работы.

Компетенция районного суда. Районный суд создается в судебном районе, территория охватывает один район. Компетенция: все уголовные, гражданские и административные дела как первая инстанция, кроме тех дел, которые отнесены к компетенции других судов. Рассматривает в качестве апелляционного суда апелляционные жалобы на решения мировых судей, действующих на территории данного судебного района, рассматривает дела по вновь открывшимся обстоятельствам. Председатель суда назначается на должность на 6 лет, не может работать более 2 сроков подряд в одном районе.

Верховные суды республик, краевые и областные суды, суды автономных областей и т.д. – рассматривает дела по кассационным жалобам и апелляционным жалобам (Президиум), судебные коллегии рассматривают судебные споры как суд первой инстанции по тем вопросам, которые отнесены законом к компетенции этого суда, суды коллегий по определенным категориям могут

рассматривать дела по апелляционным и кассационным делам, а также по вновь открывшимся обстоятельствам.

15.10.13 Гражданское право

Гражданское законодательство основывается на равенстве интересов, на равенстве субъектов; на свободе договора, равноправные субъекты свободны в заключении договоров; неприкосновенности собственности.

Гражданские права могут быть ограничены в той мере, в которой это необходимо для безопасности государства, для защиты основ конституционного строя, для обеспечения здоровья, прав и интересов других лиц.

В настоящее время происходят серьезные изменения в ГК РФ. К примеру, в статью 1 было введено: никто не в праве извлекать преимущество из своего недобросовестного и незаконного поведения.

Предпринимательская деятельность обладает рядом признаков: самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от использования имущества, оказания услуг, продажи товаров лицами, зарегистрированными в этом качестве в соответствии с законодательством. Предпринимательская деятельность может осуществляться юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями.

Гражданское законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации. Правоотношения регулируются федеральными законами, указами президента, а постановления правительства должны соответствовать федеральным законам и указам президента.

Иные правовые акты – акты правительства и президента РФ и акты, которые издают министерства и ведомства, содержащие иные нормы гражданского права.

Акты гражданского законодательства применяются к тем отношениям, которые возникли после того, как закон вступил в действие, если в законе не прописано изменение тех отношений, которые заключены раньше. Только законы могут распространить свое действие на ранее заключенные отношения.

В ГК описан обычай. Обычай – сложившееся правило поведения, не зафиксированное в ГК, но применяющееся на практике.

Аналогия закона (например, возникает новый договор, который нигде не урегулирован, поэтому берется схожий договор) и аналогия права (берутся общие начала гражданского законодательства для регулирования отношения сторон) используется при отсутствии норм для установления определенных отношений.

Международный договор – на первом месте, а остальные договоры ему подчиняются.

Возникновение гражданских прав и обязанностей и их судебное регулирование.

Гражданские правовые обязанности возникают из:

1. договоров и иных сделок,
2. актов государственных органов,

3. решений общих собраний,
4. судебных решений,
5. в результате изобретения, создания произведения искусства, авторского права,
6. вследствие причинения вреда другому лицу.

Способы (меры) защиты гражданских прав.

1. самозащита прав (признаки: нельзя превышать нормы самообороны, вред причиняется определенному лицу в то же время, а не после, это действие осуществляется в целях самозащиты),
2. возмещение убытков – основная мера ответственности. Убытки: реальный ущерб и упущенная выгода. Возместить убытки: получить деньги для восстановления того, что утратили, и упущенная выгода,
3. признание права (очень часто касается вопросов интеллектуальной собственности),
4. восстановление положения, существовавшего до нарушения права,
5. признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий недействительности ничтожной сделки,
6. взыскание неустойки (пени и штраф),
7. признание недействительными актов государственных органов или местного самоуправления.

Пределы осуществления гражданских прав.

Злоупотребление правом: ситуация, в которой субъект по сути совершает то действие, которое не запрещено законом, однако осуществляет его такими методами, которые приводят к тому, что эти действия нарушают чужие интересы или действие становится нелегальным.

Злоупотребление правом (шикано):

1. использование законов гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу,
2. действие в обход закона с противоправной целью,
3. а также иные заведомо недобросовестные способы осуществления гражданского права.

Граждане, физические лица.

Физические лица и граждане характеризуется двумя категориями: правоспособность и дееспособность гражданина.

Гражданская правоспособность – способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности. Правоспособность возникает с момента рождения. Заключается в том, что граждане могут владеть имуществом на праве собственности, имеют право быть наследником, имеют право заниматься предпринимательской и иной деятельностью, создавать юридические лица, быть авторами произведения науки, литературы и искусства.

Дееспособность – способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности. Дееспособность возникает с достижения совершеннолетнего возраста.

Дееспособность малолетних (лица от 6 до 14 лет) и дееспособность несовершеннолетних (от 14 до 18 лет).

Дееспособность малолетних. Есть ряд сделок, которые могут осуществлять малолетние, все остальные сделки за них осуществляют их законные представители.

Сделки, которые могут заключать малолетние: сделки, направленные на безвозмездное получение прибыли (сделки, которые не требуют нотариального удостоверения и государственной регистрации), сделки по распоряжению средствами, представленными для определенной цели и свободного распоряжения, мелкие бытовые сделки.

Ответственность по сделкам лежит на родителях и законных представителях.

Дееспособность несовершеннолетних. Сделки, осуществляемые самостоятельно без согласия законных представителей: сделки, направленные на безвозмездное получение прибыли (сделки, которые не требуют нотариального удостоверения и государственной регистрации), сделки по распоряжению средствами, представленными для определенной цели и свободного распоряжения, мелкие бытовые сделки, распоряжение своим заработком, стипендией или иными доходами, имеет право вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться этими вкладами, имеет право осуществлять права автора произведения науки, литературы и искусства.

По этим сделкам несовершеннолетние сами несут ответственность. Есть возможность для родителей ограничить объем дееспособности несовершеннолетнего в праве распоряжения заработком.

При достижении 16-летнего возраста несовершеннолетний может стать членом кооператива.

При вступлении в брак до достижения 18-летнего возраста приобретает полную дееспособность, при расторжении брака до достижения 18 лет дееспособность не утрачивается.

Эмансипация: несовершеннолетний, достигший 18 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору или он занимается предпринимательской деятельностью.

Гражданин в праве заниматься предпринимательской деятельностью после регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Если гражданин по сути занимается предпринимательской деятельностью, и он не зарегистрирован в качестве ИП, суд признает его предпринимателем, и ему все равно придется зарегистрироваться.

Когда индивидуальный предприниматель объявляется банкротом, с него снимаются все обязательства кроме требований личного характера.

Признание гражданина недееспособным и ограничение дееспособности гражданина.

Недееспособность признает только суд. Это происходит в том случае, если гражданин в силу психического расстройства не может осознавать последствия своих действий и не может принимать решения. Отмена недееспособности – тоже через суд.

Недееспособному назначается опекун, который осуществляет за него все сделки.

Ограниченная дееспособность из-за злоупотребления алкогольными напитками, наркотической зависимости, доказательства пристрастия к азартным играм. Такой гражданин может осуществлять только мелкие бытовые сделки, иные сделки данное лицо может осуществлять с согласия попечителя.

Органами опеки и попечительства являются органы исполнительной власти субъектов РФ, осуществляют надзор за деятельностью опекунов и попечителей, которые назначаются этими органами по месту жительства лица, которое нуждается в опекуне или попечителе.

Опекунами и попечителями могут быть назначены совершеннолетние дееспособные граждане, опекунами и попечителями не могут быть лица, которые лишены родительских прав, опекунами и попечителями не могут быть граждане, имеющие на момент установления опеки и попечительства судимость за умышленное преступление против жизни и здоровья граждан. Лицо, которое назначается опекуном или попечителем, может только с его согласия. По возможности учитывается желание подопечного.

Опекуны и попечители – те лица, которые в определенных случаях могут иметь определенный интерес, поэтому необходимо ограничить эти лица в расходах и распоряжении имуществом подопечного. Опекун и попечитель может распоряжаться доходами, равными прожиточному минимуму, расходы, превышающие этот порог – только с согласия органов опеки и попечительства. Нельзя осуществлять сделки на отчуждение имущества подопечного без письменного согласия органов опеки и попечительства. Опекун и попечитель, а также их близкие родственники могут осуществить только одну категорию сделок – дарение, все иные сделки не могут быть осуществлены ни при каких условиях.

Для несовершеннолетних в возрасте до 16 лет есть требование проживания опекунов и попечителей на одной жил. Площади, после 16 лет можно жить отдельно с согласия органов опеки и попечительства.

Управляющий (доверительный управляющий) занимается вопросами управления имуществом подопечного, если тот имеет большое количество средств. Управляющий отчитывается перед органами опеки и попечительства.

Опекуны и попечители могут в любой момент освободиться от своих обязательств самостоятельно или органами опеки и попечительства, если действия опекунов и попечителей идет вразрез с интересами подопечного.

Патронаж над совершеннолетними дееспособными гражданами (абсолютно психически здоровые лица, ничем не злоупотребляющие, но в силу состояния здоровья не могущие осуществлять свои права и обязанности в полной мере). Заключается договор, в соответствии с которым осуществляется помощь такому лицу. Помощнику выплачиваются денежные средства, помощник выполняет определенные поручения по просьбе лица. Договор поручения расторгнуть несложно по желанию лица или помощника.

22.10.13

Никто не может быть признан безвестно отсутствующим или умершим каким-либо иным способом, кроме решения суда.

Для того, чтобы признать лицо безвестно отсутствующим необходимо, чтобы в течение года о лице не было никакой информации по месту его постоянного проживания. Из органов опеки и

попечительства назначается доверительное лицо, которое распоряжается имуществом лица, выделяется часть суммы, которая будет распределена лицам, которые находились под опекой лица.

Признание гражданина умершим – если в течение пяти лет нет информации о данном лице по месту постоянного проживания. Если человек пропал при опасных обстоятельствах, достаточно шести месяцев для признания человека умершим. Если человек пропал во время военных действий, то достаточно два года после окончания боевых действий для признания человека умершим по решению суда.

Если лицо, признанное умершим, возвращается. Если супруг вступил в новый брак, то ничего не делается, если не успел вступить, то по решению обоих супругов, брак восстанавливается.

Если имущество передано безвозмездно, то имущество нужно вернуть, кроме определенных случаев. Если лицо получило возмездную сделку по имуществу, то оно возвращает имущество только в том случае, если сделка была недобросовестной, т.е. лицо знало, что человек жив.

Понятие юридического лица.

Юридическое лицо – организация, которая имеет на праве собственности или на ином законном основании, обладает обособленным имуществом, отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные права, может быть истцом и ответчиком в суде.

Коммерческие организации – организации, основной целью деятельности которых является получение прибыли.

Некоммерческие организации: если получение прибыли – не основная цель. Они могут получать прибыль, но только для реализации своей основной деятельности.

Виды коммерческих юридических лиц: хозяйственные товарищества, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы и государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Некоммерческие юридические лица: потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации, учреждения, фонды и иные организации, которые предусмотрены федеральным законом.

Правоспособность юридического лица возникает в момент создания организации, т.е. в момент внесения информации о данной организации в реестр государственных юридических лиц, и прекращается при удалении из этого реестра.

Учредительные документы юридического лица:

1. устав
2. учредительный договор
3. устав и учредительный договор.

В учредительном договоре обычно прописывается порядок совместной деятельности по созданию юридического лица, порядок внесения имущества и порядок и условия распределения прибыли и убытков.

В уставе определяется наименование, место нахождения, органы юридического лица, цели деятельности (для НКО) и др.

Есть исполнительный орган (чаще всего единоличный (физическое лицо, или управляющий, или управляющая компания) или единоличный+коллегиальный).

Общее собрание – высший орган управления. К его компетенции относятся наиболее важные для общества вопросы.

Часто есть еще одно промежуточное звено между исполнительным органом и общим собранием – совет директоров. Он обладает определенными полномочиями, которые зафиксированы в уставе.

У организации могут быть филиалы и представительства. Это не отдельные юридические лица, это часть юридического лица. Есть положение о филиалах и положение о представительствах. Филиал может осуществлять все функции организации или только некоторые. Представительства не занимаются производственной деятельностью, они защищают права и интересы организации на данной территории.

Реорганизация юридического лица. Существует несколько видов реорганизации.

Первый вариант – слияние. Было два юридических лица, появилось общее третье юридическое лицо, а первые два прекратили свое существование.

Второй вариант – присоединение. Одна организация присоединяется к другой и прекращает свое существование.

Третий вариант – разделение. Из одного юридического лица образуется несколько новых, а первое прекращает свое существование.

Четвертый вариант – выделение. Часть имущества первого лица передано новому юридическому лицу. Оба юридического лица остаются.

Пятый вариант – преобразование. Меняется организационно-правовая форма организации.

Еще одна форма изменения – ликвидация. Прекращение прав и обязанностей без перехода прав и обязанностей новому лицу.

Юридическое лицо может быть ликвидировано по решению участников, по решению суда, если при создании были грубые нарушения закона и эти нарушения носят неустранимый характер или предприятие осуществляет деятельность, которую она может осуществлять только по лицензии, но получить эту лицензию она не может, или если в ходе деятельности происходят грубые нарушения закона. Юридическое лицо может быть ликвидировано при признании банкротом.

При ликвидации интересы кредиторов удовлетворяются в следующем порядке:

Кредиторы первой очереди – граждане, физ. лица, перед которым ликвидированное юр. лицо несет ответственность за причинение вреда жизни и здоровья.

Вторая очередь – расчет по выплатам пособий и оплате труда.

Третья очередь – только расчеты по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды.

Четвертая очередь – расчеты со всеми другими кредиторами.

Ликвидация банков:

Первая очередь – требования физических лиц, которые являются кредиторами банков по заключенным договорам вкладов наряду с теми, кому причинен вред жизни и здоровья.

Юридические лица, которые являются коммерческими организациями.

Хозяйственные общества и хозяйственные товарищества – коммерческие организации с разделенным на доли и вклады уставным капиталом. Участниками полных товариществ могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. Участниками хозяйственных обществ могут быть граждане и вкладчики. Они могут: участвовать в управлении организацией, получать информацию о деятельности, принимать участие в распределении прибыли и получать соответственно часть имущества, оставшегося после расчета с кредиторами.

Могут быть полные товарищества и коммандитные товарищества.

Полные товарищества. Особенность: участники несут ответственность и своим имуществом тоже, помимо ответственности по той доле, которую внесли в товарищество. Одно лицо может быть участником только одного товарищества. Учредительным документом является только учредительный договор. Управление идет по общему согласию: или все принимают решения, или кто-то один. Полные товарищества у нас большая редкость. Если ты вышел из товарищества, то ты в течение двух лет несешь ответственность за деятельность этого товарищества. Если ты полный товарищ, то ты можешь уступить свою долю, но только с согласия всех других товарищей. Если все товарищи вышли из товарищества, то оставшийся один товарищ может ликвидировать товарищество, но это можно сделать и при наличии нескольких товарищей.

Коммандитные товарищества (товарищества на деле). Особенность: помимо полных товарищей, которые несут всю ответственность, есть коммандитисты. В отличие от полных товарищей коммандитисты несут ответственность только в пределах вклада. Можно быть коммандитистами в нескольких товариществах, но если ты полный товарищ, то только в одном полном товариществе или в одном коммандитном товариществе. Учредительный документ полного и коммандитного товарищества – учредительный договор. Коммандитисты не участвуют в управлении товариществом. Права коммандитиста в коммандитном товариществе: он имеет право получать часть прибыли, имеет право ознакомиться с годовыми отчетами о деятельности общества, по окончании финансового года они могут уйти из общества и получить часть прибыли, которое общество заработало, имеют право передать свою долю другому коммандитисту, полному товарищу или третьему лицу.

Коммандитные товарищества ликвидируются при отсутствии коммандитистов в обществе, полные товарищи имеют право преобразовать коммандитное товарищество в полное.

Крестьянско-фермерское хозяйство.

Граждане, которые ведут совместную фермерскую деятельность, могут создать юридическое лицо – крестьянско-фермерское хозяйство. В крестьянско-фермерском хозяйстве признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства. Эта деятельность должна быть основана на их личном участии и на объединении имущественных вкладов.

Один гражданин может быть членом только одного крестьянско-фермерского хозяйства. Ситуация с ответственностью такая же, как и в полном хозяйстве. Члены крестьянского хозяйства,

созданного в качестве юридического лица, несут субсидиарную (дополнительную) ответственность.

Общества с ограниченной ответственностью.

Участники отвечают только в пределах своего вклада, своей доли. ООО признаются организации, уставный капитал которых разделен на доли. Число участников общества ограничено. Если превышает этот предел, то ООО должно быть преобразовано в ОАО.

Учредительный документ общества – устав. Уставный капитал составляется из стоимости долей, которые приобретаются его участниками. Минимальный уставный капитал – минимальный уровень, по которому общество может отвечать по своим обязательствам. Если под конец финансового года стоимость становится ниже, чем уставный капитал, то нужно снижать этот уставный капитал.

Управление. Есть общее собрание участников, для руководства текущей деятельностью назначается исполнительный орган, который может быть коллегиально-единоличным или только единоличным.

Полномочия общего собрания: изменение устава, образование исполнительных органов и досрочное прекращение полномочий, утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов и распределение прибыли и убытков, принятие решения о реорганизации или ликвидации общества, избрание ревизионной комиссии.

Если участник общества хочет продать свою долю и запрета на это нет, то участники пользуются преимущественным правом покупки. Переход правопреемнику возможен, если это не запрещено уставом.

Участник всегда может выйти из общества. Ему выплачивается действительная стоимость его доли.

Общества с дополнительной ответственностью: действуют все те же положения, что и в ООО, но здесь можно потерять не один размер своей доли, а кратную долю, то есть две доли, три доли и т.п.

29.10.13 Акционерные общества.

Акционерные общества – общества, уставный капитал которых разделен на определенное число акций.

Бывают разные виды акций: привилегированные и обыкновенные. Владельцы привилегированных акций не участвуют в управлении обществом, они могут только получать дивиденды.

Единственный их риск – потерять то, что они внесли в организацию.

Для организаций, созданных в процессе приватизации, существует определенная специфика.

Приватизация приводит к созданию новых структур в руках тех, кто может наполнить организацию денежными средствами и сделать работу более эффективной. Государство получает денежные средства и возможность развивать акционерные общества, которые остались в руках государства.

Акционерные общества: открытые и закрытые.

Особенности ОАО: участники (акционеры) могут свободно реализовывать свои акции без согласия других лиц, т.е. свободная продажа своих акций, ОАО может проводить свободную подписку на акции, реализацию акций в круге неограниченного числа лиц, ОАО должно быть открыто не только для всех лиц, но и для государства и других лиц, в праве предоставления информации, нужно хранить в открытом доступе ежегодный отчет и бухгалтерский баланс.

Особенности ЗАО: имеет право распределять свои акции только среди учредителей или среди лиц, которые заранее оговорена, даже, если в уставе определено, что акции могут быть реализованы среди лиц, все равно у настоящих акционеров есть преимущество права покупки. Число участников ЗАО не может превышать 50 лиц.

Образование акционерного общества.

Учредительным документом акционерного общества является устав, в котором содержатся сведения о категории акции, номинальной стоимости акций, размере уставного капитала, компетенции органов управления, правах акционеров, правилах проведения голосований. До того, как акционерное общество начнет работать, учредители заключают договор, это не учредительный документ, в нем они определяют направление совместной деятельности по созданию акционерного общества. За все, что они сделали до момента создания акционерного общества, они несут солидарную ответственность. Основное отличие учредительного договора от этого: учредительный договор работает и после создания общества, а этот договор действует только на момент создания общества.

Акционерное общество может состоять и из одного лица. Такое акционерное не может быть учреждено организацией, которая состоит тоже из одного лица.

Уставный капитал состоит из номинальной стоимости акций общества. Для того, чтобы стать акционером, нужно оплатить номинальную стоимость акции. Если акционерное общество желает увеличить свой капитал, нужно оплатить уставный капитал, который был записан в уставе, прежде чем проводить открытую подписку.

Каким образом можно увеличить уставный капитал:

1. открытая подписка (выпуск дополнительных акций). В этом случае привлекаются новые акционеры, но акционеры имеют преимущественное право покупки.
2. увеличение номинальной стоимости акция. В этом случае на акционеров накладываются дополнительные обязательства, нужно доплатить.

Уменьшение уставного капитала:

1. общество выкупает акции.
2. уменьшение номинальной стоимости акций.

Привилегированные акции – не менее 20% уставного капитала.

В ряде случаев общество заинтересовано в выпуск облигаций, это помогает привлечь средства, не выпуская дополнительных акций. Выпускать облигации может только после оплаты уставного капитала.

Органы управления: трехзвенная (общее собрание (высший орган управления, который собирается редко), совет директоров (промежуточная управленческая структура, которая создается в том случае, когда число акционеров более 50, в уставе функционал совета директоров должен быть прописан), исполнительные органы (единоличный исполнитель (лицо, которое занимается текущими делами, ему не нужна доверенность, он может передать часть своих полномочий по доверенности другому лицу) или единоличный+коллегиальный) общества).

Компетенция высшего органа управления – общего собрания.

1. внесение изменения устава общества
2. избрание членов совета директоров
3. избрание ревизионной комиссии и прекращение ее полномочий
4. избрание исполнительных органов, если это не отнесено к компетенции совета директоров
5. утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов
6. принятие решения о ликвидации и реорганизации общества

Дочерние и зависимые общества.

Речь пойдет не только об акционерных, но и об обществах с ограниченной ответственностью.

Зависимое общества – общество, в котором другое общество обладает 20 % уставного капитала.

В акционерном обществе материнские компании имеют возможность полностью принимать решения. Второй вариант: заключили договор, что одно акционерное общество принимает все свои решения с согласия другого акционерного общества. Если материнская компания имеет права, то она имеет и обязанности. Они заключаются в вопросах ответственности. Если основное общество дало какие-то обязательные указания дочернему обществу, а то в свою очередь их выполнило и приобрело долги, то материнская компания отвечает солидарно. Если дочерняя компания стала банкротом по вине материнской компании, то материнская компания несет субсидиарную ответственность.

Государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Особенность унитарных предприятий: им передали имущество а собственником этого имущества они не стали.

Собственником унитарного предприятия является руководитель. В уставе должны быть прописаны цели создания унитарных предприятий.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления – на этих правах могут создаваться унитарные предприятия.

Возникает субсидиарная ответственность собственника унитарного предприятия, основанного на праве оперативного управления.

Производственные кооперативы.

Производственный кооператив – добровольное объединение граждан на основе членства или совместной производственной или иной хозяйственной деятельности.

1. личное или иное участие

2. вложение денежных средств.

Иное участие заключается в том, чтобы дать развиваться кооперативу без личного участия.

Члены кооператива несут обязательства кооператива субсидиарно. Ее можно избежать, если прописать это в уставе.

У кооператива есть устав, в котором прописываются размеры членских взносов, распределение трудового участия, распределение прибыли, порядок выхода из кооператива.

Все имущество кооператива делится на паи. Количество паев может быть разным, но число участников кооператива – не менее пяти.

Когда кооператив организуется, нужно внести не менее 10% денежных средств, остальные средства распределяются в кооперативе.

Органы управления: общее собрание и исполнительный орган.

Если число участников превышает определенное количество лиц, то можно организовать и совет директоров.

Исключительные компетенции общего собрания: изменение устава кооператива, образование наблюдательного совета и прекращение его полномочий, образование ревизионной комиссии и ее ликвидация, утверждение годовых отчетов, принятия новых членов кооператива и выход из кооператива.

У членов кооператива есть преимущество при покупке продаваемых паев.

Наследники могут получать паи, если иное не прописано в уставе.

Производственный кооператив может преобразоваться в ОАО или товарищество.

Некоммерческие организации.

Получение прибыли не является основной целью деятельностью, но имеет право поучать прибыль. Тратить прибыль организация должна на те цели, которые определены в уставе.

По ГК РФ, если коммерческие организации могут быть созданы только в тех формах, которые предусмотрены в ГК, то некоммерческие организации могут быть созданы и в иных формах, которые прописаны в федеральных законах.

Потребительский кооператив – добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства. Здесь не сказано, что должно быть личное участие. Члены потребительского кооператива несут субсидиарную ответственности в пределах той суммы, которую они не выплатили в качестве дополнительного взноса.

Учредительный документ – устав. В нем прописаны паевые взносы, вопросы проведения голосований и т.д.

Общественно-религиозные организации – добровольные объединения граждан, объединившихся на основе своих общих интересов для удовлетворения своих духовных или нематериальных потребностей.

Фонд – не имеющая членство некоммерческая организация, учрежденная гражданами или юридическими лицами на основе добровольных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно-полезные цели.

У фонда есть попечительский совет, который проверяет, пошли ли деньги на те цели, которые прописаны в уставе фонда. Фонд может быть ликвидирован, если недостаточно средств для достижения цели, если фонд уклоняется от того, чтобы действовать строго в тех рамках, в которых был создан.

Учреждения – некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных и иных функций некоммерческого характера.

Учреждения могут быть автономными, бюджетными и казенными (или частными). Бюджетная организация зависит от государственного финансирования, она выполняет те задачи, которые ей ставит структура, которая ее финансирует. Частные учреждение независимы от государства.

Ассоциации и союзы – объединения юридических лиц или граждан, основанное на добровольном или в определенном законом случаях обязательном членстве и созданное для защиты профессиональных или иных общественно-социальных интересов.

Ассоциации и союзы – определенная координация деятельности членов.

Ассоциация может быть преобразована в общественную организацию, фонд.

Органы управления ассоциаций – общее собрание.

Компетенция: определение приоритетных направлений деятельности, принятие решений о дополнительных имущественных взносах, изменение устава ассоциации и союза, утверждение годовых отчетов и балансов, решение по поводу других коммерческих и некоммерческих организаций.

Член ассоциации имеет право участвовать в делах ассоциации, получать информацию о деятельности ассоциации, безвозмездно пользоваться услугами, которые предоставляет организация, по своему усмотрению выйти из ассоциации по окончании финансового года.

Обязанности: оплачивать финансовые взносы, дополнительные взносы, принимать участие в образовании имущества ассоциации, участвовать в управлении, не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности организации.

05.11.13 Сделки

Сделки – это действия граждан, а также юридических лиц, направленные на возникновение, изменение и прекращение прав и обязанностей.

Договор – тоже сделка, но двухсторонняя, многосторонняя.

Бывают и односторонние сделки, которые не являются договором, например, завещание.

Сделки, совершенные под условием:

Сделка под отлагательным условием – сделка действительна при наличии определенного условия, но, когда это условие наступит точно, неизвестно, например, индекс упадет до определенного значения. Если условие зависит от сторон, то это не является сделкой под условием.

Сделка под отменительным условием – возникновение прав и обязанностей произойдет, т.е. сделка прекратится, если какое-то условие наступит.

Форма сделок.

Сделки могут заключаться устно или письменно.

Письменные сделки: простая или нотариальная сделки.

Когда может заключаться устная сделка: в момент совершения сделки, ее совершают физические лица, за исключением, если не требуется нотариальное заверение сделки, и не может возникнуть ситуация, когда недействительность сделки наступает при несоблюдении ее письменной формы.

Простая письменная форма - составление документа, в котором явно следуют воли сторон, подписывающих сделку.

Когда возможна простая письменная форма: практически все сделки юридических лиц между собой или граждан с юридическими лицами. Если физические лица заключают между собой сделку, и сделка не исполняется в момент совершения, сделка более сложного исполнения или она превышает 10000 рублей, то должна быть заключена сделка в простой письменной форме.

Нотариальные сделки – сделка с недвижимостью (земля, квартиры, ракеты, ЛЭП).

Если одна из сторон исполнила сделку, требующего нотариального заверения сделки, а вторая – уклоняется, то по суду можно признать заверение сделки действительным или недействительным. Срок исковой давности – 1 год.

Юридически значимые сообщения: все уведомления, требования и другие юридически значимые сообщения важны в момент доставки сообщения. Сообщение является оставленным, даже если лицо не получило сообщение, но по своей воле: лицо не сходило на почту, не проверило почтовый ящик и т.п.

Недействительность сделок.

Недействительными сделки бывают оспоримые и ничтожные.

Ничтожные: не надо никакого механизма для того, чтобы признать их недействительными.

Оспоримые: могут быть признаны недействительными по суду.

Кто может оспорить оспоримую сделку и кто может пойти в суд по разрешению последствий ничтожных сделок: сторона по договору, любое другое лицо, которое считает, что от того, что заключена такая сделка, его права нарушены. Если суд принимает решение о том, что данная сделка является недействительной, то эта сделка становится недействительной с момента заключения, а не с момента вступления судебного решения в законную силу. Есть исключение, если суд признает сделку недействительной не с момента заключения, а с определенного другого момента, если это не противоречит закону и стороны не возражают. Если сделка признается недействительной, то каждая из сторон обязана вернуть другой стороне все, что было получено по сделке. Если сделка заключена физ. и юр. лицами, и сделка по суду признается не просто недействительной, но она может быть признана противоречащей основам правопорядка и

нравственности, и сделка была совершена с умыслом, то имущество может возвращаться не сторонам, а в пользу государства.

Когда сделка ничтожная, а когда оспоримая.

Оспоримые сделки – сделки, нарушающие требования закона или других нормативных актов, за исключением, если сделка не посягает на публичный интерес (в этом случае сделка ничтожная).

Еще ничтожные сделки: мнимая (сделка, которая совершается для вида, без намерения изменить ситуацию) и притворная (лицо хочет совершить одну сделку, а совершает другую).

Сделки, которые совершает недееспособный взрослый гражданин – ничтожные сделки. Если опекун недееспособного считает, что эта сделка была выгодной для недееспособного, то по суду сделку можно признать действительной.

Недееспособные в возрасте до 14 лет (малолетние) – ничтожные сделки с момента их совершения, кроме мелких.

Сделка, совершенная с нарушением запрета или ограничением имущества – ничтожная сделка.

Оспоримые сделки: совершается сделка юридическим лицом. Вместе с тем в уставных документах прописано, что это юридическое лицо не может совершать такие сделки, это противоречит целям организации, сделка может быть признана недействительной только в том случае, если лицо знало, что оно не может заключать такую сделку.

В ряде случаев сделка должна быть одобрена определенными органами государства или организации, если согласие не было получено, то сделка ничтожная.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет – если опекун или родители придут к выводу, что сделка была невыгодна для лица, то по суду ее можно признать недействительной.

У ограниченно недееспособных лиц – оспоримые сделки.

Оспоримые сделки: сделки, совершенные под влиянием насилия или под угрозой, под влиянием обмана.

Для признания последствий ничтожной сделки срок исковой давности – 3 года, для признаний оспоримой сделки недействительной – 1 год.

Сделка может быть признана частично недействительной, если без этой части сделки можно обойтись.

Представительство и доверенность.

Представительство: сделка совершается одним лицом от имени другого лица, сделка приводит к тому, что появляется права и обязанности у представляемого.

Самая распространенная ситуация: представительство по доверенности.

Коммерческое представительство – вид предпринимательской деятельности.

Доверенность – письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами.

Доверенность выдается на неограниченный срок, ограничение указывается в договоре, но если эта дата окончания не указана, то она действительна 1 год.

Можно совершить передоверие, но при первой же возможности нужно уведомит лицо, от имени которого совершаются сделки, иначе они будут признаны недействительными.

Прекращение доверенности: истечение срока доверенности, отмена доверенности лицом, которое выдало доверенность, отказ лица, которому была выдана доверенность, ликвидация юридического лица, выдавшего доверенность, смерть гражданина, выдавшего доверенность, признание его недееспособным, ограниченно недееспособным или безвестно отсутствующим, смерть, признание недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим лица, которому была выдана доверенность, процедура банкротства предприятия на той стадии, когда у предприятия отсутствует право самостоятельно выдавать доверенность.

Безотзывная доверенность – доверенность для осуществления предпринимательской деятельности, она не может быть отменена, пока не будет выполнено определенное условие, например, не будет закончен проект. Безотзывная доверенность должна быть удостоверена у нотариуса.

Последствия прекращения доверенности.

Лицо, выдавшее доверенность, должно оповестить доверенное лицо и лиц, с которым оно работало при отзыве доверенности или опубликовать это решение, но отозвать доверенность в этом случае можно будет только через месяц.

12.11.13 Гражданское право. Сроки.

Срок может устанавливаться законом, договором. Это какая-то дата или это определенный период времени, по истечении которого что-то должно произойти, или наступление какого-то события.

Пол месяца – 15 дней.

Если срок окончания выпадает на выходной, то срок оканчивается на следующий после выходного рабочий день.

Последний день срок, если речь идет о выполнении работы – 24 часа последнего дня. Если что-то нужно представить в организацию – не 24 часа, а до времени, когда организация работает в этот день окончания срока. Предоставление информации – до 24 часов необходимо сдать.

Исковая давность – срок для судебной защиты нарушенного права.

Общий срок – три года. В суд можно обратиться и позже, но вероятность удовлетворения иска чуть меньше. Будет отказ, если вторая сторона заявит о исковой давности.

Больше десяти лет общий срок предусмотрен быть не может.

Договором нельзя изменить срок исковой давности.

Когда начинается срок исковой давности: когда лицо узнало или должно было узнать, что его право нарушено.

Приостановление срока исковой давности: в течение срока исковой давности произошло событие, из-за которого срок приостановлен, после прекращения этого события срок идет дальше.

Перерыв срока давности: из-за определенного события срок исковой давности аннулируется и начинает течь заново.

4 условия для приостановления срока давности:

1. возникновение непреодолимой силы, чтобы обязательство было исполнено.
2. истец или ответчик находится в составе вооруженных сил, переведенных на военное положение.
3. мораторий правительства, т.е. правительство само установило, что исполнение определенных обязательств приостанавливается.
4. в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующие отношения.

Требования без исковой давности: защита личных неимущественных прав, требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов, требование о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, требование собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, другие дополнительные требования могут быть установлены законом.

Обязательства.

В силу обязательств должно осуществиться в пользу другого лица какие-то действия. Например, передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги. Кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанностей. На стороне должника, так же как и на стороне кредитора, может быть одно лицо или несколько.

Односторонний отказ от исполнения обязательств.

Первая ситуация, когда физическое лицо не хочет исполнять обязательства. Вторая – как юридическое.

Если физическое лицо: такая возможность должна быть предусмотрена только законом, нельзя прописать это в договоре.

Если юридическое лицо: если это предусмотрено законом или договором и не запрещено законом.

Срок исполнения обязательств: дата или период времени по окончании, которого необходимо исполнить обязательства.

Если в договоре или законе не указаны сроки, то нужно исполнить обязательства в разумные сроки. По традиции разумный срок исполнения обязательств – 7 дней.

Можно исполнить обязательство досрочно, но для юридических лиц это должно быть прописано в договоре или вытекать из возможности исполнения договоренности.

Обязательства должны быть исполнены в рублях, но могут быть привязаны к другим валютам.

Если есть задолженность, то сначала выплачивается основной долг, а уже потом проценты.

Способы обеспечения исполнения обязательств: неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток и другие способы.

Соглашение о неустойке – только в письменном виде!

Если неустойка предусмотрена законом, то письменно ее фиксировать не надо, но, ее можно увеличить, если это не запрещено законом, с помощью дополнительного соглашения. Суд может уменьшить стоимость неустойки, если посчитает ее несоразмерной обязательству.

В силу залога кредитор имеет права в случае неисполнения должником определенного обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества.

Залогодателем может быть как сам должник, так и третье лицо.

Как общее право заложенное имущество остается у залогодателя.

Заключается договор, что определенный товар является залогом. Залог товаров в обороте дает право залогодателю реализовывать этот товар, главное, чтобы у него всегда были товары для выполнения залогового обязательства.

Если имущество заложено, это еще не значит, что оно не может быть перезаложено, если это не ограничено договором. Если приходится реализовывать залог, то сначала удовлетворяются требования первого залогодержателя, если остаются средства, то и других залогодержателей.

Обязанности лица, хранящего залоговое имущество:

1. принимать меры необходимые для обеспечения сохранности имущества
2. незамедлительно уведомлять при возникновении угрозы утраты или повреждения залогового имущества
3. страховать за счет залогодателей на полную его стоимость имущество.

Если с залогом что-то произошло, как правило, вся ответственность лежит на залогодателе, если иное не прописано в договоре.

Замена залога возможна, если прямого запрета нет в законе или договоре.

Залогодатель имеет право пользоваться своим заложенным имуществом, если оно не находится под замком.

Если размер неисполненного обязательства меньше пяти процентов от стоимости исполненного обязательства или обязательства просрочены менее чем на 3 месяца, то существуют ограничения по реализации залогового имущества.

Имущество, которое может быть реализовано только по решению суда: жилое помещение, предметов залога является имущество, имеющее значительную историческую, культурную или иную ценность для общества, залогодателем является физическое лицо, признанное безвестно отсутствующим, имущество заложено в обеспечение исполнения разных обязательств.

Когда договор залога прекращается: если прекратилось то обязательство, относительно которого был обеспечен залог; в случае гибели заложенной вещи; при грубом нарушении залогодержателем обязанностей по сохранению целостности вещи.

Залог вещей в ломбарде: имущество, предназначенное для личного потребления.

Эти вещи передаются самим ломбардам. В течение короткого срока (после 1 месяц) ломбард может реализовать эту вещь, а человек получит потом только деньги.

Следующий способ – удержание. Можно удерживать имущество должника до исполнения обязательств. Письменный договор в этом случае необязателен.

Другой способ – поручительство. Привлекается третье лицо, которое является поручителем. Договор поручительства заключается в письменной форме. Если нет письменной формы, то договор недействителен. Если договор не исполняется, то должник и поручитель несут солидарную ответственность.

Если поручитель не был уведомлен о погашении обязательства должником исполнил его обязательства, то он имеет право взыскать ущерб с кредитора или самого должника.

Прекращение договора поручительства: прекращение договора должника; кредитор и должник внесли существенное изменение в договор, которое значительно увеличивает обязательства поручителя; должник перевел долг другому лицу без согласия поручителя; кредитор отказывается от обязательств должника или кредитора; договор кончается по срокам, автоматической пролонгации не бывает в этом случае, если даты прекращения в договоре нет, то при неисполнении обязательств должника, если в течение года кредитор не обращается к поручителю, договор поручительства прекращается; если кредитор в течение 2 лет не предъявил никаких требований к должнику со дня заключения договора, то договор поручительства прекращается.

19.11.13 Банковская гарантия и задаток

Поручительство жестко привязано к обязательству, а банковская гарантия существует сама по себе.

Банковская гарантия – кредитное учреждение или страховая организация дает по просьбе другого лица письменное обязательство уплатить кредитору принципала в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежной суммы.

Банковская гарантия в обязательном порядке заключается в письменной форме, при наличии сделки, требующих регистрации или нотариального заверения необходимо регистрация или заверение гарантии.

Банковская гарантия более жесткая по сравнению с поручительством, но используется чаще.

Пределы исполнения обязательств заключается в том, что гарант не ограничивает свои обязательства той суммой, которая фигурирует в гарантии, ему могут насчитать проценты, убытки и т.п.

Прекращение банковской гарантии. Проще всего, чтобы бенефициар отказался от претензий к гаранту, т.е. возврат бенефициаром гарантии гаранту. Второй вариант – письменный отказ от гарантии. Третий вариант – окончание срока гарантии. Четвертый вариант – уплата бенефициару суммы в полном объеме.

Задаток – денежная сумма, выдаваемая одной из сторон в часть суммы в договоре. Обязательна письменная форма.

Если стороны перед выполнением основного обязательства теряют интерес к сделке, то в письменном виде составляется соглашение, и задаток возвращается.

Если договор был заключен, и стороны были намерены выполнять условия, но одна сторона воспрепятствовала тому, чтобы договор исполнялся, то эта сторона, предоставившая задаток, теряет его. Если задаток предоставляла другая сторона – задаток возвращается.

Перемена лиц в обязательствах.

Может быть двух видов – меняется кредитор или меняется должник (перевод долга).

Уступка прав требования (смена кредитора) – договор уступки заключается между ранее действующим кредитором и новым кредитором без согласия должника. Долг не связан с личностью кредитора, например, выплаты по алиментам нельзя перенаправить. Простая письменная форма, но если уступка проводится по договору, требующего нотариальной формы или регистрации, то договор уступки тоже требует нотариальной формы или регистрации.

Перевод долга – если должник хочет перевести свой долг другому должнику, то требуется согласие кредитора. Простая письменная форма, если само обязательство было заключено в простой письменной форме, если обязательство было заключено в нотариальной форме или с регистрацией, то перевод долга тоже требует этих форм.

Ответственность за нарушение обязательств.

Возмещение убытков – мера ответственности, трудно доказуемая.

Неустойки – определенная сумма, которая прописана в законе или договоре. Два вида неустойки: штраф – твердая сумма или пеня – процент от суммы договора. В законе может быть установлена определенная неустойка или интервал объема неустойки, тогда в договоре должна быть прописана граница.

Договором может быть предусмотрено, что в определенных случаях сторона может получить сумму свыше неустойки. Может быть предусмотрен случай, когда сторона получает или неустойку или убытки.

Если должник оплатил неустойку и/или оплатил убытки, это не значит, что обязательства выполнять не надо, у него по-прежнему есть обязательства.

Субсидиарная и солидарная ответственность.

Субсидиарная – кредитор сначала предъявляет обязательство должнику, если должник не исполняет или не исполняет часть, то в этом случае он может предъявить претензию третьему субсидиарному лицу.

Солидарная – кредитор имеет право обратиться к любому лицу, выступающему на стороне должника, с претензиями по погашению обязательства.

Предприниматель всегда несет ответственность, даже если не имеет вины, кроме форс-мажоров.

Суд может снизить ответственность должника, если доказана дополнительная вина контрагента в сложившейся ситуации или если контрагент сам содействовал тому, чтобы обязательства не были исполнены.

Прекращение обязательства. Когда обязательства, возникающие из оговора или закона, прекращаются.

1. Обязательства прекращаются после их исполнения. При исполнении обязательства лучше просить расписку или составлять соглашение.
2. Отступное. Были обязательства по договору, но вместо того, чтобы исполнить какое-то обязательство предоставляется что-то взамен.
3. Новация. Изменяются обязательства обеих сторон по договору
4. Зачет – встречное однородное требование.
5. Обязательство прекращается, если невозможно его исполнение по причинам, не зависящим от сторон.
6. Прекращение смертью гражданина. Речь идет об обязательствах, связанных с личностью должника.
7. Ликвидация юридическая лица.

Общие положения о договоре. Что такое договор.

Договор – соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В соответствии с законодательством РФ провозглашается многообразие договора. Для исполнения этого принципа необходимо отследить ряд составляющих:

1. принуждение к заключению договора не предусматривается, за исключением случаев, прописанных законодательством.
2. лица могут заключить как договор, предусмотренный законодательством, так и не предусмотренный.
3. стороны могут заключать смешанные договоры – договоры, содержащие элементы различных договоров.
4. те условия, которые включаются в договор, определяется сторонами, за исключением, если какие-то условия определяются законом или иными нормативно-правовыми актами.

Существенные условия договора – те условия, без которых договор считается не заключенным. Это прежде всего предмет договора, условия, которые прописаны существенными.

Предварительный договор – договор, в соответствии с которым стороны обязуются в будущем заключить какой-то договор. Для того, чтобы предварительный договор считался договором, в нем должны быть урегулированы те вопросы, которые должны будут урегулированы в будущем договоре. В обязательном порядке в предварительном договоре указывают сроки для заключения основного договора. Если в предварительном договоре отсутствует срок заключения основного договора, то считается, что основной договор должен быть заключен в течение года.

Публичный договор и договор присоединения.

Публичные договоры: предоставление мобильных услуг, продажи, общественный транспорт; определение условия о цене – она должна быть одинаковой для всех.

Договор присоединения: договор с организацией заключается в определенной установленной форме.

Порядок заключения договоров.

Договор считается заключенным, когда достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Наиболее простой способ заключения договора – одна сторона предлагает заключить договор другой стороне, а та соглашается – оферта.

Изменение и расторжение договора.

1. По взаимному согласию.
2. В связи с обстоятельствами, прописанными в договоре, в результате которых договор может быть прекращен или изменен.
3. Судебное изменение или расторжение договора, если доказано существенное изменение обстоятельств: 1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такие изменения не могут произойти; 2) изменение обстоятельства вызвано причинами, которые ни одна из сторон договора не может преодолеть; 3) эти обстоятельства настолько существенно изменились, что если бы стороны продолжали исполнять свои обязательства, то это повлекло бы к такому ущербу, который лишит всех выгод, на которые они были вправе рассчитывать; 4) из обычаев делового оборота не вытекает, что риск этих обстоятельств несет заинтересованная сторона – или существенное нарушение договора.

26.11.13 Право собственности и ряд других личных прав

Право собственности в разных законодательствах понимается по-разному. В англо-саксонском праве есть около 12 видов собственности. У нас это строго определенная триада прав, которая включает в себя права владения, пользования и распоряжения.

Собственник может передать свое имущество в доверительное управление.

Бремя собственности и риск случайной гибели несет собственник как общее правило, но договором или законом может быть установлен иное.

Собственность: частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

Муниципальная собственность принадлежит муниципальным образованиям, государственная – органам государственной власти, частная – физическим и юридическим лицам.

Ограничения на собственность граждан и юридических лиц, а также ограничения на количественное владение могут быть установлены только законом.

Право государственной собственности – имущество РФ и субъектов РФ.

Это имущество делится на две части: первая закреплена за государственными унитарными предприятиями, вторая – средства государственного бюджета.

Вечное право – вся совокупность тех прав на имущество, которыми обладает физическое или юридическое лицо.

Вечные права: право пожизненного владения земельным участком, включая наследование – это не собственность, просто такое право. Право бессрочного пользования земельным участком. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления – эти два права могут принадлежать унитарному предприятию.

Приватизация государственного и муниципального имущества – передача имущества гос. собственности частным и юридическим лицам в соответствии с законом.

Приобретение права собственности.

Приобретение собственности путем заключения договора.

Право собственности на новую вещь. Если собственник что-то изготовил сам для себя, если он это сделал не из имущества другого собственника, иначе эта вещь будет принадлежать собственнику имущества.

Наследование – по завещанию или по закону.

Реорганизация.

Когда у одного юр. лица права переходят другому, это тоже основания для перехода собственности.

Обращение собственности для общедоступного сбора вещей (сбор ягод, улов рыбы и т.д.).

Самовольная постройка. Человек не сможет зарегистрировать право собственности, и постройка может быть снесена в любой момент.

Бесхозные вещи – вещи, собственник которых неизвестен.

Находка – если человек знает, чья эта вещь, то он должен уведомить об этом владельца. Если нашел в транспорте или в каком-то помещении, то должен отдать владельцу помещения, транспорта и т.п. Можно сдать в милицию. В течение шести месяцев эта вещь не является собственностью нашедшего. После эта вещь становится его собственностью. Если она ему не нужна, то эта вещь переходит в собственность муниципального образования.

Безнадзорное животное. Должно быть передано собственнику, полицию или органам муниципального управления. Если в течение 10 месяцев собственник не появляется, то животное переходит в собственность нашедшего.

Клад.

Клад – зарытое в земле или иным образом сокрытое имущество, которое имеет определенную ценность. Если собственник этого имущества не может быть установлен, то имущество делится пополам между собственником участка, где было обнаружено имущество, и нашедшим, если была договоренность о легальных раскопках. Если раскопки производились без предварительной договоренности, то весь клад принадлежит собственнику земельного участка.

Если это имущество представляет определенную ценность для государства, то оно должно возместить половину стоимости нашедшему и собственнику земельного участка. Если не было договоренности, т.е. раскопки проводились нелегально, то вся половина суммы достается собственнику земельного участка.

Приобретаемая данность – человек использует имущество, но не владеет им, сроки на недвижимое имущество – 15 лет, на движимое – 5 лет.

Прекращение права собственности.

По договору. Одно лицо приобретает, а другое лицо прекращает свое право собственности.

Отказ от права собственности. Любое лицо имеет права отказаться от имущества, которое ему принадлежит.

Обращение взыскания на имущество по обязательству. Происходит через суд.

Отчуждение недвижимого имущество в связи с изъятием земельного участка.

Выкуп домашних животных при ненадлежащем уходе за ними и выкуп имущества, находящееся в бесхозном пользовании и имеющее культурную ценность.

Реквизиция и конфискация.

Реквизиция – изъятие имущества с компенсацией. Проводится государственными органами при ЧС, когда это имущество необходимо.

Конфискация – изъятие имущества без компенсации. Это санкция за совершения преступления или иного правонарушения.

Общая собственность.

Имущество может принадлежать одному лицу или нескольким собственникам. Когда имущество принадлежит двум или более собственникам, речь идет об общей собственности. Она может быть двух видов: долевая или совместная.

Долевая собственность – выделены доли каждого из собственников.

Если доли каждого из собственников не определены, то это совместная собственность.

Как общее правило, собственность является долевой.

Совместная собственность используется, когда законом предусмотрено использование совместной собственности.

Долевая собственность: если законом или договором не установлено иное, то доли считаются равными

Если собственники хотят распоряжаться своей собственностью, то лучше заключить соглашение.

Чтобы подарить, продать, сдать в аренду свою долю, е нужно никаких разрешений со стороны других собственников. Но сначала нужно предложить продать свою долю иным лицам, которые так же являются собственниками, кроме публичных торгов.

Совместная собственность. Если иное не предусмотрено соглашением, то собственники совместно владеют, пользуются и распоряжаются этим имуществом. Опасность такой собственности в том, что каждое лицо может заключить сделки по распоряжению этим имуществом, если нет соглашения о совершении определенных сделок только с согласия остальных собственников. Если возникает желание реализовать свою долю, а т.к. доля непонятна, то нужно заключить соглашение или пойти в суд по разделению долей.

Если у одного из собственников имущества возникают долги, то необходимо взыскать ответственность на долю имущества. Для этого могут потребовать раздел долей и обратить взыскание с публичных торгов.

1. Общая собственность супругов.

Если супруги не договорились об ином, то они владеют имуществом на основании совместной собственности.

Режим совместной собственности не распространяется на: имущество супругов, полученное до брака, имущество, полученное в дар или в порядке наследования, вещи индивидуального пользования, кроме драгоценностей и предметов роскоши, исключительные права на результат интеллектуальной деятельности, не считая гонораров.

Собственность крестьянского фермерского хозяйства

Имущество принадлежит на праве совместной собственности: земельный участок, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и иные сооружения, скот, птица и сельскохозяйственная техника и иное имущество, приобретенное на средства хозяйства.

Если один из фермеров желает выйти из фермерского хозяйства, то все имущество будет подлежать определенной оценке суда или соглашением сторон, будет определена доля каждого лица в хозяйстве, и фермер получит денежную компенсацию.

03.12.13 Трудовой договор

Отличие трудового договора от гражданско-правового в том, что в г.-п. договоре урегулировано, что за вознаграждение будет осуществлено какое-то действие. Никаких гарантий, компенсаций и льгот нет, если заключается гражданско-правовой договор. Трудовой договор дает гарантии.

Запрещена дискриминация в сфере труда.

Трудовые отношения – это отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции, подчинении работником правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренным трудовым законодательством и иными нормативными актами.

Когда заключается трудовой договор: по конкурсу, судебное решение о заключении трудового договора, избрание на должность.

Стороны трудового договора: работник (физическое лицо, как правило, лица, достигшие 16-летнего возраста) и работодатель (физическое лицо, которое от имени организации имеет право осуществлять данную функцию).

Основные права и обязанности сторон.

Работник имеет право на:

- 1) заключение, изменение и прекращение трудового договора в порядке, предусмотренном трудовым законодательством,
- 2) рабочее место, соответствующее нормативным требованиям охраны труда,

- 3) предоставление работы, предусмотренное трудовым договором,
- 4) своевременную выплату заработной платы,
- 5) на отдых,
- 6) объединение в профсоюзные организации,
- 7) участие в коллективных переговорах и заключение коллективных договоров.

Работник обязан добросовестно исполнять трудовые обязанности, соблюдать правила внутреннего распорядка, требования по охране труда, бережно относиться к имуществу работодателя.

Работодатель имеет право:

- 1) заключать, изменять и расторгать трудовые договоры,
- 2) вести коллективные переговоры и заключать коллективные договоры,
- 3) привлекать работника к дисциплинарному воздействию,
- 4) требовать от работника выполнения обязанностей и бережного отношения к имуществу,
- 5) вступать в различные организации работодатель.

Работодатель обязан соблюдать трудовое законодательство, предоставить работу работнику, обеспечивать работникам равную оплату за равный труд.

Социальное партнерство в сфере труда - система взаимоотношений между работниками, работодателями, органами государственной власти по вопросам регулирования трудовых отношений.

Формы социального партнерства: коллективные переговоры, заключение коллективных договоров, участие работников в управлении организации, участие представителей работников и работодателей в разрешении трудовых споров.

Коллективные договоры и соглашения.

Коллективный договор – правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в целом в организации и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей.

Коллективный договор – договор, который заключается в пределах трудовой организации.

Вопросы, которые могут быть урегулированы коллективным договором: форма, размеры оплаты труда, льготы для работников.

Договор действует не больше, чем три года.

Существуют соглашения, которые каются не одной, а нескольких организаций.

Соглашений – правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения и устанавливающий общие принципы регулирования связанных с ними экономических отношений, заключенных на федеральном, межрегиональном, региональном, отраслевом и территориальном уровне. В зависимости от уровня бывают разные соглашения. Самые серьезные – федеральные соглашения. Более низкий уровень – межрегиональный, для нескольких субъектов. Далее идет отраслевой уровень, это более рабочий документ. Есть региональные договоры, например для Московского региона. Территориальные договоры еще ниже.

Трудовой договор – соглашение между работником и работодателем, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством, своевременно и в полном размере выплачивать заработную плату, а работник обязуется лично выполнять трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующего у данного работодателя.

Срок трудового договора.

Как общее правило, договор, который заключается бессрочный.

Срок срочного трудового договора не больше 5 лет. Если в трудовом договоре отсутствуют указания, на какой срок он заключен, то договор считается бессрочным.

Если по истечении срока трудового договора работника не увольняют, то договор становится бессрочным.

Срочный договор заключается, если:

- 1) работника берут на время для замены отсутствующего работника,
- 2) на срок до 2 месяцев могут брать на временную работу,
- 3) при работе за границей,
- 4) если организация занимается определенной деятельностью, а ей понадобилось выполнить действия, которые не соответствуют направленности организации,
- 5) стажировка,
- 6) для лиц, взятых на работу по конкурсу.

Есть случаи, когда работодатель имеет право заключить срочный договор только с разрешения работника: работник является пенсионером, лицом, которое обучается на очной форме, лицо работает по совместительству.

Срочный договор всегда заключается с руководителями, заместителями руководителя, бухгалтером, творческими работниками.

Трудовая книжка – основной документ.

Трудовой договор заключается в письменной форме не позднее трех дней после того, как работник приступил к работе, в двух экземплярах. Работник должен быть ознакомлен с приказом о том, что он принят на работу.

Испытание при приеме на работу.

Испытательный срок установлен, если он установлен в трудовом договоре. Если работодатель не прописал его в соглашении, значит, его просто нет. Для обычной категории работников он не может превышать трех месяцев, для руководителей, заместителей руководителей и главного бухгалтера – не более 6 месяцев.

Лица, которым испытательный срок не может быть установлен: беременные женщины и женщины, имеющие детей в возрасте до 1,5 лет, лица впервые поступившие на работу по

специальности после окончания учебного заведения в течение года, несовершеннолетние лица, лица, приглашенные на работу в порядке перевода от другого работодателя.

Прекращение трудового договора.

Основания прекращения трудового договора: соглашение сторон, истечение срока трудового договора, расторжение договора по инициативе работника, расторжение трудового договора по инициативе работодателя.

Основания для расторжения трудового договора по инициативе работодателя: ликвидация предприятия, сокращения численности или штата работников, несоответствие работника занимаемой должности, не прошедшего аттестацию.

Если появился новый собственник, то он может уволить руководителя, замов и главного бухгалтера.

Работодатель может уволить работника за неоднократное нарушение распорядка, если он уже имеет взыскание.

Можно уволить за однократное грубое нарушение правил распорядка (прогул (отсутствие на рабочем месте 4 часа), появление в состоянии алкогольного или наркотического опьянения, совершение по месту работы хищения чужого имущества, разглашение охраняемой законом тайны), совершение работником, выполняющим воспитательную функцию, аморального поступка, принятие необоснованного решения руководителем организации, его замом или бухгалтером, если это решение повлекло к потерям для организации, однократное грубое нарушение руководителем или заместителем трудовых обязанностей и иные основания для прекращения трудовых отношений для руководителя, заместителя и бухгалтера.

При расторжении договора в связи с ликвидацией организации или сокращением численности работнику выплачивается пособие в размере среднемесячного заработка в течение 2 месяцев, если он был поставлен на биржу труда, но не трудоустроен, то ему оплачивается еще один месяц.

Работники могут отказаться от выполнения работы при смене собственника организации, если существенно меняются условия трудового договора, если надо переезжать вслед за работодателем в другую местность.

10.12.13 Семейное право

Основной регулятор семейных отношений – семейный кодекс.

Первая статья семейного кодекса: семья, материнство и детство находятся под опекой государства. Браком является только заключенный брак в органах ЗАГС. Если брак не зарегистрирован, то никаких гарантий защиты прав супругов нет.

Вопросы, которые регулируются семейным кодексом: имущественные отношения супругов, родителей и детей, вопросы заключения брака, признания брака недействительным, расторжения брака, вопросы усыновления, лишения родительских прав.

Семейное законодательство находится в совместном ведении РФ и субъектов РФ. Региональные законодательства могут давать свои нормы только по тем вопросам, по которым можно давать свои нормы в соответствии с общими ФЗ и семейным кодексом.

В случае определенных противоречий между законодательством государства и международными договорами, применяются нормы международного права.

Заключение брака.

Брак должен быть заключен в органах записи актов гражданского состояния. Права и обязанности супругов возникают со дня регистрации брака. Условия вступления в брак: личное присутствие лиц, которые собираются вступить в брак. Как общее правило: месяц со дня подачи заявления. В определенных случаях брак может быть заключен и в день подачи заявления.

Для заключения брака нужно взаимное добровольное согласие мужчины и женщины и достижение брачного возраста. Как общее правило, это 18 лет. При определенных причинах вступление в брак возможно в возрасте 16 лет.

Статья 13 делает определенную отсылку к региональному законодательству: в законодательных актах субъектов РФ может быть предусмотрен более низкий возраст вступления в брак.

Когда брак не допускается: если хотя бы одно из лиц уже состоит в браке. Невозможен брак между усыновителями и усыновленными. Брак не может быть заключен между близкими родственниками (родители и дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, бабушки, дедушки и внуки, лица, которые признаны недееспособными вследствие психического расстройства).

В соответствии с СК РФ возможно медицинское обследование лиц, вступающих в брак. Такое медицинское обследование возможно только с согласия лица, вступающего в брак.

Если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло наличие болезней, в частности ВИЧ, это является основанием для обращения в суд для признания брака недействительным.

Институт прекращения брака.

Смерть одного из супругов или объявление гражданина умершим. Если гражданин, который был объявлен умершим, потом вернется, то брак будет восстановлен при совместном заявлении супругов, если супруг не успел вступить в новый брак.

Брак может быть прекращен, если один из супругов признан недееспособным.

Есть определенные ограничения для мужчины для того, чтобы расторгнуть брак. Он не имеет права расторгнуть брак без согласия жены в период беременности и в течение года после рождения ребенка.

Брак расторгается в органах ЗАГС или через суд.

В ЗАГСе: взаимное согласие супругов и отсутствие общих несовершеннолетних детей. Если отсутствует хотя бы одно из этих оснований, то нужно идти в суд.

Есть определенные возможности расторгнуть брак в одностороннем порядке даже при наличии у супругов несовершеннолетних детей:

1. супруг осужден за совершение преступления с лишением свободы сроком более 3 лет,
2. супруг признан судом недееспособным
3. супруг признан судом безвестно отсутствующим

Если брак расторгается по заявлению одного из супруга, но одновременно с этим нужно решить вопросы о разделе имущества или алиментах, воспитании детей, то все эти вопросы рассматриваются в судебном порядке, несмотря на то, что брак расторгается в органах ЗАГСа.

При уклонении от расторжения брака – тоже через суд.

Если речь идет о том, что один супруг желает расторгнуть брак, а второй нет, то у суда есть возможность применения механизмов для сохранения семьи, но если в течение 3 месяцев брак по-прежнему не является стабильным, то супругов разведут, если есть такое желание.

Если супруги хотят расстаться, но не могут договориться о разделе имущества, воспитании общих детей, то все эти вопросы также решаются судом.

Брак, который расторгается в органах ЗАГСа, прекращается с даты внесения записи в органах ЗАГСа. Нельзя вступить в новый брак, пока на руках нет свидетельства о расторжении брака.

Когда брак может быть признан по решению судебных органов недействительным: Нет добровольности, достижения брачного возраста, наличие обстоятельств, препятствующих заключению нового брака. Брак будет признан недействительным с момента его заключения.

Режим имущественных отношений между супругами.

Все, что нажито до брака – имущество каждого из супругов.

Все имущество, нажитое во время брака – совместная собственность, если иное не предусмотрено брачным договором. Исключение: дарение и другие безвозмездные сделки, предметы домашнего обихода, одежды, за исключением предметов роскоши. Предметы, которыми пользуется ребенок, переходят супругу, с которым живет ребенок. Вклады, перечисляемые на имя ребенка, принадлежат ребенку, это не собственность супруга.

Брачный договор – соглашение лиц, которые вступают в брак, или это соглашение лиц, которые уже состоят в браке, определяющий имущественные права и обязанности супругов.

Брачный договор можно заключить еще до того момента, как брак будет заключен, но он вступит в силу только с момента заключения брака. Для брачного договора не достаточно простой письменной формы, нужно заверение нотариуса. Для внесения изменения в брачный договор заключается дополнительное соглашение, которое нотариально заверяется.

Брачный договор может быть расторгнут, как и любой другой договор. Это происходит по взаимному согласию. Для этого нужно нотариальное удостоверение брачного договора.

Установление происхождения детей.

Если ребенок рожден в браке, то автоматически считается, что муж является отцом ребенка.

Помимо этого, если брак был расторгнут, или брак был признан недействительным, или отец ребенка умер, если с этого момента прошло не более 300 дней, то мужчину можно прописать отцом ребенка. Если брак не был зарегистрирован, то необходимо совместное заявление отца и матери ребенка или заявление отца. Если с этим не согласны органы опеки и попечительства, то нужны дополнительные документы.

При отсутствии зарегистрированного брака, совместного заявления, а женщина настаивает на отцовстве определенного мужчины, то этот факт устанавливается в судебном порядке.

Если лица состоят в браке и дали свое согласие для применения методов искусственного оплодотворения, то этого достаточно, чтобы записать ребенка на себя. Ситуация другая при имплантации другой женщины. В этом случае необходимо согласие этой женщины.

Права и обязанности родителей на воспитание детей.

Равные права и обязанности любого из родителей на воспитание детей.

Родители обязаны заниматься тем, чтобы дети получили общее образование. В СК РФ жестко прописано, что родители не могут применять определенные методы воспитания, которые наносят физические и психологические травмы ребенку. В этом случае органы опеки и попечительства могут применить определенные меры.

Права и обязанности бабушек и дедушек. Они имеют право на общение с внуками и на защиту прав внуков.

Лишение родительских прав.

В каких случаях возможно лишение родительских прав:

1. уклонение от выполнения родительских обязанностей (уклонение от уплаты алиментов),
2. отказ без уважительных причин взять ребенка из родильного дома,
3. жестокое обращение с детьми,
4. совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей или против жизни и здоровья супруга.

Лишение родительских прав – это крайняя мера. Если просто есть сомнения в том, что данные родители хорошо исполняют свои обязанности, то в качестве промежуточных мер используют ограничение родительских прав. Если в течение этого срока ограничения, родители исправляются, то ребенка им возвращают, иначе их лишают родительских прав.

Восстановление в родительских правах.

При условии, что ребенок не был никем усыновлен, или при отмене усыновления, если родители изменили свой образ жизни, то они могут обратиться в судебные органы и с согласия органов опеки восстановиться в родительских правах.

Алиментные обязательства.

При отсутствии соглашения вопрос об алиментах можно решить через суд.

- 1 ребенок – не менее $\frac{1}{4}$ дохода родителей.
- 2 ребенка – $\frac{1}{3}$ дохода.
- 3 ребенка и более – $\frac{1}{2}$ заработка и иного дохода.

Если у родителей нерегулярный заработок, то в этом случае суд может отказаться от этого процентного соотношения и установить твердую денежную сумму.

Оплата иных алиментных обязательств – твердая денежная сумма.

Если ребенок серьезно заболел, то через суд можно потребовать дополнительные алиментные средства.

Право бывшего супруга на алименты после расторжения брака: бывшая жена в период беременности и в течение трех лет после рождения ребенка; также на это имеет право супруг, осуществляющий уход за ребенком-инвалидом, если это инвалид I группы в течение всей жизни, если не I-ой группы, то до 18-лет; нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет после длительного брака.