



Е. В. Магницкая, Е. Н. Евстигнеев

# Правоведение

4-е издание,  
дополненное и переработанное

Рекомендовано Учебно-методическим объединением в области  
товароведения и экспертизы товаров в качестве учебного пособия  
для студентов высших учебных заведений, обучающихся  
по специальностям 351100 «Товароведение и экспертиза товаров»  
и 271200 «Технология продуктов общественного питания»



Москва · Санкт-Петербург · Нижний Новгород · Воронеж  
Ростов-на-Дону · Екатеринбург · Самара · Новосибирск  
Киев · Харьков · Минск

2008

ББК 67.62я7  
УДК 340 (075)  
М12

**Магницкая Е. В., Евстигнеев Е. Н.**

М12 Правоведение: Учебное пособие. 4-е издание, дополненное и переработанное. — СПб.: Питер, 2008. — 576 с.: ил. — (Серия «Учебное пособие»).

ISBN 978-5-388-00100-9

Учебное пособие составлено на базе новейшего налогового, трудового, административного, земельного законодательства. В нем учтены изменения в гражданском законодательстве, а также в нормах уголовного права, касающихся преступлений в сфере экономической деятельности. Предназначено для студентов высших учебных заведений, изучающих курс «Правоведение».

Издание может быть полезно слушателям системы послевузовского образования, обучающимся по экономическим специальностям, аудиторам, бухгалтерам и другим специалистам, проходящим аттестацию на право осуществления соответствующей деятельности, практическим работникам экономической, финансовой, кадровой служб предприятий и организаций, всем интересующимся российским правом.

Допущено Министерством образования Российской Федерации в качестве учебного пособия для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальностям 351100 «Товароведение и экспертиза товаров (по областям применения)», 271200 «Технология продуктов общественного питания».

ББК 67.62я7  
УДК 340 (075)

Все права защищены. Никакая часть данной книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме без письменного разрешения владельцев авторских прав.

# Оглавление

Введение .....	11
----------------	----

## Раздел I

### ОСНОВЫ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Глава 1. Государство и право (общие положения).....	15
1.1. Происхождение и сущность государства и права .....	15
1.2. Сущность российского государства на современном этапе его развития .....	17
1.3. Законность и правопорядок. Основные направления построения правового государства.....	21
Глава 2. Российское право .....	24
2.1. Система права и принципы ее построения.....	24
2.2. Основные правовые категории и понятия.....	24

## РАЗДЕЛ II

### ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Глава 1. Основные положения .....	30
1.1. Предмет и источники гражданского права. Принципы регулирувания гражданско-правовых отношений .....	30
1.2. Гражданские права и обязанности. Реализация и защита гражданских прав .....	34
Глава 2. Субъекты гражданского права.....	40
2.1. Граждане как субъекты гражданского права .....	40
2.2. Граждане как субъекты предпринимательской деятельности ...	44
2.3. Понятие и виды юридических лиц.....	47
2.4. Организационно-правовые формы коммерческих юридических лиц .....	50
2.5. Организационно-правовые формы некоммерческих юридических лиц .....	68
2.6. Образование и прекращение юридических лиц .....	76
2.7. Россия, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования как участники отношений, регулируемых гражданским правом.....	81

Глава 3.	Объекты гражданских прав .....	83
3.1.	Вещи и их классификация.....	83
3.2.	Другие объекты гражданских прав.....	86
Глава 4.	Гражданско-правовые сделки .....	88
4.1.	Понятие, виды и форма гражданско-правовых сделок .....	88
4.2.	Условия действительности сделок. Виды недействительных сделок и правовые последствия признания сделок недействительными .....	91
Глава 5.	Исковая давность .....	94
5.1.	Понятие, сроки исковой давности и порядок их исчисления ...	94
5.2.	Приостановление, перерыв и восстановление сроков исковой давности.....	97
Глава 6.	Право собственности.....	99
6.1.	Понятие и содержание права собственности.....	99
6.2.	Формы собственности в Российской Федерации .....	102
6.3.	Право хозяйственного ведения и оперативного управления имуществом .....	107
6.4.	Основания приобретения права собственности .....	110
6.5.	Основания прекращения права собственности .....	115
6.6.	Защита права собственности .....	118
Глава 7.	Общие положения об обязательствах и договорах .....	121
7.1.	Понятие, виды гражданско-правовых обязательств и основания их возникновения.....	121
7.2.	Понятие и виды гражданско-правовых договоров .....	125
7.3.	Порядок заключения договоров.....	129
7.4.	Исполнение обязательств (договоров).....	131
7.5.	Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств.....	137
7.6.	Основания прекращения обязательств.....	141
Глава 8.	Договор купли-продажи .....	143
8.1.	Общая характеристика договора купли-продажи.....	143
8.2.	Договор розничной купли-продажи .....	146
8.3.	Договор поставки товаров .....	154
8.4.	Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд.....	159
8.5.	Договор контрактации сельскохозяйственной продукции ....	162
8.6.	Договор энергоснабжения .....	164
8.7.	Договор продажи недвижимости.....	167
8.8.	Договор продажи предприятия .....	169

Глава 9. Договор аренды .....	171
9.1. Общие положения об аренде .....	171
9.2. Договор проката .....	175
9.3. Договор аренды транспортных средств .....	176
9.4. Договор аренды зданий и сооружений .....	178
9.5. Договор аренды предприятия .....	179
9.6. Договор финансовой аренды (лизинг) .....	180
Глава 10. Договор подряда .....	183
10.1. Общие положения о подряде .....	183
10.2. Договор бытового подряда .....	188
10.3. Договор строительного подряда .....	190
10.4. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ .....	192
10.5. Подрядные работы для государственных или муниципальных нужд .....	194
Глава 11. Договор перевозки грузов .....	196
11.1. Общие положения. Виды перевозок .....	196
11.2. Понятие и содержание договора перевозки грузов .....	197
11.3. Ответственность по договору перевозки грузов .....	201
Глава 12. Договор доверительного управления имуществом .....	204
12.1. Понятие, форма и содержание договора доверительного управления имуществом .....	204
12.2. Права и обязанности сторон договора и порядок их осуществления .....	206
Глава 13. Общая характеристика порядка рассмотрения экономических споров .....	208
13.1. Система и компетенция арбитражных судов .....	208
13.2. Порядок предъявления и рассмотрения исков в арбитражных судах .....	210
Глава 14. Правовые основы отношений интеллектуальной собственности ..	213
14.1. Понятие и объекты интеллектуальной собственности .....	213
14.2. Исключительное право на объекты интеллектуальной собственности и порядок его реализации .....	215
14.3. Авторское право .....	218
14.4. Патентное право .....	220
14.5. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий .....	223
14.6. Защита прав на объекты интеллектуальной собственности и ответственность за их нарушение .....	226

### Раздел III ФИНАНСОВОЕ ПРАВО

Глава 1.	Финансовое право как отрасль российского права.....	231
	1.1. Категории финансового права. Финансовые правоотношения.....	231
	1.2. Финансовая система Российской Федерации и ее правовые институты.....	235
	1.3. Государственные органы, осуществляющие финансовую деятельность.....	238
	1.4. Государственные внебюджетные фонды.....	242
Глава 2.	Правовые основы финансового контроля.....	246
	2.1. Понятие, виды и субъекты государственного финансового контроля.....	246
	2.2. Формы и методы финансового контроля.....	249
	2.3. Правовые основы аудиторской деятельности.....	251
Глава 3.	Бюджетное право Российской Федерации.....	256
	3.1. Бюджет и бюджетное право. Бюджетный процесс.....	256
	3.2. Взаимодействие норм бюджетного и налогового права.....	262
	3.3. Ответственность за нарушение бюджетного законодательства.....	264
Глава 4.	Правовое регулирование финансовой деятельности юридических лиц.....	268
	4.1. Понятие финансов юридических лиц и их правовой режим.....	268
	4.2. Нормативное регулирование бухгалтерского учета и отчетности.....	269
	4.3. Взаимодействие бухгалтерского учета и налогообложения.....	272
Глава 5.	Налоговое право и налоговое производство.....	275
	5.1. Понятие налогового права. Налоговое правоотношение и его субъекты.....	275
	5.2. Система налогового законодательства и принципы налогообложения. Взаимосвязи налогового права.....	278
	5.3. Понятие налогового производства. Порядок исчисления и уплаты налога.....	281
Глава 6.	Налоги Российской Федерации.....	286
	6.1. Перечень налогов, взимаемых на территории РФ.....	286
	6.2. Общие сведения о налогах.....	287
Глава 7.	Налоговый контроль и ответственность за нарушение налогового законодательства.....	293
	7.1 Понятие налогового контроля. Его формы.....	293
	7.2. Ответственность за нарушение налогового законодательства. Составы налоговых правонарушений.....	295

7.3. Виды ответственности за нарушение законодательства о налогах и сборах.....	297
7.4. Защита прав налогоплательщиков.....	301
Глава 8. Правовые основы страхования.....	305
8.1. Понятие страхования. Законодательство в сфере страховой деятельности .....	305
8.2. Страховые правоотношения.....	307
8.3. Договор страхования и его условия .....	310
8.4. Страхование, сострахование, перестрахование.....	312
Глава 9. Правовое регулирование банковской деятельности.....	315
9.1. Понятие банковского кредита .....	315
9.2. Банковская система России. Правовой статус Центрального банка РФ.....	316
9.3. Регулирование Банком России деятельности кредитных организаций .....	321
9.4. Ответственность за нарушение банковского и налогового законодательства. Банкротство кредитных организаций .....	323
Глава 10. Правовое регулирование лизинговой деятельности .....	329
10.1. Понятие финансовой аренды (лизинга). Виды лизинга .....	329
10.2. Правовые основы лизинга в России .....	331
10.3. Права и обязанности субъектов лизинга. Государственная поддержка лизинговой деятельности .....	335
Глава 11. Правовые основы денежного обращения и расчетов .....	340
11.1. Правовые основы денежной системы и налично-денежного оборота .....	340
11.2. Порядок ведения кассовых операций .....	342
11.3. Расчетные правоотношения и банковский счет .....	347
11.4. Права и обязанности сторон по договору банковского счета .....	350
11.5. Порядок списания денежных средств со счета. Расторжение договора банковского счета .....	351
11.6. Формы безналичных расчетов.....	353
11.7. Обмен электронными документами при безналичных расчетах .....	358
Глава 12. Правовое регулирование рынка ценных бумаг .....	360
12.1. Понятие государственного кредита. Виды ценных бумаг.....	360
12.2. Правовое регулирование эмиссии и обращения ценных бумаг.....	363
12.3. Федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг.....	365
12.4. Ответственность участников рынка ценных бумаг .....	367

Глава 13. Правовые основы валютного регулирования .....	370
13.1. Общие положения. Законодательство в области валютного регулирования .....	370
13.2. Структура валютных правоотношений .....	372
13.3. Валютное регулирование.....	374
13.4. Репатриация валют и обязательная продажа части валютной выручки .....	376
13.5. Валютный контроль в Российской Федерации .....	378

## **Раздел IV ТРУДОВОЕ ПРАВО**

Глава 1. Предмет и источники трудового права .....	382
1.1. Предмет трудового права .....	382
1.2. Принципы правового регулирования трудовых и непосредственно связанных с ними отношений .....	387
1.3. Источники трудового права .....	393
Глава 2. Социальное партнерство в сфере труда .....	399
2.1. Понятие, стороны и система социального партнерства.....	399
2.2. Формы социального партнерства .....	401
2.3. Органы социального партнерства .....	402
Глава 3. Трудовой договор.....	406
3.1. Понятие и значение трудового договора .....	406
3.2. Содержание трудового договора .....	411
3.3. Правовые гарантии при заключении трудового договора ....	414
3.4. Порядок заключения трудового договора .....	417
3.5. Изменение трудового договора .....	422
3.6. Общие основания прекращения трудового договора .....	427
3.7. Расторжение трудового договора по инициативе работника .....	434
3.8. Порядок расторжения трудового договора по инициативе работодателя .....	436
3.9. Основания расторжения трудового договора по инициативе работодателя .....	438
3.10. Прекращение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон .....	455
3.11. Оформление прекращения трудового договора .....	458
3.12. Порядок обжалования увольнений.....	459
Глава 4. Рабочее время и время отдыха .....	461
4.1. Понятие рабочего времени и его основные нормы.....	461
4.2. Виды рабочего времени.....	462



4.3.	Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени .....	465
4.4.	Работа в ночное время .....	467
4.5.	Режим рабочего времени .....	468
4.6.	Учет рабочего времени .....	471
4.7.	Понятие времени отдыха и его виды .....	472
4.8.	Ежегодные отпуска .....	476
Глава 5.	Заработная плата .....	480
5.1.	Понятие заработной платы и методы ее правового регулирования .....	480
5.2.	Порядок установления заработной платы.....	482
5.3.	Организация оплаты труда рабочих, служащих, специалистов, руководителей .....	484
5.4.	Системы заработной платы .....	487
5.5.	Оплата труда при отклонениях от нормальных условий работы .....	488
5.6.	Порядок выплаты заработной платы и правовые последствия его нарушения .....	491
5.7.	Охрана заработной платы .....	492
5.8.	Гарантийные и компенсационные выплаты .....	494
Глава 6.	Дисциплина труда .....	498
6.1.	Понятие дисциплины труда и общая характеристика ее правового регулирования .....	498
6.2.	Основные обязанности работников и работодателей .....	499
6.3.	Меры поощрения за добросовестный труд .....	503
6.4.	Дисциплинарная ответственность работников .....	505
Глава 7.	Материальная ответственность сторон трудового договора .....	510
7.1.	Материальная ответственность работодателя за ущерб, причиненный работнику.....	510
7.2.	Понятие материальной ответственности работников за ущерб, причиненный работодателю, и условия ее наступления .....	512
7.3.	Виды материальной ответственности работников .....	516
7.4.	Порядок привлечения работников к материальной ответственности и возмещения причиненного ущерба .....	522
Глава 8.	Охрана труда .....	525
8.1.	Понятие охраны труда. Основные направления государственной политики в области охраны труда .....	525
8.2.	Права и обязанности работников в области охраны труда ...	527
8.3.	Обязанности работодателя по охране труда работников .....	529

8.4.	Государственный надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде и правил охраны труда .....	533
8.5.	Контроль профсоюзов и иные формы контроля за соблюдением законодательства о труде и правил охраны труда .....	535
8.6.	Ответственность за нарушение законодательства о труде и правил охраны труда .....	537
Глава 9.	Порядок рассмотрения трудовых споров .....	543
9.1.	Понятие, причины возникновения и классификация трудовых споров .....	543
9.2.	Рассмотрение индивидуальных трудовых споров .....	545
9.3.	Разрешение коллективных трудовых споров .....	547

## Раздел V

### **АДМИНИСТРАТИВНАЯ И УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ПРАВОНАРУШЕНИЯ В СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА И ИНОЙ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

Глава 1.	Административная ответственность .....	551
1.1.	Понятие административного правонарушения и административной ответственности. Виды административного наказания .....	551
1.2.	Административная ответственность за отдельные виды правонарушений в сфере предпринимательской деятельности .....	555
1.3.	Административная ответственность в области финансов, налогов, рынка ценных бумаг .....	559
Глава 2.	Уголовная ответственность .....	563
2.1.	Понятие преступления и наказания по уголовному праву .....	563
2.2.	Уголовная ответственность за отдельные виды преступлений в сфере экономики .....	566

# Введение

---

Настоящее учебное пособие предназначено для правовой подготовки студентов высших учебных заведений, готовящих специалистов экономического профиля. Им могут пользоваться студенты и учащиеся и других учебных заведений, изучающие курс «Правоведение».

Учебное пособие может быть полезно слушателям системы послевузовского образования, обучающимся по экономическим специальностям, аудиторам, бухгалтерам и другим специалистам, проходящим аттестацию на право осуществления соответствующей деятельности, практическим работникам экономической, финансовой, кадровой служб предприятий и организаций, всем интересующимся российским правом.

Четвертое издание подготовлено на базе нового законодательства. В нем учтены изменения в гражданском, финансовом, трудовом законодательстве, а также в нормах административного и уголовного права, касающиеся ответственности за административные правонарушения и преступления в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, а также отношений, регулируемых трудовым правом.

В связи с введением в действие с 1 января 2008 г. ч. IV Гражданского кодекса РФ (закон от 18.12.2006 № 230-ФЗ) в учебное пособие включен раздел, посвященный правовым основам отношений интеллектуальной собственности.

Структура издания максимально отражает профессиональные интересы и потребности будущих экономистов и соответствует образовательным стандартам по дисциплине «Правоведение». Поэтому основное внимание авторы уделили трем важнейшим отраслям российского права: гражданскому, финансовому и трудовому.

Гражданское право, регулирующее товарно-денежные имущественные отношения, пронизывает всю деятельность хозяйствующих субъектов — организаций (юридических лиц), граждан-предпринимателей. Гражданским правом регулируется вся их хозяйственная деятельность, все многочисленные договорные отношения, участниками которых они являются.

Финансовое право посредством финансовых институтов — бюджета, кредита, налогов, страхования, финансового контроля и т. д. — регулирует

отношения, возникающие в сфере финансовой деятельности государства. Их участниками являются все юридические лица, индивидуальные предприниматели, большинство граждан России.

Знание трудового права необходимо специалистам как будущим руководителям предприятий, организаций, учреждений и их структурных подразделений, которым в процессе руководства трудовыми коллективами придется постоянно применять нормы трудового права и обеспечивать защиту трудовых прав работников.

С учетом нововведений в законодательстве об административной ответственности и изменений в уголовном законодательстве включены небольшие разделы, посвященные правонарушениям в сфере экономической деятельности и административной и уголовной ответственности за них.

Прежде чем приступить к изучению отдельных отраслей права, необходимо получить общее представление о том, что такое государство и право, каковы их основные признаки, какова система права России, познакомиться с основными правовыми категориями и понятиями. Поэтому первый раздел учебного пособия посвящен краткому изложению основ государства и права.

Учебное пособие построено на базе анализа огромного нормативного материала — Конституции России, федеральных законов, указов Президента РФ, постановлений Правительства РФ, актов федеральных органов исполнительной власти.

Указанные нормативные акты подлежат обязательному официальному опубликованию:

- законы РФ, указы Президента РФ и постановления Правительства РФ — в «Собрании законодательства Российской Федерации» и в «Российской газете»;
- акты федеральных органов исполнительной власти — в «Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти» и в «Российской газете».

Поскольку российское законодательство, к сожалению, нестабильно и постоянно меняется, было решено не давать ссылки на все источники, в которых опубликованы многочисленные изменения и дополнения, внесенные в действующие нормативные акты. Поэтому в учебном пособии указывается название документа, дата его принятия и номер, дата последних изменений и дополнений (редакция документа)<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> Законы РФ и другие нормативные документы даны по состоянию на 1 января 2008 г. При этом использована онлайн-версия справочной правовой системы Консультант-Плюс.

Авторы надеются, что настоящее издание позволит студентам, всем заинтересованным лицам понять важнейшие аспекты рассматриваемых отраслей права. Они также отдают себе отчет в том, что пособие не лишено недостатков. Поэтому любая конструктивная критика будет воспринята с благодарностью и учтена в дальнейшей работе.

**Раздел I**  
**ОСНОВЫ ТЕОРИИ**  
**ГОСУДАРСТВА И ПРАВА**

---

# Глава 1

## Государство и право (общие положения)

---

### 1.1. Происхождение и сущность государства и права

Для того чтобы уяснить сущность государства и права, необходимо в общих чертах проследить процесс их возникновения.

Государство и право существовали не всегда — их появлению предшествовал первобытно-общинный строй, который характеризовался следующими признаками:

- объединение людей осуществлялось по принципу родства, основной ячейкой был род, родовая община;
- экономическую основу составляла общественная собственность на орудия и предметы труда, не было частной собственности и ее следствия — эксплуатации человека человеком;
- управление делами общества осуществляли все члены рода, то есть имело место общественное самоуправление, отсутствовали группы людей, занятых исключительно управленческими функциями;
- не было мер принуждения, присущих государству; порядок обеспечивался мерами общественного воздействия;
- поведение людей регламентировалось обычаями и традициями, складывавшимися веками, соблюдение которых было естественным;
- общество было единым, не расколотым на группы с противоположными интересами; отношения людей характеризовались взаимопомощью, взаимным уважением, авторитетом старейшин рода.

К разложению первобытно-общинного строя и образованию государства привело развитие производительных сил. Основные вехи этого процесса: общественное разделение труда и появление вследствие этого прибавочного продукта, который лег в основу частной собственности; раскол общества на группы с противоположными интересами и появление классов.

Ф. Энгельс в работе «Происхождение семьи, частной собственности и государства» выделяет три крупных разделения труда: отделение скотоводства от земледелия; отделение ремесла от земледелия; появление

купцов, обусловленное объективной необходимостью в обмене между производителями.

Общественное разделение труда привело к тому, что люди стали производить больше, чем им требовалось для обеспечения собственного существования. Появился прибавочный продукт, который стал присваиваться отдельными членами общества и лег в основу частной собственности. Следствием этих процессов явился раскол общества на классы. Общество перестало быть однородным, возникли непримиримые противоречия.

Первобытное общество не было приспособлено к существованию групп людей с антагонистическими противоречиями. Богатым, превратившимся в экономически господствующий класс, нужна была сила для поддержания своего господства. Такой силой и явилось государство.

Государство характеризуется следующими признаками:

- наличием публичной политической власти, то есть государственного аппарата, в который входят органы власти, управления, судебная система и т. д.;
- объединением населения по территориальному признаку (наличие границ, в пределах которых функционирует политическая власть и действует государственный суверенитет);
- наличием налогов с населения и государственных займов, большая часть которых идет на содержание публичной власти;
- наличием права.

Право — спутник государства. Его основная функция — регулирование общественных отношений. **Право** представляет собой совокупность правил поведения (норм), установленных государством, выражающих волю господствующего класса (в государстве, в котором власть принадлежит народу, — волю народа), носящих общеобязательный характер и обеспечиваемых принудительной силой государства.

Таким образом, право выступает в качестве регулятора общественных отношений, регулятора поведения людей и их коллективов в различных сферах жизни. Однако правовому регулированию подвергаются не все общественные отношения, а только те, которые необходимо упорядочить в интересах граждан, общества, государства и которые поддаются правовому регулированию, то есть могут быть представлены в виде обязательных правил поведения. Последние сформулированы государством в виде юридических прав и обязанностей. Не все общественные отношения поддаются правовому регулированию, поэтому право не может регулировать, например, отношения, основанные на дружбе, товариществе, любви, уважении и других чувствах людей.



Поведение людей в обществе регулируется не только правовыми, но и иными социальными нормами (морали, нравственности, обычаями, традициями и др.). Специфика правовых норм, отличающая их от норм неправовых, заключается в следующем. Правовые нормы — это правила поведения, установленные государством, исходящие от государства. Значит, речь идет о государственном регулировании поведения людей в различных сферах жизни. Эти нормы создаются публичной политической властью — органами законодательной, исполнительной власти и другими властными структурами, наделенными соответствующими полномочиями.

Коль скоро правовые нормы устанавливаются государством, в них выражается государственная воля. В обществе, где имеется господствующий класс (рабовладельческое, феодальное, буржуазное, социалистическое государство на этапе диктатуры пролетариата), правовые нормы выражают его волю. В государстве, в котором власть принадлежит народу (в соответствии со ст. 3 Конституции Российской Федерации таковым является Россия), правовые нормы выражают волю народа. Однако это осуществимо лишь при условии, если законодательные органы в своей законотворческой деятельности действительно руководствуются волей избравшего их населения.

Правовые нормы обязательны для исполнения всеми гражданами, должностными лицами, организациями, государственными органами независимо ни от каких обстоятельств (от места государственного органа в системе органов государства, от должностного положения человека, его заслуг и т. д.). Причем общеобязательность норм права отличается от обязательности неправовых норм. Безусловно, соблюдение норм морали, нравственности, правил человеческого общежития обязательно, однако их несоблюдение, в отличие от нарушения правовых норм, не может вызвать государственно-правовых последствий.

Соблюдение правовых норм обеспечивается принудительной силой государства. Если правовые предписания не выполняются добровольно, применяется государственно-правовое принуждение, осуществляемое соответствующими структурами публичной политической власти (судебными органами, органами исполнительной власти и др.).

## 1.2. Сущность российского государства на современном этапе его развития

Основным законом российского государства является **Конституция Российской Федерации**, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Она имеет высшую юридическую силу, прямое действие, и все иные правовые акты не должны противоречить ей.

В ст. 1 Конституции сформулирована сущность нашего государства на современном этапе: «Российская Федерация — Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления».

Федеративное устройство закреплено в гл. 3 Конституции. В состав России входят субъекты РФ — республики, края, области, города Москва и Санкт-Петербург, автономная область и автономные округа. Республики имеют свою конституцию и законодательство. Остальные субъекты РФ имеют свои уставы и законодательство (ст. 5 Конституции). При этом по предметам ведения РФ и совместного ведения РФ и субъектов РФ правовые акты субъектов РФ должны соответствовать федеральным законам.

Демократическое государство характеризуется народовластием. Принадлежность власти народу закреплена в ст. 3 Конституции. В ней сказано, что носителем суверенитета и единственным источником власти в России является ее многонациональный народ, который осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и местного самоуправления.

В России действует *принцип разделения властей* (ст. 10 Конституции). Государственная власть осуществляется тремя ветвями — законодательной, исполнительной и судебной, которые самостоятельны и в своей деятельности должны подчиняться Конституции и российским законам.

**Законодательная власть** представлена Федеральным Собранием РФ, являющимся постоянно действующим представительным и законодательным органом РФ, состоящим из двух палат — Совета Федерации и Государственной Думы (ст. 94–95 Конституции РФ).

*Совет Федерации* формируется в соответствии со ст. 95 Конституции и Федеральным законом «О порядке формирования Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации» от 5 августа 2000 г. № 113-ФЗ (ред. от 21.07.2007). В него входят по два представителя от каждого субъекта РФ. Членом Совета Федерации может быть гражданин РФ не моложе 30 лет, проживающий не менее 10 лет в совокупности на территории субъекта РФ, органом государственной власти которого осуществляется его избрание (назначение) членом Совета Федерации, обладающий правом избирать и быть избранным в органы государственной власти.

*Государственная Дума* в соответствии со ст. 96–97 Конституции и Федеральным законом «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» от 18 мая 2005 г. № 51-ФЗ (ред. от 21.07.2007) избирается сроком на 4 года. Депутатами могут быть граждане, достигшие 21 года и имеющие право участвовать

в выборах. Они работают профессионально на постоянной основе и не могут заниматься другой оплачиваемой деятельностью (кроме преподавательской, научной и творческой).

Государственная Дума в количестве 450 депутатов избирается гражданами России на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Участие в выборах свободное и добровольное.

Правовой статус члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы определяется Федеральным законом «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» от 8 мая 1994 г. № 3-ФЗ (ред. от 12.04.2007).

Главой государства, гарантом Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина является **Президент России**. Он определяет основные направления внутренней и внешней политики государства. Его правовой статус установлен гл. 4 Конституции (ст. 80–93).

Президент РФ избирается в соответствии с Федеральным законом «О выборах Президента Российской Федерации» от 10 января 2003 г. № 19-ФЗ сроком на 4 года. Им может быть гражданин России не моложе 35 лет, постоянно проживающий в России не менее 10 лет.

**Исполнительная власть** осуществляется Правительством России, являющимся высшим коллегиальным исполнительным органом. Его правовой статус определен гл. 6 Конституции и Федеральным конституционным законом «О Правительстве Российской Федерации» от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ (ред. от 02.03.2007). В систему федеральных органов исполнительной власти в соответствии с Указом Президента РФ «Вопросы структуры федеральных органов исполнительной власти» от 24 сентября 2007 г. № 1274 (ред. от 11.10.2007) входят федеральные министерства, федеральные службы, федеральные агентства, государственные комитеты.

*Федеральные министерства* осуществляют функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной сфере деятельности.

*Федеральные службы* выполняют функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности. Они не вправе осуществлять нормативно-правовое регулирование, кроме случаев, установленных указами Президента России.

*Федеральные агентства* осуществляют в установленной сфере деятельности функции оказания государственных услуг, управления государственным имуществом и правоприменительные функции, за исключением функций по контролю и надзору.

**Судебная власть** в соответствии с гл. 7 Конституции представлена:

- Конституционным Судом РФ;
- Верховным Судом РФ;
- Высшим Арбитражным Судом РФ;
- судами общей юрисдикции и арбитражными судами, функционирующими на местах.

*Система органов государственной власти субъектов РФ* устанавливается ими самостоятельно в соответствии с основами конституционного строя в России (ст. 77 Конституции) и принципами организации органов государственной власти, определенными Федеральным законом «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» от 6 октября 1999 г. № 184-ФЗ (ред. от 21.07.2007).

Наряду с государственными структурами в России функционирует *система органов местного самоуправления*. Принципы их организации и деятельности регламентируются Федеральным законом «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ (ред. от 08.11.2007).

В ст. 7 Конституции **Россия объявлена социальным государством**, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. В ней предусмотрено, что в России охраняется труд и здоровье людей, устанавливается гарантированный минимальный размер оплаты труда, обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан, развивается система социальных служб, устанавливаются государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты.

В Конституции закреплены **основные права и свободы человека и гражданина** — право на жизнь, свободу и личную неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, жилище и его неприкосновенность, свободное перемещение, свободу слова, занятие предпринимательской и иной экономической деятельностью, свободу творчества, образование, охрану здоровья и медицинскую помощь, социальное страхование и обеспечение, судебную защиту и др. (гл. 2). Эти конституционные права должны обеспечиваться с помощью государственно-правового механизма.

Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральными законами только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, прав и закон-

ных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (ст. 55 Конституции).

Конституционными обязанностями граждан России являются: уплата законно установленных налогов и сборов; сохранение природы и окружающей среды, бережное отношение к природным богатствам; защита Отечества (ст. 57–59 Конституции).

### 1.3. Законность и правопорядок. Основные направления построения правового государства

Подлинно демократическим можно считать только государство, в котором обеспечены законность и правопорядок. Поэтому одним из путей формирования подлинной демократии является построение в России правового государства.

Положение о том, что Российское государство является правовым, закрепленное в ст. 1 Конституции, пока носит декларативный характер, поскольку правовым можно назвать только государство, где царствует закон, где обеспечены законность, правопорядок, надежно защищены права граждан.

**Законность** — это требование строгого и неуклонного соблюдения правовых норм, адресованное всем гражданам, должностным лицам, государственным органам, предприятиям и организациям.

**Правопорядок** обеспечивается путем реализации правовых норм. Он представляет собой систему общественных отношений, складывающихся на основе осуществления требований законности. Если люди соотнобразовывают свое поведение с требованиями правовых норм, правопорядок обеспечен. О состоянии правопорядка можно говорить применительно к России, субъекту РФ, иному территориальному образованию (городу, району, селу), трудовому, учебному коллективу и т. д.

В настоящее время состояние законности и правопорядка в нашей стране неудовлетворительное. В то же время без порядка во всех сферах жизни невозможно позитивное развитие общества, в том числе и экономическое.

**Основными направлениями** построения России как правового государства являются следующие.

1. *Совершенствование российского законодательства*, являющегося базой, фундаментом, на котором строится законность и правопорядок. Должны быть законодательно урегулированы важнейшие

общественные отношения, что обеспечит единство правоприменительной практики во всех сферах.

В настоящее время в этом направлении делается многое. Приняты и действуют ориентированные на рыночную экономику Гражданский кодекс РФ (ч. I–IV), Трудовой и Земельный кодексы, Арбитражный процессуальный кодекс, Кодекс об административных правонарушениях и др. Принято множество важных федеральных законов, в том числе «О защите прав потребителей», «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», новые транспортные уставы и кодексы и др.

2. *Повышение общей и правовой культуры граждан России.* Состояние законности напрямую зависит от общей культуры людей и уровня нравственности. Падение культуры, нравственности, низкий уровень правовой культуры, бездуховность определенной части российского общества, характерные для периода «реформирования» России, входят в число главных причин роста правонарушений и преступности, неуважительного и пренебрежительного отношения к закону, законным правам и интересам граждан и организаций.

Состояние законности и правопорядка определяется и уровнем правовой культуры, которая предполагает знание и уважение законов, уважительное отношение к законным правам других лиц, умение правильно применять закон. Правовая подготовка, которая введена сейчас во всех учебных заведениях, начиная с общеобразовательной школы, как раз и направлена на повышение общей и правовой культуры молодежи, от которой зависит будущее России.

3. *Охрана и защита законных прав и интересов граждан России.* Важнейшая функция любого государства, а тем более демократического, — защита своих граждан. На современном этапе мы не можем сказать, что граждане России защищены государством. И это при том, что в ст. 2 Конституции записано: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства».

Охранять и защищать права граждан призваны не только государственные органы (в частности правоохранительные), но и любые

организации и должностные лица, в функции которых входит реализация прав человека. Так, права потребителя товаров и услуг должны обеспечиваться, охраняться и защищаться изготовителями товаров, продавцами, исполнителями работ и услуг; права на охрану здоровья — работниками сферы здравоохранения; права на образование — работниками образовательных учреждений и т. д.

4. *Обеспечение неотвратимости ответственности за правонарушения.* Ничто так не разлагает людей, как безнаказанность, создающая ощущение вседозволенности. Важно не то, чтобы за каждое нарушение следовало строгое наказание, а то, чтобы ни одно правонарушение не оставалось без адекватной реакции со стороны соответствующих органов и должностных лиц. Активная роль при этом принадлежит не только правоохранительным органам, но и всей системе контролирующих органов, а также руководителям организаций, учебных заведений, государственных органов, которые отвечают за правопорядок в руководимых ими коллективах и на подведомственной им территории.
5. *Совершенствование работы правоохранительных органов.* От их работы в значительной мере зависит состояние законности и правопорядка в стране. Требуется улучшение подготовки и укомплектование этих органов высококвалифицированными, честными, порядочными, неподкупными людьми; создание надлежащей материально-технической базы, обеспечивающей нормальное функционирование этих органов; обеспечение защищенности работников правоохранительных органов и создание для них достойных материальных и бытовых условий жизни.

# Глава 2

## Российское право

---

### 2.1. Система права и принципы ее построения

Российское право в целом представляет собой единую систему правовых норм, объединенных единой экономической и политической основой государства, многими общими принципами регулирования общественных отношений. Однако, поскольку право регулирует самые разные общественные отношения, его единство не исключает деления на определенные подразделения, которые называются **отраслями права**. Система Российского права складывается из отраслей права.

Деление права на отрасли осуществляется прежде всего по предмету правового регулирования. Каждая отрасль регулирует определенный комплекс однородных общественных отношений (имеет свой предмет регулирования). В **систему права России** входят: государственное право, административное право, гражданское право, трудовое право, земельное право, финансовое право, семейное право, право социального обеспечения, уголовное право, уголовно-исполнительное право, гражданское процессуальное право, уголовно-процессуальное право.

Основанием для разграничения норм права по отраслям является также метод правового регулирования, то есть приемы, средства, способы, которые использует государство для регулирования определенных общественных отношений. Так, гражданско-правовым отношениям присущ метод равноправия участников, административно-правовым — метод власти и подчинения, то есть метод властных предписаний, и т. д.

Внутри отрасли выделяются **правовые институты**. Правовой институт — совокупность однородных правовых норм в пределах отрасли (институт права собственности в гражданском праве, институт трудового договора в трудовом праве и т. д.).

### 2.2. Основные правовые категории и понятия

Основными правовыми категориями и понятиями являются следующие.

**Норма права** — это установленное государством и охраняемое его принудительной силой правило поведения. Роль норм права в жизни



общества состоит в том, чтобы путем установления соответствующих правил направлять поведение людей, обеспечивая тем самым закрепление и развитие общественных отношений, отвечающих интересам граждан, общества, государства.

Существует несколько разновидностей правовых норм — разрешающие, управомочивающие, обязывающие, запрещающие.

*Разрешающие нормы* допускают определенное поведение субъектов, например разрешают гражданам заниматься предпринимательской деятельностью, гражданам и юридическим лицам — заключать договоры, работодателям — применять дисциплинарные взыскания к нарушителям трудовой дисциплины и т. д.

*Управомочивающие* — это нормы, наделяющие субъектов правом на совершение определенных юридически значимых действий, например управомочивающие налоговые органы контролировать соблюдение налогового законодательства, управомочивающие руководителя организации выступать от ее имени при заключении договоров и т. д.

*Обязывающие нормы* — устанавливают обязанность субъектов совершать определенные юридически значимые действия, например обязывающие участников договора оформить его в соответствии с требованиями закона, обязывающие работника в процессе труда соблюдать дисциплину и т. д.

*Запрещающие нормы* обязывают субъектов не совершать запрещенные законом действия. Так, нормы административного и уголовного права предусматривают запрещенные законом деяния, которые квалифицируются как правонарушения и преступления и влекут применение правовых санкций. Запрещающие нормы содержатся также в гражданском, трудовом и других отраслях права.

**Нормативные акты (источники права)** — это различные формы, в которых выражается государственная воля при установлении норм права.

Нормативные акты подразделяются на законы (акты высшей юридической силы, правом принятия которых обладают только законодательные органы России и субъектов РФ) и подзаконные акты, издаваемые иными органами и должностными лицами в пределах их компетенции в соответствии с законодательством. К подзаконным актам относятся указы Президента России, постановления Правительства России, акты органов исполнительной власти и др. Подзаконность нормативных актов означает, что они должны соответствовать законам как актам высшей юридической силы, не противоречить им.

Основным законом государства является Конституция РФ, которой должно соответствовать все законодательство России.

Законы подразделяются на конституционные и текущие.

*Конституционные законы* устанавливают основы общественного и государственного строя, организации и деятельности государственных органов, общественных организаций, правового положения граждан. На них основывается текущее законодательство. Федеральными конституционными законами являются законы о Конституционном Суде РФ, об Арбитражном Суде РФ, о Правительстве РФ и др.

*Текущие законы* принимаются по конкретным вопросам на основе и в развитие конституционных законов. Таковыми являются законы о выборах депутатов Государственной Думы, акционерных обществах, защите прав потребителей и многие другие.

Все нормативные акты действуют *во времени*.

Закон РФ считается принятым со дня подписания его Президентом. Он *вступает в силу* (начинает действовать) либо с даты, указанной в нем самом, либо по истечении 10 дней после официального опубликования (неопубликованные законы не действуют).

Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ подлежат обязательному опубликованию по истечении 10 дней после подписания соответственно Президентом или Председателем правительства. Они *вступают в силу* по истечении 7 дней после первого официального опубликования или с даты, указанной в самом нормативном акте.

Нормативные акты федеральных органов исполнительной власти проходят регистрацию в Федеральной регистрационной службе Министерства юстиции РФ, подлежат обязательному опубликованию в течение 10 дней после регистрации и *вступают в силу* по истечении 10 дней после опубликования или с даты, указанной в них.

Действуют нормативные акты:

- либо до истечения срока, указанного в самом нормативном акте;
- либо до отмены в установленном законом порядке;
- либо до замены другим аналогичным нормативным актом, принятым в установленном законом порядке.

Действие нормативных актов *в пространстве* предполагает территориальные пределы их действия. Оно зависит:

- от территориальных границ компетенции органа, издающего нормативный акт (Правительство РФ может издавать акты, действующие на территории всей России; Правительство Санкт-Петербурга — акты, действующие в пределах границ города);
- от воли издающего нормативный акт органа (Правительство РФ может издать постановление, действие которого распространяется на определенную территорию — край, область, город и т. д.).

*По кругу лиц* нормативные акты подразделяются на:

- акты общего действия, распространяющиеся на всех лиц, находящихся на той территории, на которой действуют акты (Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ и многие другие);
- акты, распространяющие свое действие на определенный круг лиц (военнослужащих, работников определенных профессий, должностей и т. д.).

**Правовые отношения (правоотношения)** — это общественные отношения, урегулированные правом, связывающие их участников взаимными юридическими правами и обязанностями. В большинстве правоотношений каждый участник имеет и права, и обязанности, причем праву одного из них корреспондирует обязанность другого.

В правоотношении участвуют не менее двух субъектов, которыми могут быть граждане, юридические лица (организации), государство и др. Правоотношение всегда возникает по поводу определенного объекта (вещи, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности и др.). Содержанием правоотношения является совокупность юридических прав и обязанностей его участников.

**Юридическое право** — это мера возможного поведения субъекта (гражданина, организации, государства и др.) в отношениях, регулируемых правом. Юридические права реализуются свободно и добровольно. Однако они всегда должны осуществляться в рамках действующего законодательства, с соблюдением норм морали, нравственности. При реализации юридических прав нельзя нарушать законные права и интересы других лиц.

**Юридическая обязанность** — это мера должного поведения субъекта в отношениях, регулируемых правом. Она характеризуется обязательностью выполнения и возможностью применения правовых санкций в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения.

**Юридические факты** — это обстоятельства (действия или события), влекущие возникновение, изменение или прекращение юридических прав и обязанностей. Действия характеризуются волевым характером, совершаются по воле субъектов — граждан, организаций, должностных лиц, государства. Таковыми являются договоры, сделки, административные акты, судебные решения.

Юридическими фактами могут быть и неправомерные (незаконные) действия. Например, причинение вреда другому лицу (неправомерное действие) порождает юридическую обязанность его возмещения. Юридическим фактом может быть и бездействие, то есть невыполнение обязанности, которую субъект должен был выполнить.

**События** — это обстоятельства, происходящие независимо от воли людей. При этом юридическими фактами являются только те события, которые вызывают правовые последствия. Например, смерть человека влечет прекращение всех правоотношений, участником которых он был, порождает право наследников по закону или завещанию на имущество умершего. Юридическим фактом является стихийное бедствие (событие), если субъект приобретает право на страховое возмещение за вред, причиненный его жизни, здоровью, имуществу.

**Раздел II**  
**ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО**

---

# Глава 1

## Основные положения

---

### 1.1. Предмет и источники гражданского права. Принципы регулирования гражданско-правовых отношений

Гражданское право занимает одно из ведущих мест в системе права России, поскольку его нормами регулируется вся хозяйственная деятельность, все договорные отношения предприятий и организаций, а также граждан-предпринимателей. В современных условиях роль данной отрасли права возрастает; она является основным регулятором рыночного хозяйственного механизма.

Начинать изучение гражданского права, как и любой отрасли права, следует с предмета. Определить предмет отрасли — значит уяснить, какие общественные отношения регулируются ею.

Круг отношений, регулируемых гражданским правом, предусмотрен в ст. 2 Гражданского кодекса РФ (ГК). Из анализа этой статьи вытекает, что гражданское право регулирует следующие группы общественных отношений.

1. *Имущественные отношения, основанные на товарно-денежной форме.* Это отношения, возникающие по поводу определенных имущественных объектов, материальных благ — вещей, услуг, товаров и другого имущества. Поэтому все договорные товарно-денежные отношения (купля-продажа, поставка, перевозка, аренда, хранение и т. д.) регулируются гражданским правом. При этом оно распространяется только на отношения по поводу имущественных объектов, которые не изъяты из оборота государства. Отношения по поводу объектов, изъятых из оборота государства (такowymi являются леса, воды, недра), регулируются специальным законодательством (лесным, водным, законодательством о недрах).

В ст. 36 Конституции РФ закреплено право частной собственности на землю. Поскольку гражданским законодательством предусмотрена частная собственность граждан и юридических лиц, земля

может находиться в собственности как граждан, так и негосударственных юридических лиц. Таким образом, земля изъята из числа объектов, составляющих исключительную собственность государства, и может находиться в обороте, быть объектом гражданских прав. Этому посвящена гл. 17 — «Право собственности и другие вещные права на землю». Однако механизм реализации этих прав не был выработан до принятия нового Земельного кодекса РФ.

В соответствии с Земельным кодексом<sup>1</sup> при регулировании земельных отношений применяется принцип разграничения действия норм гражданского законодательства и норм земельного законодательства (ст. 1). Значит, земельные отношения составляют предмет регулирования как земельного, так и гражданского права.

Земельное законодательство регулирует отношения по использованию и охране земель в РФ как основы жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории.

Имущественные отношения по владению, пользованию и распоряжению земельными участками, а также по совершению сделок с ними регулируются гражданским законодательством. При этом гражданское право регулирует только земельные отношения, складывающиеся по поводу земель, не изъятых из оборота государства. Отношения, касающиеся земель, составляющих исключительную собственность государства и изъятых из оборота, перечень которых дан в п. 4 ст. 27 ЗК, регулируются земельным правом.

2. *Личные неимущественные отношения, связанные с имущественными.* Они могут возникать по поводу объектов интеллектуальной собственности (права авторства, права на изобретение и т. д.). Личные неимущественные права на указанные объекты при определенных условиях могут порождать имущественные последствия (например, право на авторское вознаграждение).
3. *Личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.* Так, нормы гражданского права защищают такие нематериальные блага, как достоинство личности, честь и доброе имя, деловая репутация и др., предусмотренные в ст. 150 ГК РФ.

**Источниками гражданского права** являются нормативные акты, в которых содержатся нормы этой отрасли права.

Основным источником гражданского, как и других отраслей права, является Конституция РФ, в которой закреплены такие важнейшие

<sup>1</sup> См.: Земельный кодекс Российской Федерации от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ (ред. от 24.07.2007).

положения, как равенство прав и свобод человека, право частной собственности и его защита, право на занятие предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельностью и др.

Специальными источниками гражданского права является Гражданский кодекс РФ и отдельные законодательные акты. В настоящее время приняты и введены в действие четыре части Кодекса. Часть I регулирует общие положения гражданского права, часть II посвящена отдельным видам гражданско-правовых договоров и обязательств, часть III регламентирует наследственное право и международное частное право, часть IV — права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

В систему источников гражданского права входит множество различных законодательных актов по конкретным вопросам — законов, указов Президента, постановлений Правительства РФ и др. Важнейшими законами, регулирующими хозяйственную деятельность, являются законы «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О защите прав потребителей», транспортные уставы и кодексы и др.

Принципы, то есть основополагающие идеи, заложенные в гражданском законодательстве, на которых основывается регулирование гражданско-правовых отношений, сформулированы в ст. 1 ГК РФ.

**Равенство участников гражданско-правовых отношений.** Гражданско-правовые отношения строятся на принципе равенства участников. Граждане, юридические лица и другие субъекты выступают как равноправные участники отношений, отсутствует подчинение одного из них другому, недопустимо установление привилегий или, наоборот, ограничений в правах кого-либо из участников; недопустимо использование юридическими лицами своего доминирующего положения на рынке товаров или услуг и т. д. Равноправие участников является необходимым условием нормального функционирования хозяйственного механизма в условиях рыночной экономики.

**Неприкосновенность собственности.** Принцип неприкосновенности собственности, закрепленный гражданским законодательством, чрезвычайно важен, поскольку имущественные отношения основываются именно на ней; ее неприкосновенность обеспечивает стабильность хозяйственных отношений, участниками которых являются граждане, юридические лица, государство. Данный принцип соответствует требованиям ст. 35 Конституции РФ, предусматривающей охрану собственности законом и недопустимость лишения собственности иначе как по решению суда. При этом принудительное отчуждение имущества для



государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения.

**Свобода договора.** Большинство хозяйственных отношений строится на договорных началах. Принцип свободы договора означает, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Свобода предполагает: принятие решения о заключении договора; выбор вида договора в соответствии с законодательством (при этом гражданское законодательство допускает заключение и таких договоров, которые прямо не предусмотрены законом, но не противоречат ему); выбор партнера по договору. Свободны стороны и в определении содержания договора, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия договора предписано законодательством. Понуждение к заключению договора допускается только в случаях, предусмотренных законом.

**Недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела.** Этот принцип предполагает свободу ведения частных дел (естественно, в рамках закона) и недопустимость произвольного вмешательства в них. Что касается контроля со стороны государства за законностью ведения частных дел, выполнением субъектами своих юридических обязанностей, то он в рамках закона и компетенции соответствующих органов необходим, должен осуществляться и не может квалифицироваться как произвольное вмешательство в частные дела. Более того, в условиях сложной криминогенной обстановки в стране требуется усиление государственного контроля за ведением частных дел.

**Беспрепятственное осуществление гражданских прав.** Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав предполагает создание в обществе реальных возможностей для реализации гражданами, юридическими лицами и другими субъектами гражданских прав. Имеется в виду, в частности, четкая организация работы органов, осуществляющих государственную регистрацию предпринимательской деятельности граждан и юридических лиц, государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, выдачу лицензий на право занятия определенной деятельностью, безусловное выполнение законодательства о защите прав потребителей и т. д. Одной из гарантий реализации этого принципа является установление правовой ответственности (вплоть до уголовной) за нарушения, связанные с воспрепятствованием осуществлению гражданских прав. Так, ст. 169 Уголовного кодекса РФ (УК) устанавливает уголовную ответственность должностных лиц за препятствование законной предпринимательской деятельности граждан и организаций. Законом о защите прав потребителей предусмотрены штрафные санкции для изготовителей товаров

и продавцов, не удовлетворивших добровольно в установленные сроки законного требования потребителей, и т. д.

**Восстановление нарушенных прав.** Принцип обеспечения восстановления нарушенных прав присущ именно гражданско-правовой защите и заключается в восстановлении нарушенных имущественных или личных неимущественных прав субъектов, возмещении убытков, вызванных нарушением прав, а в случаях, предусмотренных законом, — в компенсации морального ущерба.

Основным способом защиты нарушенных прав является судебная защита, право на которую закреплено в ст. 46 Конституции РФ.

## 1.2. Гражданские права и обязанности. Реализация и защита гражданских прав

Гражданские права и обязанности необходимо отличать от конституционных прав и обязанностей граждан России, закрепленных в основном законе государства — Конституции РФ (ст. 20–59). Они регламентируются нормами гражданского права и охватывают ту сферу общественных отношений, которые регулируются гражданским правом.

**Гражданские права** — это мера возможного поведения субъектов (граждан, организаций и др.) в отношениях, регулируемых гражданским правом. **Гражданские обязанности** — это мера должного поведения субъектов в отношениях, регулируемых гражданским правом.

Основания возникновения гражданских прав и обязанностей предусмотрены ст. 8 ГК. Таковыми являются: договоры, иные сделки, акты государственных органов, судебные решения, создание объектов интеллектуальной собственности, неправомерные действия (причинение вреда другому лицу, неосновательное обогащение и др.), события и др.

Чаще всего гражданские права и обязанности возникают из договоров (соглашений). Любой договор связывает его участников взаимными юридическими правами и обязанностями. Так, из договора купли-продажи вытекает право покупателя получить вещь в собственность и соответствующая ему обязанность продавца передать ее покупателю. Одновременно у покупателя возникает обязанность оплатить покупку, которой соответствует право продавца потребовать от него оплаты; по договору займа у заемщика возникает юридическая обязанность возвратить долг, а у займодавца — юридическое право потребовать его возврата и т. д.

Односторонняя сделка (активное волевое действие одного лица, направленное на достижение определенного правового результата) также всегда направлена на установление, изменение или прекращение граж-

данских прав и обязанностей. Например, на основании завещания (односторонней сделки) наследник после смерти наследодателя приобретает право собственности на унаследованное имущество. Одновременно у него могут возникать и юридические обязанности, например рассчитаться с кредиторами по долгам наследодателя.

Гражданские права и обязанности могут создавать административные акты государственных органов. Так, государственная регистрация гражданина в качестве предпринимателя порождает весь комплекс закрепленных законом прав и обязанностей предпринимателя (право на занятие предпринимательской деятельностью, заключение договоров, установление цен на свою продукцию, работы, услуги и др., обязанность платить налоги, отвечать за качество своей продукции, работ, услуг и т. д.).

Судебные решения, как правило, также влекут за собой возникновение гражданских прав и обязанностей. Так, решение о выселении гражданина с занимаемой жилплощади обязывает его освободить помещение; решение суда о взыскании с должника соответствующих сумм обязывает его уплатить долг и т. д.

Создание объекта интеллектуальной собственности (произведения науки, искусства, изобретения и др.) — основание возникновения авторского права, а при определенных условиях — и права на вознаграждение, например если заключен договор об издании произведения, внедрении изобретения.

Юридические права и обязанности могут вытекать из неправомерных (незаконных) действий, например из причинения вреда другому лицу или неосновательного обогащения. В этих случаях причинитель вреда или неосновательно обогатившийся приобретает юридическую обязанность возместить вред или вернуть объект неосновательного обогащения, например суммы неуплаченных налогов, а потерпевший — право требовать исполнения этой обязанности.

Гражданские права и обязанности могут возникать и из событий. Они характеризуются тем, что, в отличие от действий, их наступление не зависит от воли людей и организаций. Событиями являются природные явления, например стихийные бедствия, смерть человека, истечение срока и другие обстоятельства, наступающие независимо от воли и сознания людей. Однако юридические права и обязанности порождают не все события, а только те, которые являются юридическими фактами, то есть влекут за собой правовые последствия. Так, со смертью человека прекращаются все правовые отношения, в которых он состоял; одновременно юридические права и обязанности возникают у наследников умершего; стихийное бедствие, в результате которого было

уничтожено имущество, может породить право собственника на страховое возмещение, если имущество было застраховано, и обязанность страховщика выплатить страховую сумму.

Гражданские права отличаются от гражданских обязанностей тем, что они осуществляются свободно и добровольно, по усмотрению субъектов, которым они принадлежат. Никто не может быть принужден к осуществлению своих прав. Гражданские обязанности носят обязательный характер — они должны надлежащим образом исполняться независимо от воли и желания субъекта.

В отдельных случаях, предусмотренных законом, определенное поведение одновременно является и правом, и обязанностью субъекта, и неисполнение прав может вызвать неблагоприятные правовые последствия. Например, казенные предприятия и учреждения, за которыми имущество закреплено на праве оперативного управления, не только вправе, но и обязаны использовать его. Если имущество не используется, собственник вправе изъять его и распорядиться им по своему усмотрению (ст. 296 ГК). Однако подобные нормы являются исключением из общего правила о добровольности осуществления прав.

Поскольку безграничных юридических прав не бывает, осуществление гражданских прав основывается на определенных принципах и имеет определенные пределы (ст. 10 ГК).

Прежде всего осуществление гражданских прав возможно лишь в рамках действующего законодательства. Так, реализация права на предпринимательскую деятельность требует государственной регистрации; незарегистрированная предпринимательская деятельность не допускается и может повлечь за собой применение правовых санкций вплоть до уголовной ответственности; полученные доходы изымаются по решению суда. Деятельность не должна быть запрещена законом; при необходимости нужно получить лицензию для ее осуществления.

При осуществлении гражданских прав недопустимо нарушение законных прав и интересов других лиц. Это чрезвычайно важный принцип, который в наши дни зачастую нарушается. Нельзя, например, занимаясь предпринимательской деятельностью (допустим, ремонтом обуви), нарушать тишину в доме и покой проживающих в нем людей; занимаясь торговой деятельностью — нарушать права покупателей (реализовывать недоброкачественный товар, лишать покупателя права на свободный выбор товара и т. д.).

Недопустимо злоупотребление гражданскими правами, например использование их в целях ограничения конкуренции, сохранения монопольного положения на товарных рынках.

Наконец, при осуществлении гражданских прав необходимо соблюдать нормы морали, нравственности, этики.

**Защита гражданских прав** осуществляется главным образом судами (общей юрисдикции, арбитражными, третейскими). Право на судебную защиту закреплено в Конституции РФ. Обращение в суд обеспечивает квалифицированную защиту нарушенных прав, поэтому является оптимальным способом защиты.

В соответствии со ст. 12 ГК защита гражданских прав предполагает: признание права; восстановление нарушенного права; возложение на нарушителя обязанности исполнить неисполненное обязательство; возмещение убытков, причиненных нарушением права; взыскание с нарушителя штрафных санкций, если это предусмотрено законом или договором; возмещение морального вреда в случаях, предусмотренных законом. Имеются и другие способы защиты гражданских прав.

Поскольку защите подлежат только действительные права, принадлежащие субъекту, истец во всех случаях должен представить доказательства права, за защитой которого он обращается.

Гражданско-правовая защита во всех случаях предполагает восстановление нарушенного права (права собственности, права пользования имуществом, права на получение услуги и т. д.). Если право было нарушено неисполнением договора или иного обязательства, потерпевший вправе требовать исполнения того, что не было исполнено добровольно (передачи вещи, поставки товара, возврата долга и т. д.).

Во всех случаях защита предполагает право на возмещение убытков, причиненных потерпевшему. В гражданском праве существует два вида убытков: фактические убытки и недополученные доходы (упущенная выгода). Под фактическими убытками (потерями) понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права; утрата или повреждение имущества. Недополученные доходы (упущенная выгода) — это доходы, которые потерпевший получил бы, если бы его право не было нарушено (ст. 15 ГК).

Штрафные санкции устанавливаются в виде неустойки и ее разновидностей — штрафа, пени. Неустойка — это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (ст. 330 ГК). Она обычно исчисляется в процентном отношении к сумме неисполненного. Разновидностями неустойки являются штраф и пеня. Штраф — это твердая денежная сумма, подлежащая уплате, установленная законом или договором, пеня — возрастающая неустойка, обычно применяемая в случае просрочки исполнения обязательства.

Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные гражданину посягательством на принадлежащие ему нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни и т. д.), нарушением его личных неимущественных либо имущественных прав (ст. 151 ГК и Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда»).

Законом допускается и самозащита (ст. 14 ГК), то есть защита прав собственными силами без обращения в суд. Однако она будет правомерной, если не будет сопровождаться нарушением закона (не допускается применение физического насилия, угроз и совершение иных неправомерных действий в отношении виновного), если она соразмерна нарушению и не выходит за пределы действий, необходимых для пресечения нарушения.

Особые правила установлены для защиты нематериальных благ — чести, достоинства и деловой репутации гражданина, а также деловой репутации юридического лица. Они закреплены в ст. 150–152<sup>1</sup> ГК. Потерпевший в этих случаях вправе в судебном порядке требовать опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший их не докажет, что они соответствуют действительности. Таким образом, бремя доказывания соответствия сведений действительности лежит на распространившем их. Потерпевший не обязан доказывать ложность порочащих его сведений. По требованию заинтересованных лиц, например членов семьи, допускается защита чести и достоинства гражданина и после его смерти.

Если сведения были распространены в средствах массовой информации, в случае удовлетворения иска они должны быть опровергнуты в них. Если потерпевший пожелает, ему должно быть предоставлено право опубликовать свой ответ в тех же средствах массовой информации.

Если порочащие сведения содержались в документе, исходящем от организации, он подлежит замене или отзыву. С учетом конкретной ситуации при удовлетворении иска суд может установить и иной порядок опровержения, например обязать виновного публично опровергнуть распространенные сведения, принести публичное извинение пострадавшему и т. д.

Кроме того, потерпевший имеет право на возмещение убытков и морального ущерба, причиненного посягательством на его честь, достоинство, деловую репутацию. Убытки могут наступить во многих случаях, например при распространении сведений, порочащих деловую репутацию фирмы, вследствие чего она теряет клиентов либо лишается пред-

полагаемых контрактов. Посягательство на честь, достоинство, доброе имя, деловую репутацию гражданина практически всегда сопряжено с причинением ему серьезного морального ущерба.

Статья 152<sup>1</sup> ГК, введенная Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 231, предусматривает охрану изображения гражданина. Обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина (фотографии, видеозаписи, произведения изобразительного искусства) допускаются только с его согласия, а после его смерти — с согласия детей и пережившего супруга, а при их отсутствии — с согласия родителей. Согласия не требуется в случаях, перечисленных в этой же статье.

Гражданские права и обязанности чаще всего реализуются в правоотношениях.

**Гражданско-правовые отношения** — это общественные отношения, урегулированные нормами гражданского права. Правоотношения — это основной способ реализации права. Чаще всего граждане и организации осуществляют предоставленные им права путем вступления в правовые связи, отношения, в большинстве случаев — договорные.

Гражданско-правовое отношение состоит из трех элементов.

1. *Субъекты правоотношения*, то есть его участники. Ими могут быть граждане (физические лица), организации (юридические лица), Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования. Правоотношения складываются в рамках указанных трех групп субъектов.
2. *Объект правоотношения* — это то, по поводу чего правоотношение возникло. Безобъектных правоотношений не бывает. Круг объектов очень широк. В соответствии со ст. 128 ГК к ним относятся вещи, деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность), нематериальные блага.
3. *Содержание правоотношения*, то есть совокупность прав и обязанностей субъектов. В большинстве договорных отношений обе стороны несут взаимные права и обязанности (продавец и покупатель, перевозчик и грузоотправитель, заказчик и подрядчик и др.). При этом праву одной стороны корреспондирует соответствующая обязанность другой. В некоторых правоотношениях, возникающих из причинения вреда, неосновательного обогащения, а также в некоторых договорах (займа, безвозмездного пользования имуществом) одна сторона имеет только права, а другая — только обязанности.

## Глава 2

# Субъекты гражданского права

---

Субъектами гражданского права являются лица, которые могут самостоятельно, от своего имени участвовать в отношениях, регулируемых гражданским правом (заключать договоры, совершать сделки, нести ответственность, выступать в суде и т. д.).

Субъектами гражданского права являются: граждане (физические лица), организации (юридические лица), Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования.

### 2.1. Граждане как субъекты гражданского права

Граждане (физические лица) являются участниками разнообразных гражданско-правовых отношений. В своей повседневной жизни они заключают различные договоры (купли-продажи, перевозки, подряда и многие другие), совершают иные сделки, пользуются и распоряжаются своим имуществом, создают произведения науки, литературы и искусства и т. д. Однако не каждый гражданин является субъектом гражданского права. Для того чтобы самостоятельно участвовать в гражданско-правовых отношениях, гражданин должен обладать правоспособностью и дееспособностью.

**Правоспособность** — это способность гражданина иметь гражданские права и нести обязанности (ст. 17 ГК). Она сопровождает человека в течение всей его жизни (возникает с момента рождения и прекращается со смертью). Она не зависит от возраста, состояния здоровья и других обстоятельств. При этом все граждане обладают одинаковой правоспособностью.

Примерное содержание правоспособности граждан дано в ст. 18 ГК. Граждане могут иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать его; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью, создавать юридические лица; совершать любые не противоречащие закону сделки, участвовать в обязательствах, иметь авторские права на произведения науки, литературы и искусства; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.



Таким образом, перечень прав, закрепленных в ст. 18 ГК, не является исчерпывающим. Гражданин может иметь и иные права, не противоречащие закону.

Юридические права не бывают безграничными. Поэтому и пределы правоспособности граждан ограничены законом. Так, в собственности граждан не могут находиться объекты, изъятые из гражданского оборота (некоторые категории земель, недра, водные объекты); на приобретение некоторых объектов (например, оружия, определенных лекарственных препаратов и др.) требуется специальное разрешение. Не всякое юридическое лицо может быть создано гражданином. Гражданин, не имеющий правового статуса предпринимателя, не может быть участником хозяйственного товарищества, а также приобрести в собственность предприятие и т. д.

Правоспособность является предпосылкой самостоятельного участия гражданина в гражданских правоотношениях, но ее недостаточно, чтобы признать его субъектом гражданского права. Чтобы быть таким, он должен обладать дееспособностью.

**Дееспособность** — это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК).

Возникновение дееспособности закон связывает с достижением гражданином определенного возраста, когда он приобретает способность понимать значение своих действий, руководить ими, принимать правильные решения, отвечать за свои поступки.

Полная дееспособность граждан наступает по достижении совершеннолетия. Но если в соответствии с законом гражданину разрешено вступить в брак до достижения 18 лет, с этого момента он приобретает дееспособность в полном объеме. Однако частичной дееспособностью обладают и несовершеннолетние. Это значит, что некоторые юридически значимые действия они могут совершать самостоятельно.

Закон разграничивает дееспособность *малолетних* в возрасте от 6 до 14 лет (ст. 28 ГК) и дееспособность *несовершеннолетних* в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 26 ГК). Дети до 6 лет признаны полностью недееспособными, то есть никаких юридически значимых действий самостоятельно они совершать не могут. В их интересах выступают родители или законные представители. Возрастная граница в 14 лет обусловлена тем, что с этого возраста подростки могут работать, получать заработную плату или стипендию, в установленном законом порядке заниматься предпринимательской деятельностью, то есть иметь собственные доходы, что не может не влиять на права в сфере имущественных и иных гражданско-правовых отношений.

Сделки в интересах малолетних по общему правилу совершают их родители или законные представители. Самостоятельно они могут совершать:

- мелкие бытовые сделки. Мелкими бытовыми признаются сделки на небольшую сумму (сумма в законе не определена), соответствующие возрасту и интересам малолетнего;
- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации (например, получать подарки, если объектом дарения не является недвижимость, сделки с которой требуют государственной регистрации);
- сделки по распоряжению средствами, полученными от родителей или законных представителей либо с согласия последних от третьих лиц для определенной цели или для свободного распоряжения.

Последнее правомочие малолетних, к сожалению, не имеет правового механизма реализации и вызывает ряд вопросов. Неясно, например, как оно согласуется с правом малолетнего совершать самостоятельно лишь мелкие бытовые сделки, поскольку размер полученных малолетним средств, которыми он может распоряжаться, законом не ограничен. Кроме того, непонятно, какие доказательства происхождения средств и их назначения должен представить малолетний, если он решит, например, сделать покупку на значительную сумму; как в этой ситуации должен поступить продавец? Вводя такую норму, законодателю следовало определить механизм ее реализации.

По обязательствам малолетнего, а также за вред, причиненный им, ответственность несут родители либо законные представители (п. 3 ст. 28 ГК).

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки с письменного согласия родителей или законных представителей. Самостоятельно они могут:

- распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;
- осуществлять свои авторские права;
- вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- совершать мелкие бытовые сделки;
- с 16 лет быть членами кооператива.

При реализации прав несовершеннолетних также возникает ряд неясных вопросов. Как должно быть оформлено письменное согласие родителей или законных представителей и кто должен удостоверить их подпись? Как несовершеннолетний, желающий распорядиться своим

заработком или стипендией, может доказать источник своих средств? Ответов на эти вопросы законодательство не дает.

Нечеткость законодательства приводит к тому, что указанные нормы не работают. Это одна из причин того, что несовершеннолетним, а иногда и малолетним либо продают любой товар, независимо от его стоимости и соответствия их возрасту и интересам (табачные изделия, пиво, иногда и алкогольные напитки и др.), либо отказывают в продаже товара или заключении других договоров, возможно, без достаточных законных оснований.

Закон допускает возможность лишения несовершеннолетнего в судебном порядке права самостоятельно распоряжаться своими доходами при наличии достаточных оснований (например, нерациональном расходовании средств, пристрастии к алкоголю или наркотикам и в иных случаях).

Несовершеннолетние самостоятельно несут имущественную ответственность по совершенным ими сделкам. За причиненный вред они также отвечают самостоятельно. Однако, если у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточного для возмещения вреда, он должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями или законными представителями, если они не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 1074 ГК).

В гражданском законодательстве есть такое понятие, как эмансипация, то есть объявление при определенных условиях и в установленном законом порядке полностью дееспособным несовершеннолетнего, достигшего 16 лет (ст. 27 ГК). Это возможно, если он работает по трудовому договору либо с согласия родителей или законных представителей занимается предпринимательской деятельностью. Решение принимает орган опеки и попечительства, если есть согласие на это обоих родителей или законных представителей, а при его отсутствии — суд.

Законодательством допускается признание в судебном порядке гражданина *недееспособным* или *ограниченно дееспособным* (ст. 29, 30 ГК). Недееспособным может быть признан гражданин, который в силу психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими; над ним устанавливается опека. Все юридически значимые действия в интересах недееспособного совершает опекун. Признание недееспособным осуществляется в целях защиты больного человека, который может совершить явно невыгодные для себя сделки, быть обманутым, лишиться имущества, жилья и т. д.

Ограничение дееспособности допускается в отношении лиц, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими веществами и ставящих тем самым свою семью в тяжелое материальное положение.

Эта мера применяется только к семейным; над ними устанавливается попечительство. Ограниченно дееспособный вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки. Совершать иные сделки, распоряжаться заработком, стипендией и другими доходами он может лишь с согласия попечителя. Если гражданин избавится от вредных привычек, суд своим решением отменяет ограничение дееспособности.

## 2.2. Граждане как субъекты предпринимательской деятельности

Специального рассмотрения заслуживает вопрос о предпринимательской деятельности граждан, право на которую закреплено в Конституции РФ (ст. 34). Регулирование индивидуальной предпринимательской деятельности граждан (без образования юридического лица) осуществляется нормами гражданского права — ст. 23–25 ГК и другими нормативными актами.

**Предпринимательская деятельность** — это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицом, зарегистрированным в этом качестве в установленном законом порядке (ст. 2 ГК).

Поскольку в ст. 26 ГК не предусмотрено право несовершеннолетних на занятие предпринимательской деятельностью, кроме членства в кооперативе, следует признать, что индивидуальным предпринимателем, как правило, может быть гражданин, достигший совершеннолетия. Несовершеннолетний может заниматься предпринимательской деятельностью только при наличии одного из следующих документов:

- нотариально удостоверенного согласия родителей, усыновителей или попечителей;
- копии свидетельства о заключении брака;
- копии решения органа опеки и попечительства или копии решения суда об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным в соответствии со ст. 27 ГК (см.: Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ (ред. от 19.07.2007)).

Гражданин вправе заниматься любыми видами предпринимательской деятельности, кроме запрещенных законом. К сожалению, в законодательстве нет четкого перечня видов деятельности, которыми не может заниматься индивидуальный предприниматель. Из анализа ряда

правовых норм можно сделать вывод, что запрещается индивидуальная деятельность по производству оружия и боеприпасов, взрывчатых веществ, наркотических и лекарственных препаратов (кроме заготовки лекарственных трав), алкогольных напитков, отдельные виды лечебной деятельности и некоторые другие.

Правовой статус предпринимателя приобретается путем регистрации. Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» установлен соответствующий порядок. Регистрация осуществляется по месту жительства гражданина органами Федеральной налоговой службы Министерства финансов РФ путем внесения в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей сведений о приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении деятельности в этом качестве и иных сведений об индивидуальных предпринимателях в соответствии с требованиями закона.

Перечень документов, представляемых в регистрирующий орган, предусмотрен ст. 22<sup>1</sup> Закона. В него включены: подписанное заявителем заявление по утвержденной Правительством РФ форме; копия основного документа физического лица; документ об уплате государственной пошлины в сумме 400 руб. В некоторых случаях требуется представление дополнительных документов (при государственной регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей несовершеннолетних, иностранных граждан, лиц без гражданства и др.).

Не допускается регистрация в качестве индивидуальных предпринимателей некоторых категорий граждан (в течение года — признанных судом банкротами; если не истек срок, на который данное лицо по приговору суда было лишено права заниматься предпринимательской деятельностью, и др.).

Регистрация должна быть произведена не позднее 5 рабочих дней со дня представления всех необходимых документов.

Отказ в государственной регистрации допускается по основаниям, предусмотренным ст. 23 Закона:

- при непредоставлении требуемых законом документов;
- при предоставлении документов в ненадлежащий регистрирующий орган;
- если заявитель в соответствии с законодательством не может быть зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя.

Предпринимательская деятельность без регистрации не допускается, и доходы, полученные от нее, могут быть изъяты по решению суда. Для осуществления деятельности, требующей лицензирования, должна быть получена лицензия.

Предприниматель наделен правами и обязанностями, аналогичными правам и обязанностям юридических лиц с учетом специфики индивидуальной деятельности (п. 3 ст. 23 ГК). Он вправе: заключать гражданско-правовые договоры, заключать трудовые договоры с гражданами, то есть использовать наемный труд, соблюдая при этом все нормы трудового законодательства, совершать сделки; устанавливать цены и тарифы на свою продукцию, товары и услуги и т. д.

Вместе с тем предприниматель имеет множество обязанностей. Он должен соблюдать Конституцию и российское законодательство; осуществлять свою деятельность в рамках закона, не нарушая прав и законных интересов других лиц, соблюдая требования морали и нравственности, правила общежития. Он отвечает за результаты своей деятельности, качество товаров, работ и услуг. Предприниматель обязан платить установленные налоги и выполнять многие другие обязанности, вытекающие из законодательства.

Прекращение физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя требует государственной регистрации (ст. 22<sup>3</sup> Закона).

Основаниями прекращения предпринимательской деятельности являются:

- решение самого предпринимателя о прекращении своей деятельности (требуется личное заявление и документ об уплате государственной пошлины в размере 80 руб.);
- решение суда о прекращении предпринимательской деятельности в принудительном порядке;
- вступление в силу приговора суда, если назначено наказание в виде запрещения заниматься предпринимательской деятельностью на определенный срок;
- лишение гражданина права проживать на территории РФ;
- смерть гражданина-предпринимателя.

Государственная регистрация производится в срок не более 5 дней со дня получения регистрирующим органом требуемых документов и заключается во внесении в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей сведений о дате и способе прекращения физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя.

По всем своим обязательствам предприниматель отвечает своим имуществом, то есть при необходимости взыскание может быть обращено на его личное имущество. Закон допускает признание несостоятельности (банкротства) предпринимателя по решению суда, если он

не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности. С момента вынесения такого решения утрачивает силу его регистрация в качестве индивидуального предпринимателя. При банкротстве предпринимателя свои требования вправе предъявлять также его кредиторы по обязательствам, не связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности.

Требования удовлетворяются за счет имущества предпринимателя в порядке и очередности, которые установлены законом о несостоятельности (банкротстве). В первую очередь удовлетворяются требования граждан, касающиеся ответственности за причинение вреда жизни или здоровью, а также о взыскании алиментов. Во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий, оплате труда работающих по трудовым договорам, выплате вознаграждения по авторским договорам. В третью очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

После завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью. Сохраняют силу не погашенные или погашенные частично требования граждан о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, взыскании алиментов и иные требования, неразрывно связанные с личностью кредитора.

### 2.3. Понятие и виды юридических лиц

Субъектами гражданского права являются организации. Однако для того чтобы быть самостоятельным участником гражданско-правовых отношений, организация должна иметь правовой статус юридического лица.

Понятие юридического лица дано в ст. 48 ГК. **Юридическим лицом** признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету.

Исходя из определения, которое дает закон, юридическое лицо обладает следующими признаками.

1. Юридическое лицо — это *коллективный субъект* права. Это организация, то есть коллектив людей, объединенных для осуществления

определенной деятельности (производства продукции — производственное предприятие; продажи товаров — торговое предприятие; оказания услуг — предприятие бытового обслуживания; подготовки кадров — образовательное учреждение и т. д.).

2. Юридическое лицо, как правило, *имеет определенную организационную структуру* — подразделения, отделы, цехи и т. д. и возглавляется органом юридического лица. Орган юридического лица — это одно лицо или группа лиц, осуществляющих права и обязанности юридического лица, выступающих от его имени, представляющих его во внешних и внутренних правовых связях. Орган юридического лица должен действовать в интересах юридического лица добросовестно и разумно (ст. 53 ГК). Он может быть единоличным либо коллегиальным. В государственных и муниципальных унитарных предприятиях он единоличный; он может иметь различное наименование: директор, генеральный директор, заведующий, управляющий и т. д. В негосударственных юридических лицах орган может быть коллегиальным — правление кооператива, дирекция акционерного общества и т. д.
3. Юридическое лицо *обладает обособленным имуществом*, которое обеспечивает ему экономическую самостоятельность и независимость, дает возможность вступать в различные имущественные отношения. Имущество находится либо в его собственности (у негосударственных юридических лиц), либо в хозяйственном ведении (у государственных и муниципальных унитарных предприятий, кроме казенных), либо в оперативном управлении (имущество казенных предприятий и учреждений, закрепленное за ними собственником или приобретенное за счет средств, выделенных им).
4. Юридическое лицо *несет самостоятельную имущественную ответственность* по своим обязательствам закрепленным за ним имуществом (ст. 56 ГК). Исключение из этого правила установлено для казенных предприятий, по обязательствам которых при недостаточности их имущества субсидиарную ответственность несет собственник (ст. 115 ГК), а также для частных и бюджетных учреждений, при недостаточности денежных средств которых субсидиарную ответственность несет собственник (ст. 120 ГК). Исключение установлено и в некоторых других случаях, предусмотренных законом.
5. Юридическое лицо самостоятельно, от своего имени заключает договоры, совершает сделки, выступает в качестве истца и ответчика в суде.



В отличие от граждан правоспособность и дееспособность юридического лица возникают одновременно с момента его государственной регистрации и обозначаются единым понятием — **правосубъектность**. Правосубъектность юридических лиц неодинакова — она зависит от целей их деятельности, предусмотренных в учредительных документах.

Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям его деятельности, и нести связанные с ней обязанности. Негосударственные коммерческие организации могут иметь гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом (ст. 49 ГК).

Для осуществления отдельных видов деятельности, предусмотренных законом, нужно получить разрешение (лицензию)<sup>1</sup>. **Лицензия** — это специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выполнение которых обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности, выданное лицензирующим органом.

К лицензируемым относятся такие виды деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне и безопасности государства, культурному наследию народов России и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием. В перечень лицензируемых видов деятельности включены: разработка авиационной техники, ее производство, ремонт и испытания; разработка вооружений и военной техники, ее производство, ремонт, утилизация; торговля оружием, военной техникой, оружием; производство и техническое обслуживание медицинской техники; производство и распространение лекарственных средств, фармацевтическая деятельность; все виды перевозок; деятельность негосударственных пенсионных фондов и многое другое.

Лицензии выдаются федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов РФ сроком не менее чем на 5 лет. Положениями о лицензировании конкретных видов деятельности может быть предусмотрено бессрочное действие лицензий. За рассмотрение лицензирующим органом заявлений о выдаче лицензии взимается сбор в размере 300 руб., за выдачу лицензии — сбор в размере 1000 руб.

Юридическое лицо должно быть индивидуализировано, то есть отделено от других юридических лиц. Способами индивидуализации являются: наименование (для коммерческих организаций — фирменное наименование) с указанием организационно-правовой формы, местонахождение,

<sup>1</sup> См.: Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ (ред. от 19.07.2007).

которое определяется местом государственной регистрации. Способами индивидуализации могут быть также товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, коммерческое обозначение, которые подлежат регистрации в установленном законом порядке<sup>1</sup>.

Для уяснения правового положения юридических лиц следует пользоваться их классификацией по целям деятельности и формам собственности.

По целям деятельности юридические лица подразделяются на коммерческие и некоммерческие (ст. 50 ГК).

**Коммерческими** являются организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Поэтому коммерческими юридическими лицами являются все предприятия и организации, осуществляющие производственную и иную хозяйственную деятельность, а также деятельность по оказанию возмездных услуг (производственные предприятия, предприятия торговли, общественного питания, бытового обслуживания населения, транспортные организации; организации, оказывающие возмездные услуги — образовательные, медицинские, юридические и др.). Все они преследуют цель получения прибыли от своей деятельности.

**Некоммерческими** являются организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученные доходы между участниками. Некоммерческим организациям разрешено осуществлять предпринимательскую деятельность, но с соблюдением следующих условий: она должна соответствовать основному направлению деятельности некоммерческой организации; она должна осуществляться не в ущерб основной деятельности; средства, полученные от нее, должны расходоваться для улучшения и создания наиболее благоприятных условий для основной деятельности.

По формам собственности юридические лица подразделяются на **государственные** (осуществляющие свою деятельность на базе государственной и муниципальной собственности) и **негосударственные** (осуществляющие свою деятельность на базе негосударственной собственности).

## 2.4. Организационно-правовые формы коммерческих юридических лиц

Организационно-правовыми формами коммерческих юридических лиц являются: хозяйственные товарищества, хозяйственные общества, про-

<sup>1</sup> См.: ст. 1473–1541 ГК РФ.

изводственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Изучение правового положения указанных юридических лиц требует ознакомления с соответствующими разделами ГК РФ, а также рядом специальных нормативных актов.

Хозяйственные товарищества и общества создаются для осуществления совместной предпринимательской деятельности. Ими признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным капиталом. Вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей, а также произведенное и приобретенное ими в процессе деятельности, принадлежит товариществу и обществу на праве собственности (ст. 66 ГК).

1. **Хозяйственные товарищества** могут учреждаться индивидуальными предпринимателями и коммерческими организациями, то есть лицами, имеющими правовой статус предпринимателей. Физические лица не могут быть учредителями и участниками товариществ.

Правовое положение хозяйственных товариществ регулируется ст. 69–86 ГК. Они должны иметь фирменное наименование, содержащее либо имена (наименование) всех участников, либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания», и указание на вид товарищества (полное или командитное).

Товарищество создается и действует на основании учредительного договора, который подписывается всеми его участниками (учредителями) и является учредительным документом, представляемым на регистрацию. Требования к учредительному договору закреплены в п. 2 ст. 52 ГК и ст. 70 ГК. В нем должны определяться: наименование товарищества, его местонахождение, порядок организации совместной деятельности и управления товариществом, условия о размере и составе складочного капитала, размере и порядке изменения долей каждого участника в складочном капитале, размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов. Управление делами товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Все они обязаны участвовать в его деятельности в соответствии с условиями учредительного договора. К моменту регистрации товарищества каждый участник должен внести в складочный капитал не менее половины своего вноса.

Участник товарищества не вправе без согласия остальных участников совершать от своего имени и в своих интересах или интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества.

Прибыль и убытки товарищества распределяются между участниками пропорционально их вкладам в складочном капитале, если иное не предусмотрено в учредительном договоре.

Участники товарищества отвечают по его обязательствам своим имуществом, несут субсидиарную ответственность, если имущества товарищества не хватает для расчетов с кредиторами.

Участник товарищества вправе выйти из него, предупредив об этом не менее чем за 6 месяцев, и получить причитающуюся ему долю в складочном капитале в денежной или натуральной форме. Передача доли другому участнику товарищества или третьему лицу допускается только с согласия остальных участников. Наследник умершего участника товарищества вступает в него также только с согласия других участников.

Хозяйственные товарищества бывают двух видов: полное хозяйственное товарищество (ст. 69–81 ГК) и товарищество на вере (коммандитное товарищество) (ст. 82–86 ГК).

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

*Товарищество на вере* характеризуется тем, что, помимо учредителей (полных товарищей), в нем имеются вкладчики, не участвующие в предпринимательской деятельности товарищества, а вносящие вклад в уставный капитал, дающий право на получение части прибыли. Вкладчики не несут ответственности по обязательствам товарищества, а только рискуют своим вкладом. Они имеют право: получать часть прибыли товарищества в порядке, предусмотренном учредительным договором; знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества; по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад; передавать свою долю в уставном капитале или ее часть другому вкладчику или третьему лицу (ст. 85 ГК). Товарищество на вере ликвидируется или преобразуется в полное товарищество при выбытии всех вкладчиков. Однако оно сохраняется, если в нем остается по крайней мере один полный товарищ и один вкладчик.

2. **Хозяйственные общества** бывают трех видов: общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью и акционерные общества. В форме хозяйственных обществ могут создаваться новые коммерческие юридические лица: открываться производственные предприятия, транспортные организации, предприятия бытового обслуживания, организации, оказывающие возмездные услуги, предприятия торговли, общественного питания и др.

Правовое положение обществ с ограниченной и дополнительной ответственностью регулируется ст. 87–95 ГК и Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ (ред. от 18.12.2006).

*Обществом с ограниченной ответственностью (ООО)* признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; учредители общества не отвечают по его обязательствам своим имуществом и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Практика свидетельствует, что ООО является наиболее распространенным вариантом при выборе учредителями организационно-правовой формы юридического лица. Вероятно, это связано с тем, что учредители не отвечают по обязательствам общества своим имуществом, а рискуют только своими вкладами. В соответствии со ст. 3 вышеупомянутого закона общество несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Лишь в случае банкротства по вине его участников на них при недостаточности имущества общества может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Общество с ограниченной ответственностью может быть учреждено одним или несколькими физическими или юридическими лицами. При этом количество участников ООО не должно превышать 50.

Учредители общества заключают учредительный договор и утверждают устав. Учредительный договор и устав являются учредительными документами, представляемыми на государственную регистрацию. Если общество учреждается одним лицом, учредительным документом является устав, утвержденный им. В случае увеличения числа участников общества до двух и более между ними должен быть заключен учредительный договор.

В учредительном договоре определяется: состав учредителей (участников) общества; размер уставного капитала (по вышеупомянутому

закону он должен составлять не менее 100 МРОТ) и размер доли каждого из учредителей; порядок и сроки внесения долей в уставный капитал при учреждении общества, а также ответственность за невыполнение этой обязанности, условия и порядок распределения прибыли; состав органов управления, порядок выхода участников из общества.

Требования к уставу общества содержатся в п. 2 ст. 12 Закона. Он должен содержать:

- полное фирменное наименование общества на русском языке с указанием «с ограниченной ответственностью». Общество вправе иметь также фирменное наименование на языках народов РФ и (или) иностранных языках;
- сведения о месте нахождения общества (оно определяется местом его государственной регистрации, а если это предусмотрено учредительными документами общества — местом постоянного нахождения его органов управления или основным местом его деятельности);
- сведения о составе и компетенции органов общества;
- сведения о размере уставного капитала общества;
- сведения о размере и номинальной стоимости доли каждого участника общества;
- права и обязанности участников общества;
- сведения о порядке и последствиях выхода участников из общества;
- сведения о порядке перехода доли в уставном капитале к другому лицу;
- сведения о порядке хранения документов общества и порядке предоставления информации участникам общества и другим лицам;
- иные сведения, предусмотренные законом.

Устав общества может содержать иные положения, не противоречащие законодательству.

Участники общества вправе: участвовать в управлении делами общества в порядке, установленном учредительными документами; получать информацию о деятельности общества, в том числе знакомиться с финансово-хозяйственной документацией; участвовать в распределении прибыли; распорядиться своей долей в уставном капитале в порядке, установленном законом и уставом общества; в любое время свободно выйти из общества; в случае ликвидации

общества — получить причитающуюся ему часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость. Уставом могут быть предусмотрены и другие права учредителей ООО.

В обязанности участников входит: внесение вкладов в порядке и размерах, в составе и в сроки, предусмотренные законодательством и учредительными документами общества. Вкладом в уставный капитал могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. При этом денежная оценка неденежных вкладов утверждается решением общего собрания участников общества, принимаемым всеми участниками единогласно. В обязанности участников входит также неразглашение конфиденциальной информации, касающейся деятельности общества.

Перечисленные обязанности закреплены в законе; в уставе могут быть предусмотрены и другие обязанности. Но дополнительные обязанности могут быть возложены на всех участников общества только по решению общего собрания, принятому всеми участниками единогласно.

Как было указано выше, участники ООО вправе распорядиться своей долей в уставном капитале — продать или иным образом уступить ее другим участникам общества. Согласия общества на совершение такой сделки не требуется, если иное не предусмотрено уставом. Передача доли в уставном капитале третьим лицам (посторонним) допускается, если это не запрещено уставом. Из этого следует, что, если участники ООО не желают расширять свой состав за счет посторонних лиц, в уставе следует предусмотреть запрет на передачу доли в уставном капитале третьим лицам.

Поскольку в силу закона (ст. 21 Закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ) участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли, желающий продать свою долю обязан письменно предупредить об этом остальных участников общества. Если в течение месяца либо срока, установленного уставом, участники общества или само общество не воспользовались преимущественным правом покупки, доля может быть продана третьему лицу.

При выходе из общества доля выходящего переходит к обществу с момента подачи заявления о выходе. Общество при этом обязано выплатить ему действительную стоимость его доли или выдать ему в натуре имущество такой же стоимости (при согласии

выходящего на такой вариант расчета) в течение 6 месяцев с момента окончания финансового года, если меньший срок не предусмотрен уставом общества.

Управление делами ООО осуществляют его выборные органы. Высшим органом является общее собрание участников общества, компетенция которого, в том числе исключительная, определяется уставом в соответствии с действующим законодательством (ст. 91 ГК, ст. 33 Закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ). Уставом может быть предусмотрено образование и определена компетенция совета директоров (наблюдательного совета) общества. Руководство текущей деятельностью осуществляет единоличный исполнительный орган (директор, генеральный директор, президент) либо единоличный и коллегиальный исполнительный орган (правление, дирекция). Единоличный исполнительный орган избирается общим собранием участников на срок, определенный уставом. Он может быть избран и не из числа участников общества. Избранный общим собранием единоличный руководитель действует на основе договора с обществом, который от имени общества подписывает председательствующий на общем собрании либо лицо, уполномоченное общим собранием. Компетенция единоличного исполнительного органа определена ст. 40 Закона № 14-ФЗ. Полномочия коллегиального исполнительного органа, если он будет создан, определяются уставом общества.

Для проверки финансово-хозяйственной деятельности общества общее собрание избирает ревизионную комиссию. Для проверки и подтверждения правильности годовых отчетов и бухгалтерских балансов, а также для проверки текущих дел общества по решению общего собрания привлекается профессиональный аудитор, не связанный имущественными интересами с обществом, его органами управления и участниками.

Правовое положение *общества с дополнительной ответственностью* (ОДО) регулируется тем же законодательством, что и правовое положение ООО, с учетом специфики данного вида общества. Оно отличается от ООО только тем, что в случаях, когда имущества общества недостаточно для расчетов с кредиторами, его участники солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам общества своим имуществом в одинаковом для всех размере, кратном стоимости их вкладов и определяемом учредительными документами общества. То есть участники общества принимают на себя дополнительную ответственность, рискуя своим имуществом.



Безусловно, общество с дополнительной ответственностью является более надежным партнером в хозяйственных отношениях. Создавая юридическое лицо в такой форме, учредители тем самым подтверждают свою надежность и намерение серьезно, добросовестно и долго осуществлять свою деятельность. Поэтому именно этим обществам будет отдаваться предпочтение другими субъектами при вступлении в договорные отношения. И хотелось бы надеяться, что за ними будущее. В фирменном наименовании общества должно быть указано «с дополнительной ответственностью». *Акционерным обществом* (АО) признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу. Акционеры не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Правовое положение акционерных обществ регулируется:

- статьями 96–104 Гражданского кодекса;
- Федеральным законом «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ (ред. от 24.07.2007);
- Федеральным законом «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ (ред. от 21.03.2002);
- некоторыми другими нормативными актами.

Учредителями могут быть граждане (физические лица), предприниматели, юридические лица. Акционерное общество может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения им всех акций. Государственные органы и органы местного самоуправления не могут быть учредителями общества, если иное не установлено федеральными законами.

Решение об учреждении АО принимается учредителями единогласно на учредительном собрании. При создании общества одним лицом решение принимается им единолично.

Учредители заключают между собой письменный договор о создании АО, который должен содержать:

- порядок осуществления совместной деятельности;
- размер уставного капитала общества;
- категории и типы акций, подлежащих размещению среди учредителей, размер и порядок их оплаты;
- права и обязанности учредителей по созданию общества.

Договор о создании общества не является учредительным документом и на государственную регистрацию не представляется.

В случае учреждения общества одним лицом в решении должны быть указаны размер уставного капитала общества, категории (типы) акций, размер и порядок их оплаты.

Учредительным документом АО, представляемым на государственную регистрацию, является устав, утверждаемый по единогласному решению учредителей. Если общество создается одним лицом, учредитель сам утверждает устав. Устав АО должен содержать:

- фирменное наименование общества. Общество должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Оно вправе иметь также фирменное наименование на языках народов РФ и (или) иностранных языках;
- место нахождения общества — оно определяется местом его государственной регистрации. Учредительными документами может быть установлено, что местом нахождения общества является место постоянного нахождения его органов управления или основное место его деятельности;
- тип общества (открытое или закрытое);
- число, номинальную стоимость, категории (обыкновенные, привилегированные) акций и типы привилегированных акций, размещаемых обществом;
- права акционеров — владельцев каждой категории (типа) акций;
- размер уставного капитала общества;
- структуру и компетенцию органов управления, порядок принятия ими решений;
- порядок подготовки и проведения общего собрания акционеров, порядок принятия решений;
- сведения о филиалах и представительствах общества;
- иные положения, предусмотренные законодательством.

Уставом могут быть установлены ограничения количества акций, принадлежащих одному акционеру, и их суммарной номинальной стоимости, а также максимальное число голосов, предоставляемых одному акционеру. Он может содержать и другие положения, не противоречащие законодательству.

Уставный капитал АО составляет из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Он определяет ми-

нимальный размер имущества, гарантирующего интересы кредиторов. При учреждении общества все его акции должны быть размещены среди учредителей. Все они являются именными.

Уставный капитал общества может быть увеличен путем повышения номинальной стоимости акций или размещения дополнительных акций.

Акции общества, распределенные при его учреждении, должны быть полностью оплачены в течение года с момента государственной регистрации, если меньший срок не предусмотрен договором о создании общества. Не менее 50 % акций, распределенных при учреждении общества, должно быть оплачено в течение 3 месяцев с момента его регистрации.

Акции, распределяемые среди учредителей АО, могут оплачиваться деньгами, ценными бумагами, другими вещами или имущественными правами либо иными правами, имеющими денежную оценку. Устав общества может содержать ограничения на виды имущества, которыми могут быть оплачены акции.

Акционеры вправе свободно распоряжаться принадлежащими им акциями. Они могут отчуждать их без согласия других акционеров и общества (п. 1 ст. 2 Закона об акционерных обществах). Однако порядок реализации этого права зависит от типа АО.

Акционерное общество обязано вести реестр акционеров, в котором указываются сведения о каждом зарегистрированном лице, числе и категориях (типах) акций, записанных на имя каждого, иные сведения, предусмотренные законодательством.

В соответствии со ст. 42 Закона об акционерных обществах АО вправе 1 раз в год принимать решение (объявлять) о выплате дивидендов по размещенным акциям из чистой прибыли общества. Это является обязанностью АО. Выплата производится деньгами, а в случаях, предусмотренных уставом общества, — иным имуществом. Решение о выплате годовых дивидендов, их размере, форме принимается общим собранием акционеров.

Законодательством предусмотрено два типа акционерных обществ: открытые и закрытые.

*Открытые АО* характеризуются свободным распространением (продажей) акций, в том числе по подписке. Число акционеров законом не ограничено, минимальный размер уставного капитала — 1000 МРОТ.

В открытом АО не допускается установление преимущественного права общества или его акционеров на приобретение акций,

отчуждаемых акционерами. Они могут свободно ими распорядиться — продать, подарить, передать третьим лицам, передать по наследству и т. д.

*Закрываются АО* характеризуются тем, что их акции распространяются только среди учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на акции либо иным образом предлагать их приобрести неограниченному кругу лиц.

Число акционеров в закрытом АО не должно превышать 50. Минимальный размер уставного капитала — 100 МРОТ.

Акционеры закрытого общества вправе отчуждать свои акции, однако с соблюдением установленного законом порядка. Преимущественное право приобретения отчуждаемых акций имеют акционеры этого общества. Уставом может быть предусмотрено преимущественное право приобретения обществом акций, продаваемых его акционерами, если другие акционеры не использовали свое преимущественное право. Желая продать свои акции третьему лицу обязан письменно уведомить об этом остальных акционеров и само общество с указанием цены и других условий продажи. Если акционеры и само общество не воспользуются правом приобретения акций в течение 2 месяцев со дня извещения, они могут быть проданы третьему лицу.

Законодательством предусмотрено также создание *АО работников (народных предприятий)* путем преобразования любой коммерческой организации (кроме государственных и муниципальных предприятий и открытых АО, работникам которых принадлежит менее 49 % уставного капитала). Акционерное общество работников создается на основе письменного договора между работниками, которые дали согласие на его создание, и участниками (учредителями) коммерческой организации, подлежащей преобразованию. Число работников народного предприятия должно составлять не менее 51 человека.

В законодательстве установлена довольно сложная система управления акционерным обществом. Высшим органом управления является общее собрание акционеров, к исключительной компетенции которого относятся наиболее важные вопросы, такие как внесение изменений и дополнений в устав или утверждение устава в новой редакции; реорганизация общества; ликвидация общества; увеличение или уменьшение размера уставного капитала; образование исполнительного органа; избрание членов ревизионной комиссии

(ревизора); утверждение аудитора общества и др. (ст. 48 Закона об акционерных обществах).

В обществе с числом акционеров 50 и более избирается совет директоров (наблюдательный совет), осуществляющий общее руководство обществом, компетенция которого определена в ст. 65 Закона об акционерных обществах. Исполнительным органом, осуществляющим текущее руководство деятельностью общества, может быть единоличный орган (директор, генеральный директор) либо коллегиальный (правление, дирекция). Возможно наличие одновременно единоличного и коллегиального исполнительных органов; в этом случае в уставе должна быть определена компетенция каждого из них.

Для осуществления контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества избирается ревизионная комиссия (ревизор).

Для проверки финансово-хозяйственной деятельности общества на договорных началах привлекается аудитор (гражданин или аудиторская фирма), утверждаемый общим собранием акционеров.

- 3. Производственным кооперативом (артелью)** признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной и иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Учредительным документом кооператива (уставом) может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц.

Правовое положение производственных кооперативов регулируется ст. 107–112 ГК и Федеральным законом «О производственных кооперативах» от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ (ред. от 18.12.2006). Деятельность сельскохозяйственных кооперативов регулируется Федеральным законом «О сельскохозяйственной кооперации» от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ (ред. от 26.06.2007).

Учредительным документом кооператива является устав, утверждаемый общим собранием его членов. Требования к нему содержатся в ст. 5 Закона о производственных кооперативах. В нем должны быть указаны: фирменное наименование кооператива, место его нахождения; условия о размере паевых взносов членов кооператива, характер и порядок их трудового или иного участия в его деятельности; ответственность за нарушения обязательств по этому участию; размер и условия субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам; порядок вступления в кооператив и выхода из него и др.

Кооператив организуется и функционирует на началах членства. Членами кооператива могут быть граждане, достигшие 16-летнего возраста. Максимальный возраст членов кооператива законом не ограничен. Число членов кооператива должно быть не менее 5. Первоначальным источником его собственности является паевой фонд, который образуется за счет паевых взносов членов и определяет минимальный размер имущества кооператива, гарантирующий интересы кредиторов. Размер паевого взноса фиксируется уставом кооператива.

Член кооператива должен внести паевой взнос: на момент регистрации кооператива — не менее 10 %, остальную часть — в течение года после государственной регистрации. Таким образом, паевой фонд должен быть полностью сформирован в течение первого года деятельности кооператива.

Паевой взнос может быть внесен деньгами, ценными бумагами, иным имуществом, имущественными правами и иными объектами гражданских прав. Так, в виде паевого взноса членом кооператива может быть предоставлено помещение для размещения производственных объектов, оборудование, транспортное средство и т. д. Впоследствии, когда кооператив начинает функционировать, собственность его пополняется за счет прибыли от производственной или иной хозяйственной деятельности, а также других законных источников.

Специфика правового положения производственного кооператива заключается в обязанности личного трудового и иного участия его членов в деятельности кооператива. Член кооператива обязан участвовать в его деятельности личным трудом либо путем внесения дополнительного паевого взноса, минимальный размер которого определяется уставом кооператива. Закон делает акцент именно на личном трудовом участии каждого члена кооператива в его деятельности, устанавливая, что число членов, внесших паевой взнос, но не участвующих личным трудом в его деятельности, не может превышать 25 % от числа членов кооператива, принимающих в ней личное трудовое участие.

Обязательное личное трудовое участие членов кооператива в его работе, которое осуществляется в рамках коллективной организации труда, обуславливает специфику правового регулирования их трудовых отношений. Труд членов кооператива (работающих собственников) регулируется законом «О производственных кооперативах», уставом кооператива, положения которого не могут

противоречить закону, а также трудовым законодательством, которое в установленных законом пределах распространяется на них.

Кооператив самостоятельно определяет формы и системы оплаты труда своих членов. Оплата может производиться в денежной или натуральной формах на основании положения об оплате труда, разрабатываемого непосредственно кооперативом.

Члены кооператива имеют право на долю прибыли, порядок распределения которой регулируется ст. 12 Закона о производственных кооперативах и уставом кооператива. Прибыль распределяется в соответствии с личным трудовым и иным участием, а также размером паевого взноса.

Кооператив самостоятельно устанавливает для своих членов виды дисциплинарной ответственности. Крайней мерой дисциплинарного воздействия является исключение члена кооператива, которое допускается только по решению общего собрания в случаях, если он не внес в установленный срок паевой взнос либо не выполняет или ненадлежаще выполняет обязанности, возложенные на него уставом, а также в других случаях, предусмотренных уставом.

На членов кооператива в полном объеме распространяется трудовое законодательство об охране труда, обязательном социальном страховании о льготах женщинам в связи с материнством и многие другие нормы трудового права.

Член кооператива вправе выйти из него, предупредив в письменной форме председателя или правление не позднее чем за 2 недели. Наличие у него задолженности не может служить основанием для отказа в выходе из кооператива. При этом он имеет право получить причитающиеся ему выплаты: свой пай, состоящий из паевого взноса и соответствующей части активов кооператива, и другие выплаты, предусмотренные уставом. При выходе член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива, если иное не предусмотрено уставом. Передача пая или его части гражданам, не являющимся членами кооператива, допускается только с согласия кооператива.

Кооперативное предприятие как юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему на праве собственности имуществом. При недостаточности имущества члены кооператива несут субсидиарную ответственность в порядке, установленном уставом.

Органами управления кооперативом являются следующие.

Общее собрание членов кооператива — высший орган, который может принимать решения по любым вопросам организации и деятельности кооператива. Некоторые вопросы составляют исключительную компетенцию общего собрания. К ним относятся: утверждение устава и внесение в него изменений; прием в члены кооператива и исключение из него; определение размера паевых взносов, размеров, порядка образования и использование фондов кооператива, образование наблюдательного совета, избрание ревизионной комиссии, утверждение годовых отчетов и ряд других (ст. 15 Закона о производственных кооперативах). В уставе могут быть предусмотрены и другие вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания членов кооператива.

Исполнительные органы кооператива осуществляют текущее руководство его деятельностью. При наличии в кооперативе более 10 членов избирается правление во главе с председателем. В кооперативе с числом членов не более 10 избирается председатель.

Исполнительные органы кооператива подотчетны наблюдательному совету и общему собранию. Наблюдательный совет может быть создан в кооперативе с числом членов более 50 для осуществления контроля за деятельностью исполнительных органов и решения вопросов, отнесенных уставом к его компетенции.

Для контроля за финансово-хозяйственной деятельностью кооператива общее собрание избирает ревизионную комиссию в составе не менее 3 членов кооператива или ревизора, если число членов кооператива менее 20.

Каждый член кооператива вправе участвовать в его деятельности, работе общего собрания, избирать и быть избранным в органы управления и контрольные органы кооператива.

#### **4. Государственные и муниципальные унитарные предприятия.**

*Унитарным предприятием* признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником. Имущество унитарных предприятий является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия.

Правовое положение государственных и муниципальных предприятий регулируется ст. 113–115 ГК, Федеральным законом



«О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ (ред. от 24.07.2007) и некоторыми другими нормативными актами.

Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности Российской Федерации<sup>1</sup>, субъекту РФ или муниципальному образованию.

В России создаются и действуют следующие виды унитарных предприятий:

- унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, — федеральное государственное предприятие, государственное предприятие субъекта РФ, муниципальное предприятие;
- унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления, — федеральное казенное предприятие, казенное предприятие субъекта РФ, муниципальное казенное предприятие.

*Казенные предприятия* были созданы в соответствии с Указом Президента РФ «О реформе государственных предприятий» от 23 мая 1994 г. № 1003. Они строились на базе ограниченного круга ликвидируемых федеральных государственных предприятий промышленности и сельского хозяйства, не подлежащих приватизации. При этом ликвидации подлежали предприятия убыточные, а также использовавшие государственные средства и имущество не по назначению. Деятельность казенных предприятий планируется и финансируется государством.

Государственные и муниципальные унитарные предприятия контролируются государством в значительно большей степени, чем негосударственные. Учредителями унитарного предприятия могут быть Российская Федерация, субъект РФ и муниципальное образование.

Решение об учреждении федерального государственного предприятия принимается Правительством РФ; об учреждении государственного предприятия субъекта РФ или муниципального предприятия — уполномоченным органом государственной власти субъекта РФ или органом местного самоуправления в соответствии с актами, определяющими компетенцию таких органов.

<sup>1</sup> См.: постановление Правительства РФ «О полномочиях федеральных органов исполнительной власти по осуществлению прав собственника имущества федерального государственного унитарного предприятия» от 3 декабря 2004 г. № 739.

Закон «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» ограничивает возможности создания указанных предприятий (п. 4 ст. 8). Они могут создаваться только при необходимости использования имущества, приватизация которого запрещена; для производства продукции, изъятой из оборота или ограниченно оборотоспособной; для осуществления деятельности, имеющей общегосударственное значение (научной и научно-технической, необходимой для решения социальных задач и т. д.).

Казенные предприятия, кроме того, могут создаваться, если преобладающая часть их продукции, работ, услуг предназначена для государственных нужд.

Уставным фондом государственного или муниципального унитарного предприятия определяется минимальный размер его имущества, гарантирующего интересы кредиторов. Размер уставного фонда государственного предприятия должен составлять не менее 5000 МРОТ; муниципального предприятия — не менее 1000 МРОТ. В казенном предприятии уставный фонд не формируется.

Учредительным документом унитарного предприятия является его устав, который утверждается уполномоченными государственными органами РФ, субъекта РФ или органами местного самоуправления.

Устав должен содержать следующую информацию:

- полное и сокращенное фирменное наименование предприятия;
- указание на место нахождения предприятия;
- цели, предмет, виды деятельности предприятия;
- сведения об органах, осуществляющих полномочия собственника имущества предприятия;
- наименование органа унитарного предприятия (руководитель, директор, генеральный директор);
- порядок назначения на должность и прекращения трудового договора с руководителем предприятия в соответствии с трудовым законодательством;
- перечень фондов, создаваемых предприятием, размеры, порядок формирования и использования этих фондов;
- иные предусмотренные законом сведения.

Кроме того, в устав унитарного предприятия включаются сведения о размере уставного фонда, порядке и источниках его формирования, а также о направлениях использования прибыли. Устав

казенного предприятия должен содержать сведения о порядке распределения и использования доходов.

Унитарное предприятие обладает специальной правоспособностью. Оно может иметь права, соответствующие предмету и целям его деятельности, предусмотренным в уставе, и нести связанные с ней обязанности.

Возглавляется унитарное предприятие единоличным органом — руководителем (директором либо генеральным директором), который назначается собственником имущества предприятия и подотчетен ему. Руководитель подлежит аттестации в порядке, установленном собственником. Руководителям унитарных предприятий запрещено занятие другой оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности.

По согласованию с собственником осуществляется прием на работу главного бухгалтера унитарного предприятия, а также изменение и прекращение трудового договора с ним.

Собственник не несет ответственности по обязательствам предприятия (кроме казенного) за исключением случаев, когда несостоятельность (банкротство) произошла по вине собственника, дававшего обязательные указания или иным образом негативно влиявшего на его деятельность (п. 8 ст. 114 и п. 3 ст. 56 ГК). Собственник несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности имущества последнего.

Законодательством предусмотрен обязательный аудит<sup>1</sup>. Это ежегодная обязательная проверка ведения бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности на государственных и муниципальных унитарных предприятиях, если объем выручки от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг) за один год в 500 тыс. раз превышает установленный законодательством РФ минимальный размер оплаты труда или сумма активов баланса на конец отчетного года в 200 тыс. раз превышает минимальный размер оплаты труда. Для муниципальных унитарных предприятий законом субъекта РФ финансовые показатели могут быть снижены.

---

<sup>1</sup> См.: Федеральный закон «Об аудиторской деятельности» от 7 августа 2001 г. № 119-ФЗ (ред. от 03.11.2006), а также постановление Правительства РФ «О мерах по обеспечению проведения обязательного аудита» от 30 ноября 2005 г. № 706.

## 2.5. Организационно-правовые формы некоммерческих юридических лиц

Организационно-правовыми формами некоммерческих юридических лиц являются: **потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации (объединения), фонды, учреждения, объединения юридических лиц.**

Правовое положение некоммерческих организаций регулируется Федеральным законом «О некоммерческих организациях» от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ (ред. от 29.11.2007) и другими нормативными актами, в основном регулирующими деятельность отдельных видов некоммерческих организаций.

1. **Потребительским кооперативом** признается добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. К потребительским кооперативам относятся: заготовительные, торговые, жилищно-строительные, гаражные и др.

Правовое положение потребительских кооперативов определяется ст. 116 ГК, законом РФ «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» от 19 июня 1992 г. № 3085-1 (ред. от 21.03.2002), а также некоторыми иными нормативными актами, рассчитанными на отдельные виды потребительских кооперативов.

Характерными признаками потребительского кооператива, отличающими его от кооператива производственного, являются следующие.

Членами кооператива могут быть как физические, так и юридические лица. Цель деятельности кооператива — удовлетворение потребностей его членов (в жилище, товарах, охране транспортных средств и т. д.). Члены кооператива не участвуют в его деятельности, а только вносят паевые взносы в соответствии с уставом. А уже кооператив, как юридическое лицо, за счет средств своих членов обеспечивает достижение тех целей, ради которых он создан: например, путем заключения договоров строительного подряда (на возведение жилого дома для членов кооператива), поставки (для обеспечения членов кооператива товарами), охраны объектов, оказания различных услуг и т. д. Учредительным документом потребительского кооператива является устав, утверждаемый общим собранием членов.

В уставе должны определяться: наименование кооператива, его место нахождения; предмет и цели деятельности; порядок вступления пайщиков в кооператив и выхода из него; размер, состав и порядок внесения вступительных и паевых взносов и ответственность за нарушение обязательств по их внесению; органы управления и их компетенция и иные сведения.

Потребительский кооператив вправе заниматься деятельностью, направленной на удовлетворение потребностей пайщиков; осуществлять предпринимательскую деятельность, если она служит достижению целей, ради которых он создан; иметь свои представительства, филиалы, создавать хозяйственные общества, учреждения; участвовать в хозяйственных обществах, кооперативах, быть вкладчиком в товариществе на вере; распределять доходы между пайщиками в соответствии с уставом; кредитовать и авансировать пайщиков и осуществлять иные права юридического лица, необходимые для достижения целей, предусмотренных уставом.

Высшим органом управления в потребительском кооперативе является общее собрание, к исключительной компетенции которого отнесены наиболее важные вопросы: принятие устава, внесение в него изменений и дополнений; определение основных направлений деятельности; избрание органов управления; определение размеров вступительного и паевого взносов; исключение из кооператива; распределение доходов от предпринимательской деятельности и т. д.

В период между общими собраниями управление в кооперативе осуществляет совет, который является представительным органом и подотчетен общему собранию. Его компетенция определяется уставом в соответствии с действующим законодательством. Исполнительным органом кооператива является правление. Контроль за соблюдением устава кооператива, его финансовой и хозяйственной деятельностью осуществляет ревизионная комиссия.

Потребительский кооператив отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Образовавшиеся убытки покрываются его членами путем внесения дополнительных взносов. Члены кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительных взносов.

Особенности правового положения отдельных видов потребительских кооперативов определены специальным законодательством.

Так, например, был принят Федеральный закон «О кредитных потребительских кооперативах граждан» от 7 августа 2001 г. № 117-ФЗ. Он предусматривает возможность создания потребительских кооперативов граждан, добровольно объединившихся для удовлетворения потребностей в финансовой взаимопомощи. Кредитные кооперативы граждан могут создаваться по принципу общности места жительства, трудовой деятельности, профессиональной принадлежности или любой иной общности граждан. Число членов кооператива не может быть менее 15 и более 2000 человек.

Кооператив действует на основании устава, утверждаемого общим собранием и являющегося учредительным документом. Требования к содержанию устава закреплены в ст. 11 Закона.

Имущество кооператива образуется за счет паевых взносов членов, доходов от предпринимательской деятельности, спонсорских взносов, благотворительных пожертвований и иных законных источников.

В кредитном потребительском кооперативе граждан в обязательном порядке создается фонд финансовой взаимопомощи, в котором собраны денежные средства, используемые для предоставления займов членам. Формируется он за счет собственных средств кооператива и личных сбережений его членов. Последние вправе передавать на основании письменного договора личные сбережения в этот фонд для использования в соответствии с целями деятельности кооператива и получать за это компенсацию.

Каждый член кооператива вправе получать займы на потребительские и иные нужды, предусмотренные уставом и действующим законодательством, и обязан своевременно возвращать их. Органами управления в кредитном кооперативе граждан являются общее собрание (высший орган), правление, ревизионная комиссия и директор кооператива (исполнительный орган). Дополнительно могут быть созданы комитет по займам и иные органы. Компетенция всех указанных органов определена законом и может быть уточнена в уставе кооператива.

Было введено государственное регулирование деятельности кредитных потребительских кооперативов (ст. 27 Закона от 7 августа 2001 г.), которое заключается в регистрации кредитных кооперативов и контроле их деятельности, а также применении мер ответственности в случае несоблюдения ими требований законодательства. Установлены определенные ограничения деятельно-

сти кооперативов. Так, они не вправе: выдавать займы гражданам, не являющимся членами кооператива, а также юридическим лицам; быть поручителями по обязательствам своих членов и третьих лиц; вносить свое имущество в качестве вклада в уставный капитал других юридических лиц; эмитировать собственные ценные бумаги; покупать акции и другие ценные бумаги иных эмитентов, осуществлять другие операции на финансовых и фондовых рынках, за исключением хранения средств на текущих и депозитных счетах в банках и приобретения государственных и муниципальных ценных бумаг (ст. 19 Закона).

2. **Общественные и религиозные организации (объединения)** — это добровольные объединения граждан, в установленном порядке объединившихся на основе общности интересов для удовлетворения их духовных или иных нематериальных потребностей. К ним относятся профсоюзные и иные общественные организации, благотворительные общества, религиозные организации и многие другие. Деятельность этих организаций регулируется ст. 117 ГК, Федеральным законом «Об общественных объединениях» от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ (ред. от 29.06.2004), а также законами, определяющими правовое положение отдельных видов этих организаций (профсоюзных, благотворительных, религиозных и др.).

Право граждан на объединение, включая право на создание профессиональных союзов для защиты своих интересов, и свобода деятельности общественных объединений закреплены в ст. 30 Конституции России.

Общественные организации создаются и действуют на началах членства. Учредительным документом, представляемым на государственную регистрацию, является устав общественной организации (объединения), принимаемый общим собранием — высшим органом управления.

Основным источником собственности общественных организаций являются членские взносы их членов. Однако имущество может пополняться за счет благотворительных взносов, имущества, передаваемого государством или иными юридическими лицами, и иных законных источников.

Поскольку общественным организациям, как и иным некоммерческим юридическим лицам, разрешено заниматься предпринимательской деятельностью для достижения целей, ради которых они созданы, заработанные средства также являются их собственностью. В связи с этим они имеют возможность оказывать своим

членам материальную помощь и иную социальную поддержку за счет заработанных средств.

Участники (члены) общественных и религиозных организаций (объединений) не отвечают по их обязательствам своим имуществом.

3. **Фонды** — это не имеющие членства некоммерческие организации, учрежденные гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующие социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели.

Правовое положение фондов регулируется ст. 118, 119 ГК и отдельными нормативными актами, относящимися к деятельности различных видов фондов. В настоящее время создано множество негосударственных фондов — пенсионных, детских, поддержки науки и образования и др.

Учредителем фонда может быть одно лицо (физическое или юридическое) или несколько лиц. Учредительным документом является устав, утверждаемый учредителями. В некоторых случаях, например в пенсионных фондах, учредительными документами являются устав, утверждаемый учредителями, и учредительный договор, заключаемый ими же. Требования к этим документам установлены законом «О негосударственных пенсионных фондах».

Вносить средства на счет фонда (быть вкладчиком) может любой желающий (физическое, юридическое лицо, государство). При этом имущество и денежные средства, внесенные в фонд, становятся его собственностью; учредители не приобретают права собственности на переданное имущество.

Фонд отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Учредители, а также государство не отвечают по обязательствам фонда, равно как и фонд не отвечает по обязательствам учредителей и государства.

Учитывая специфические цели данного вида юридических лиц, законодательством установлены дополнительные гарантии надежности их деятельности. Уставы фондов, помимо общих требований к уставам юридических лиц, должны содержать: сведения о целях фонда, органах фонда, в том числе о попечительском совете, осуществляющем надзор за деятельностью фонда, порядке назначения должностных лиц фонда, судьбе имущества фонда в случае его ликвидации (п. 4 ст. 118 ГК).



Деятельность некоторых фондов, например негосударственных пенсионных, в целях защиты прав и интересов вкладчиков и участников подлежит обязательному лицензированию.

Органы управления фондами и контроля за их деятельностью определяются уставами в соответствии с действующим законодательством. Так, в негосударственных пенсионных фондах высшим органом управления является совет фонда, исполнительным органом — дирекция. Органом контроля является попечительский совет, работающий на общественных началах, и ревизионная комиссия.

Средства фонда должны расходоваться исключительно по целевому назначению — для осуществления целей и задач, которые определены в учредительных документах. На эти же цели должны расходоваться и средства, полученные от предпринимательской деятельности, необходимой для реализации общественно полезных целей, ради которых создан фонд, и соответствующей им. Для осуществления этой деятельности фонды вправе создавать хозяйственные общества или участвовать в них.

Для контроля за деятельностью фонда закон предусматривает ежегодную обязательную публикацию отчета об использовании им своего имущества.

Деятельность некоторых фондов нуждается в особом контроле государства. Поэтому, например, пенсионные фонды в соответствии с законодательством обязаны ежегодно по итогам финансового года проводить аудиторскую проверку, которая осуществляется независимым аудитором. Их деятельность контролируется государственным уполномоченным органом, который при выявлении нарушений:

- дает фондам обязательные для исполнения предписания об устранении нарушений, а в случае их невыполнения приостанавливает действие лицензии;
- обращается в суд с исками о защите прав и интересов участников, иных заинтересованных лиц и государства;
- обращается в суд с исками о ликвидации фондов, которые осуществляют деятельность без лицензий.

Особенностью правового положения негосударственных фондов является и то, что их деятельность не может быть прекращена по воле учредителей. Решение о ликвидации фонда может принять только суд по заявлению заинтересованных лиц (п. 2 ст. 119 ГК). При этом фонд может быть ликвидирован:

- если его имущества недостаточно для осуществления его целей и вероятность получения необходимого имущества нереальна;
- если его цели не могут быть достигнуты, а необходимые их изменения не могут быть произведены;
- в случае его уклонения в своей деятельности от целей, предусмотренных уставом;
- в других случаях, предусмотренных законом.

При ликвидации фонда его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, указанные в уставе.

4. **Учреждение** — это некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера (ст. 120 ГК). Учреждение не является собственником закрепленного за ним имущества, а обладает правом оперативного управления в соответствии со ст. 296 ГК.

Учреждение может быть создано гражданином или юридическим лицом (частное учреждение) либо Российской Федерацией, субъектом РФ, муниципальным образованием (государственное или муниципальное учреждение).

**Государственное или муниципальное учреждение** может быть бюджетным или автономным.

*Бюджетные учреждения* полностью или частично финансируются собственником их имущества из соответствующего бюджета. Они отвечают по своим обязательствам находящимися в их распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность несет собственник имущества.

*Автономным учреждением* признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом РФ или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления полномочий органов государственной власти, местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физкультуры и спорта<sup>1</sup>. Учредительным документом автономного учреждения является устав, утверждаемый его учредителем. Требования к уставу определяет ст. 7 Закона. Автономное учреждение не финансируется собственником, а функционирует за счет

<sup>1</sup> См. Федеральный закон «Об автономных учреждениях» от 3 ноября 2006 г. № 174-ФЗ.

доходов от своей деятельности, поступающих в его самостоятельное распоряжение. Собственник не имеет права на получение доходов от деятельности автономного учреждения.

Автономное учреждение отвечает по своим обязательствам закрепленным за ним имуществом, за исключением недвижимого и особо ценного движимого имущества, закрепленных за ним учредителем или приобретенных за счет средств, выделенных ему учредителем на приобретение этого имущества. Собственник не несет ответственности по обязательствам автономного учреждения.

**Частным учреждением** признается некоммерческая организация, созданная собственником (гражданином или юридическим лицом) для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Частными могут быть образовательные, воспитательные, медицинские учреждения, учреждения культуры, искусства и т. д.

Частные учреждения полностью или частично финансируются собственником их имущества. Имущество закрепляется за ними собственником на правах оперативного управления. По своим обязательствам частное учреждение отвечает находящимися в его распоряжении средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность несет собственник.

Учредительным документом частного учреждения является устав, утвержденный учредителями.

5. Юридические лица могут объединяться в **ассоциации** и **союзы**, являющиеся некоммерческими организациями. Их правовое положение регламентируется ст. 121–123 ГК РФ.

Коммерческие юридические лица по договору между собой создают объединения в форме ассоциаций и союзов в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов.

В ассоциации и союзы могут объединяться также на добровольной основе некоммерческие организации, в том числе учреждения.

Учредительными документами ассоциаций и союзов являются учредительный договор, подписанный их членами, и утвержденный ими устав. Отношения основываются на началах членства. Источником собственности являются членские взносы участников.

Члены ассоциации (союза) вправе безвозмездно пользоваться услугами организации. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в порядке и размерах, установленных учредительными документами.

## 2.6. Образование и прекращение юридических лиц

1. Юридические лица образуются, как правило, **по воле собственника**, иногда — **по решению трудового коллектива**. Правовой статус юридического лица приобретает путем государственной регистрации. Порядок государственной регистрации определен ст. 51, 52 ГК и Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ (ред. от 19.07.2007).

**Государственная регистрация юридического лица** — это акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах, предусмотренных законом.

Государственную регистрацию осуществляют территориальные органы Федеральной налоговой службы РФ. Государственная регистрация производится в срок не более 5 рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Формы и требования к оформлению документов установлены Правительством РФ. Регистрация осуществляется по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа юридического лица, а при его отсутствии — по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Документы могут представляться в регистрирующий орган непосредственно или направляться почтовым отправлением с объявленной ценностью и описью вложения. Датой представления документов считается день их получения регистрирующим органом.

При создании юридического лица на государственную регистрацию должны представляться следующие документы:

- подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по установленной форме;
- решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством;
- учредительные документы юридического лица (подлинники или нотариально заверенные копии);
- документ об уплате государственной пошлины;

- если учредителем является иностранное юридическое лицо — документ соответствующей страны, подтверждающий его юридический статус.

Регистрирующий орган не позднее 1 рабочего дня со дня регистрации выдает заявителю документ, подтверждающий факт внесения записи в государственный реестр.

Моментом государственной регистрации признается внесение соответствующей записи в государственный реестр. С момента государственной регистрации организация приобретает правовой статус юридического лица и может осуществлять свою деятельность.

Отказ в регистрации допускается:

- при непредставлении необходимых документов;
- при представлении документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

Решение об отказе в государственной регистрации может быть обжаловано в судебном порядке.

Особенности государственной регистрации некоммерческих организаций предусмотрены Федеральным законом «О некоммерческих организациях» от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ (ред. от 26.06.2007, с изм. от 19.07.2007).

## 2. Порядок прекращения юридических лиц регламентируется ст. 57–65 ГК, а также Законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Прекращение юридических лиц происходит **по воле собственников** (учредителей юридического лица) либо **по решению арбитражного суда**. Прекращение юридического лица (за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации) по решению арбитражного суда возможно в случае признания его несостоятельным (банкротом) в порядке, установленном Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ (ред. от 19.07.2007). Прекращение юридического лица арбитражным судом возможно и в связи с грубыми нарушениями законодательства в деятельности юридического лица (последнее основание распространяется только на негосударственные юридические лица).

Различаются 2 способа прекращения юридических лиц в зависимости от правовых последствий: ликвидация и реорганизация.

*Ликвидация* предполагает полное прекращение деятельности юридического лица и отсутствие правопреемства, то есть перехода прав

и обязанностей от прекращенного юридического лица к другим юридическим лицам. Вследствие этого закон устанавливает определенную процедуру ликвидации юридических лиц, закрепленную ст. 61–64 ГК. Она производится специально созданной ликвидационной комиссией, которая обязана не позднее чем за 2 месяца до ликвидации предупредить всех кредиторов ликвидируемого юридического лица и других заинтересованных лиц о ликвидации. В течение этого срока к ликвидируемому юридическому лицу должны быть предъявлены все претензии. Они удовлетворяются за счет имущества юридического лица в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК. Требования, не удовлетворенные из-за недостатка имущества ликвидируемого юридического лица, считаются погашенными. Таким образом, при ликвидации юридического лица может сложиться ситуация, при которой требования кредиторов окажутся неудовлетворенными из-за недостатка имущества должника. Это свидетельствует о том, что при выборе партнеров следует проверить надежность юридического лица, его платежеспособность, интересоваться размером уставного капитала и избегать вступления в любые договорные отношения с ненадежными партнерами.

*Реорганизация* характеризуется правопреемством, то есть права и обязанности прекращенного юридического лица переходят к другим или другому юридическому лицу (правопреемнику), к которым могут быть предъявлены претензии кредиторов прекращенного юридического лица. Существует несколько способов реорганизации юридических лиц: слияние, разделение, выделение, присоединение и преобразование.

При слиянии вместо двух или нескольких прекращенных юридических лиц создается одно новое, которое и является их правопреемником. Разделение противоположно слиянию: на базе имущества прекращенного юридического лица создается одно или несколько новых юридических лиц, становящихся его правопреемниками. Присоединение предполагает, что имущество прекращенного юридического лица передается другому юридическому лицу, которое и будет правопреемником. При выделении на базе имущества юридического лица или его структурного подразделения (филиала, производства и др.) образуется новое юридическое лицо. Преобразование предполагает изменение организационно-правовой формы юридического лица (преобразование товарищества на вере в полное товарищество в связи с выходом последнего вкладчика; преобразование коммерческой организации в народ-

ное предприятие и т. д.), при этом юридическое лицо новой организационно-правовой формы является его правопреемником.

Законодательство о государственной регистрации упорядочивает процедуру прекращения деятельности юридических лиц. Предусмотрена государственная регистрация юридического лица в связи с его ликвидацией, а также государственная регистрация юридических лиц, создаваемых путем реорганизации.

При ликвидации юридического лица учредители или орган, принявшие соответствующее решение, обязаны в течение 3 дней в письменной форме уведомить об этом регистрирующий орган, который вносит в государственный реестр запись о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации.

Для государственной регистрации в связи с ликвидацией юридического лица в регистрирующий орган представляются следующие документы:

- подписанное заявителем заявление по утвержденной Правительством форме;
- ликвидационный баланс;
- документ об уплате государственной пошлины.

При ликвидации юридического лица в случае банкротства в регистрирующий орган представляется определение арбитражного суда о завершении конкурсного производства.

Государственная регистрация осуществляется не позднее чем в течение 5 рабочих дней со дня представления документов.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо — прекратившим свою деятельность после внесения об этом записи в государственный реестр. Регистрирующий орган публикует соответствующую информацию.

Поскольку прекращение юридических лиц путем реорганизации сопровождается созданием новых юридических лиц, предусмотрен порядок их государственной регистрации. На государственную регистрацию представляются следующие документы:

- подписанное заявителем заявление о государственной регистрации каждого вновь возникшего юридического лица по форме, утвержденной Правительством РФ;
- учредительные документы каждого вновь возникающего юридического лица, создаваемого путем реорганизации (подлинники или нотариально удостоверенные копии);
- решение о реорганизации юридического лица;

- договор о слиянии или присоединении в случаях, предусмотренных законодательством;
- передаточный акт или разделительный баланс;
- документ об уплате государственной пошлины.

Регистрация осуществляется не позднее 5 рабочих дней со дня представления необходимых документов.

Реорганизация юридического лица в форме преобразования считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а преобразованное юридическое лицо — прекратившим свою деятельность.

Реорганизация в форме слияния считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а юридическое лицо, реорганизованное в форме слияния, считается прекратившим свою деятельность.

Реорганизация в форме разделения считается завершенной с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц, а юридическое лицо, реорганизованное в форме разделения, считается прекратившим свою деятельность.

Реорганизация в форме выделения считается завершенной с момента государственной регистрации последнего из вновь возникающих юридических лиц.

Реорганизация в форме присоединения считается завершенной с момента внесения в государственный реестр записи о прекращении деятельности последнего из присоединенных юридических лиц.

Федеральным законом «О внесении изменений в Федеральный закон “О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей” и в статью 49 Гражданского кодекса Российской Федерации» от 2 июля 2005 г. № 83-ФЗ введено еще одно основание прекращения юридических лиц: исключение юридического лица из единого государственного реестра юридических лиц *по решению регистрирующего органа*.

Организация, которая в течение последних 12 месяцев, предшествующих моменту принятия регистрирующим органом соответствующего решения, не представляла документы отчетности, предусмотренные законодательством РФ о налогах и сборах, и не осуществляла операций хотя бы по одному банковскому счету, признается фактически прекратившей свою деятельность (недействующее юридическое лицо). Она может быть исключена из Единого государственного реестра юридических лиц в порядке,



предусмотренном ст. 21<sup>1</sup> Закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

## **2.7. Россия, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования как участники отношений, регулируемых гражданским правом**

Государство (Российская Федерация), субъекты РФ и муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных правах с другими участниками — гражданами и юридическими лицами (ст. 124–127 ГК). При этом от имени указанных субъектов при совершении сделок, заключении договоров, исцами и ответчиками в судах выступают соответствующие органы государства или местного самоуправления в рамках своей компетенции.

Россия, субъекты РФ и муниципальные образования прежде всего участвуют в гражданско-правовых отношениях как собственники принадлежащего им имущества. Как известно, они являются субъектами права государственной и муниципальной собственности. Поэтому в отношениях, складывающихся по поводу объектов государственной и муниципальной собственности, не закрепленных за юридическими лицами, они выступают в качестве субъектов. Так, от имени Санкт-Петербурга как субъекта РФ в отношениях по поводу объектов городской собственности может выступать комитет по управлению городским имуществом (КУГИ).

Указанные субъекты могут быть участниками договорных отношений, например в договоре государственного займа (ст. 817 ГК), в котором РФ или субъект РФ является заемщиком, а займодавцем — гражданин или юридическое лицо; в договоре приватизации государственного имущества, в договоре государственного кредитования капитального строительства и др.

По всем своим обязательствам данные субъекты отвечают принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме имущества, закрепленного за юридическими лицами на правах хозяйственного ведения или оперативного управления, а также имущества, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности.

В случаях, предусмотренных законом, Россия, субъекты РФ и муниципальные образования как собственники имущества, закрепленного за юридическими лицами, несут ответственность по обязательствам последних. Так, в соответствии со ст. 120 ГК по обязательствам бюджетных учреждений при недостаточности у них денежных средств для

расчетов с кредиторами субсидиарную ответственность несет собственник соответствующего имущества. Такую же ответственность в случае недостаточности имущества казенного предприятия несет собственник (ст. 115 ГК). Аналогичная ответственность наступает, если несостоятельность (банкротство) государственного или муниципального юридического лица вызвана собственником, дававшим обязательные для него указания либо иным образом влиявшим на его деятельность (п. 3 ст. 56 ГК).

Государство несет имущественную ответственность за незаконные действия государственных органов и их должностных лиц. В соответствии со ст. 53 Конституции РФ каждый гражданин имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц. К сожалению, механизм осуществления этого конституционного права до сих пор четко не отработан.

## Глава 3

# Объекты гражданских прав

---

**Объектами гражданских прав** признаются объекты, по поводу которых могут возникать отношения, регулируемые гражданским правом. Безобъектных правоотношений не существует.

Объектам гражданских прав посвящены гл. 6–8 ГК. В соответствии со ст. 128 ГК к ним относятся: вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

### 3.1. Вещи и их классификация

Вещи являются одним из наиболее распространенных объектов гражданских прав. **Вещи** — это предметы внешнего мира, способные удовлетворять те или иные потребности людей. Это земельные участки, здания, сооружения, предприятия, продукция, товары, транспортные средства, животные (одушевленные вещи) и т. д.

Специфическим объектом гражданских прав являются *земля, земельные участки*. Земля может быть объектом гражданских прав в той мере, в какой ее оборот не ограничен законом.

Земельный кодекс РФ ограничивает оборот земли путем:

- установления перечня земельных участков, изъятых из оборота, которые находятся в федеральной собственности и не могут быть объектами гражданско-правовых отношений;
- установления перечня земельных участков, оборот которых ограничивается, то есть которые могут быть объектами гражданских прав, но в пределах, установленных законом (ст. 27 Земельного кодекса).

В соответствии с п. 4 ст. 27 Земельного кодекса из оборота изъяты земельные участки, занятые:

- государственными природными заповедниками и национальными парками (за исключением случаев, предусмотренных ст. 95 Кодекса);

- объектами, в которых размещены для постоянной деятельности Вооруженные силы РФ, войска пограничной службы РФ, другие войска, воинские формирования и органы;
- зданиями, строениями и сооружениями, в которых размещены военные суды;
- объектами организаций федеральной службы безопасности;
- объектами организаций федеральных органов государственной охраны;
- объектами использования атомной энергии, пунктами хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ;
- объектами, в соответствии с видами деятельности которых созданы закрытые административно-территориальные образования;
- исправительно-трудовыми учреждениями и лечебно-трудовыми профилакториями соответственно Министерства юстиции РФ и Министерства внутренних дел РФ;
- воинскими и гражданскими захоронениями;
- инженерно-техническими сооружениями, линиями связи и коммуникациями, возведенными в интересах защиты и охраны Государственной границы РФ.

Таким образом, указанные категории земель не могут быть переданы в чью-либо собственность либо быть объектами гражданско-правовых сделок, а следовательно, они не являются объектами гражданских прав.

Земельные участки, ограниченные в обороте, перечень которых предусмотрен п. 5 ст. 27 Земельного кодекса (к ним относятся земли, предоставленные для нужд транспорта, связи, занятые объектами космической инфраструктуры и др.), в ограниченных законом пределах могут быть объектами гражданских прав. Остальные земли могут быть объектами гражданских прав — находиться в частной собственности, быть объектами договоров купли-продажи, аренды, дарения и т. д.

Оборот земель сельскохозяйственного назначения регулируется специальным федеральным законом об обороте земель сельскохозяйственного назначения. Однако этот закон не распространяется на земельные участки, предоставленные из земель сельскохозяйственного назначения гражданам для индивидуального жилищного, гаражного строительства, личного подсобного и дачного хозяйства, садоводства, животноводства и огородничества, а также на земельные участки, занятые зданиями, строениями, сооружениями (п. 7 ст. 27 Земельного кодекса). Таким образом, указанные земли находятся в гражданском обороте и являются объектами гражданских прав.

Специфическим объектом гражданских прав являются также *предприятия*. Понятие «предприятие» в гражданском праве употребляется в двух значениях: как субъект гражданского права (юридическое лицо — ст. 48 ГК) и как объект гражданского права (ст. 132 ГК).

Предприятие как субъект гражданского права — это самостоятельный хозяйствующий субъект, созданный в установленном законом порядке, осуществляющий производственную или иную хозяйственную деятельность в целях удовлетворения общественных потребностей и получения прибыли. По целям деятельности предприятия относятся к коммерческим юридическим лицам.

Предприятие как объект гражданского права — это имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. Предприятие в целом как имущественный комплекс является недвижимостью. В его состав входят все виды имущества, предназначенного для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (коммерческое обозначение, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права. В этом значении предприятие может быть объектом гражданско-правовых сделок: купли-продажи, аренды, залога и др.

Законодательство относит к вещам также одушевленные объекты — *животных*. К ним, к сожалению, применяются общие правила гражданского законодательства об имуществе. Однако, безусловно, должны быть и существуют специальные нормы, касающиеся животных. Устанавливаются специальные правила содержания животных; ст. 241 ГК предусмотрена возможность изъятия у собственника животного при негуманном отношении к нему; установлена уголовная ответственность за жестокое обращение с животными, повлекшее их гибель или увечье (ст. 245 УК).

С учетом сложившейся в нашем обществе ситуации необходимо ужесточение ответственности за жестокое обращение с животными, установление запрета на отлов и произвольное лишение жизни домашних животных, установление запрета на предпринимательскую деятельность, связанную с использованием мяса и шкур домашних животных, и т. д.

Вещи подразделяются на **недвижимые** и **движимые**. К недвижимым относятся объекты, которые прочно связаны с землей и перемещение которых невозможно без причинения им существенного ущерба. К ним относятся здания, сооружения, предприятия как имущественные комплексы, используемые для осуществления предпринимательской деятельности, объекты незавершенного строительства, многолетние

насаждения и т. д. К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты и некоторые иные объекты, предусмотренные законодательством (ст. 130 ГК). Их принадлежность к недвижимости обусловлена высокой стоимостью и необходимостью государственного контроля за их оборотом.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым имуществом.

Вещь, разделение которой в натуре невозможно без изменения назначения, признается **неделимой** (транспортные средства, объекты сложной бытовой техники: холодильники, телевизоры и др.), в соответствии со ст. 133 ГК. К неделимым относятся также **сложные вещи** — разнородные вещи, образующие единое целое и предполагающие их использование по общему назначению (мебельный гарнитур, сервис и т. д.).

Вещами признаются *деньги* (валюта), а также *ценные бумаги*. На территории России законным платежным средством, обязательным к приему, является рубль (ст. 140 ГК).

Ценная бумага — это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможна только при его предъявлении. Ценными бумагами являются облигация, вексель, чек, банковская сберегательная книжка, коносамент, акция и др.

### 3.2. Другие объекты гражданских прав

1. Объектом гражданских прав могут быть **работы и услуги**. Как правило, это объект договорных отношений (договора подряда, договора об оказании услуг, договора перевозки, хранения и др.).

*Выполнение работ* как объект договора обычно предполагает конечный о вещественный результат, который передается исполнителем работы заказчику. Так, в договоре подряда объектом является результат работы — изготовленная, отремонтированная или переработанная вещь, разработанная техническая документация, составленный проект; выполненные изыскательские работы и т. д.

*Услуги* как объект договора предполагают обязанность исполнителя по заданию заказчика осуществить определенную деятельность. При этом конкретный результат может быть, а может и не быть. Так, в договоре перевозки груза перевозчик оказывает транспортные услуги, которые должны иметь конечный результат — доставку груза в пункт назначения; услуги почтовой связи — доставку

корреспонденции и т. д. Однако во многих случаях оказание услуг может не иметь конкретного результата, а объектом договора является сама деятельность исполнителя услуг. К ним можно отнести образовательные, медицинские, ветеринарные, юридические, консультационные и иные виды услуг.

2. Объектами гражданских прав могут быть **результаты интеллектуальной деятельности** граждан и организаций и приравненные к ним **средства индивидуализации** (интеллектуальная собственность). Результатами интеллектуальной деятельности являются произведения науки, литературы, искусства, научные разработки, изобретения, компьютерные программы и др.

К объектам интеллектуальной собственности отнесены средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и др.). Перечень объектов интеллектуальной собственности дан в ст. 1225 ГК РФ.

Результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации не могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому. Однако права на них, а также на материальные носители, в которых они отражены, могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому в случаях и порядке, которые установлены ч. IV ГК РФ.

3. Объектами гражданских прав являются нематериальные блага — жизнь, здоровье, честь, достоинство, доброе имя, деловая репутация гражданина или юридического лица и др. Правоотношения по поводу этих нематериальных объектов в большинстве случаев возникают, когда на них совершено посягательство. Нематериальным благам и их защите посвящена гл. 8 ГК РФ (ст. 150–152<sup>1</sup>).

## Глава 4

# Гражданско-правовые сделки

---

### 4.1. Понятие, виды и форма гражданско-правовых сделок

Гражданско-правовым сделкам посвящена гл. 9 ГК РФ.

**Сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК). Сделки — это всегда активные волевые действия граждан и юридических лиц в целях достижения определенного правового результата (приобретения в собственность или в пользование вещи, получения услуг, передачи имущества по наследству определенному лицу и т. д.). Сделками признаются только правомерные, то есть законные действия. Действия, сопряженные с нарушением закона, влекут признание сделки недействительной: в этом случае она не имеет юридической силы и не порождает тех юридических последствий, на которые она была направлена.

Важно уяснить соотношение понятий «сделка» и «договор», поскольку иногда допускается необоснованное отождествление этих правовых категорий.

Понятие сделок более широко, чем понятие договоров.

По количеству участников сделки бывают двух- или многосторонними (договоры) и односторонними.

Односторонней является сделка, для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одного субъекта. К таковым относятся, например, завещание, доверенность. При этом следует обратить внимание, что односторонняя сделка создает обязанности лишь для лица, ее совершившего. Для иных лиц она может создавать обязанности только в случаях, установленных в законе либо в соглашении совершившего сделку с этими лицами (ст. 154 ГК). Так, завещание, являясь односторонней сделкой, совершенной по воле наследодателя, не порождает обязанности будущего наследника принять наследство — он вправе от него отказаться. Аналогична ситуация с доверенностью: лицо, которому она выдана, может в любое время отказаться от нее (п. 2 ст. 188 ГК).



Двух- или многосторонние сделки — это договоры. Для их заключения необходима согласованная воля участников, достижение соглашения двух или более лиц.

Таким образом, любой договор — это сделка, но не всякая сделка является договором.

Поскольку договоры — это разновидность сделок, все общие положения о сделках, содержащиеся в гл. 9 ГК, распространяются на все гражданско-правовые договоры (форма сделок, условия действительности, основания признания их недействительными и др.).

**Форма сделок** предусмотрена ст. 158–165 ГК. Сделки могут совершаться *устно*, в *простой письменной форме*, в *нотариальной форме*. Некоторые сделки требуют государственной регистрации (например, сделки с недвижимым имуществом в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ (ред. от 02.10.2007), а также некоторыми видами движимого имущества).

*Не требуют письменной формы* и могут заключаться устно следующие сделки:

- между гражданами — на сумму не свыше 10 МРОТ;
- между любыми субъектами на любую сумму, исполняемые при самом их совершении (например, купля-продажа за наличный расчет), за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых в силу закона влечет их недействительность. Например, ст. 574 ГК предусмотрена обязательная письменная форма договора дарения, если дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает 5 МРОТ. Поэтому, если даже такой договор одновременно совершается и исполняется, он должен быть заключен в письменной форме, иначе будет признан недействительным, не имеющим юридической силы.

Необязательность письменной формы сделок не лишает их участников права заключить сделку в письменной или даже в нотариальной форме.

Простая письменная форма сделок предполагает составление документа, подписываемого всеми участниками, в необходимых случаях — заверенного печатью, из которого должно быть ясно, кем совершается сделка, каково ее содержание, какие обязательства принимают на себя участники, какой срок их исполнения и др. В некоторых случаях используются типовые формы, бланки, облегчающие и упрощающие оформление сделок.

Некоторые виды договоров в силу их специфики исключают возможность документального оформления (например, договоры хранения вещей в гардеробах предприятий и учреждений), поэтому в подтверждение их заключения выдаются жетоны. Таким образом, способы оформления договоров могут быть различными.

В *простой письменной форме* должны заключаться следующие сделки:

- между гражданами на сумму свыше 10 МРОТ;
- между гражданами и юридическими лицами;
- между юридическими лицами.

Как отмечалось выше, не требуют письменной формы сделки, которые одновременно заключаются и исполняются.

*Нотариальная форма*, то есть удостоверение сделки у нотариуса, требуется лишь в случаях, указанных в законе, а также когда это условие предусмотрено соглашением сторон. В настоящее время в связи с принятием закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» резко сократилось число сделок, требующих нотариального удостоверения. Сделки с недвижимостью, по общему правилу, заключаются в простой письменной форме путем составления одного документа, подписываемого сторонами, и подлежат государственной регистрации. При этом необходимости в их нотариальном удостоверении нет (ст. 550, 560, 574, 651, 658 ГК).

Следует обратить внимание на правовые последствия несоблюдения требуемой формы сделок, имея в виду, что *несоблюдение простой письменной формы не всегда влечет недействительность сделки, а только когда это следствие прямо предусмотрено законом*. Например, несоблюдение письменной формы договора о штрафных санкциях влечет его недействительность (ст. 331 ГК), то же относится к предварительному договору (ст. 429 ГК) и т. д. В остальных случаях неблагоприятные последствия наступают только при возникновении спора между сторонами — они лишаются права ссылаться в подтверждение своих требований на свидетельские показания, но не лишаются права представлять письменные доказательства (ст. 162 ГК). Тем самым затрудняется доказывание исковых требований.

Нарушение нотариальной формы, как правило, влечет недействительность сделки (ст. 165 ГК). Исключение установлено лишь для тех случаев, когда одна из сторон исполнила сделку полностью или частично, а другая уклоняется от нотариального ее удостоверения. Суд в такой ситуации вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать ее действительной, при этом последующее нотариальное удостоверение не потребуется.

## 4.2. Условия действительности сделок.

### Виды недействительных сделок и правовые последствия признания сделок недействительными

Особую значимость имеет вопрос об условиях действительности сделок, а значит, и всех договоров. **Действительной** признается сделка, которая порождает те юридические последствия, на достижение которых она была направлена.

Условиями действительности любой сделки являются следующие:

- сделка не должна противоречить законодательству;
- сделка должна быть совершена дееспособными лицами (физическими или юридическими) в рамках их правоспособности и дееспособности;
- воля, выраженная в сделке (внешняя воля или волеизъявление), должна соответствовать внутренней (истинной, подлинной) воле субъекта. Поэтому недействительными являются сделки, совершенные под влиянием обмана, угрозы, насилия, заблуждения и других подобных обстоятельств;
- сделка должна быть совершена в требуемой законом форме (последствия несоблюдения установленной формы сделок рассмотрены выше).

Сделка, не соответствующая указанным условиям, признается **недействительной**, то есть не имеет юридической силы. Недействительные сделки бывают оспоримыми и ничтожными (ст. 166 ГК).

*Оспоримой* называется сделка, которая признается недействительной только по решению суда; для признания ее недействительной нужно предъявить иск в суде. Иск может быть предъявлен участником сделки, заинтересованными лицами, контролирующими органами, прокуратурой и др.

*Ничтожная сделка* недействительна сама по себе, и для признания ее таковой не требуется обращения в суд и его решения. Она просто не подлежит исполнению как не имеющая юридической силы. При этом возникает вопрос: как на практике обеспечить применение последствий ничтожной сделки, если она уже была исполнена, например обязать стороны вернуть друг другу все полученное по сделке или изъять его в доход государства. Статья 181 ГК предусматривает, что в таких случаях заинтересованное лицо в течение 3 лет со дня, когда началось исполнение сделки, вправе предъявить в суде иск о применении последствий недействительности такой сделки.

В зависимости от того, какое из перечисленных выше условий действительности сделки не соблюдено, в ст. 168–179 ГК предусмотрены виды недействительных сделок и правовые последствия признания их недействительными. Таковыми являются сделки:

- не соответствующие закону или иным правовым актам;
- совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности (это особо опасные сделки);
- мнимые и притворные;
- совершенные недееспособными гражданами, а также гражданами, ограниченными судом в дееспособности;
- совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими;
- совершенные малолетними или несовершеннолетними;
- совершенные юридическим лицом за пределами его правоспособности;
- совершенные под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение;
- совершенные под влиянием обмана, угрозы, насилия или стечения тяжелых обстоятельств.

Правовыми последствиями признания сделок недействительными являются: *двусторонняя реституция, односторонняя реституция, изъятие всего полученного по сделке обеими сторонами в доход государства*. Кроме того, в некоторых случаях одна сторона возмещает другой причиненные убытки.

Двусторонняя реституция означает приведение сторон в первоначальное положение: они возвращают друг другу все полученное по сделке. Она применяется к недействительным сделкам, не представляющим серьезной общественной опасности (ст. 171, 175, 176 ГК и некоторые другие).

Односторонняя реституция применяется к сделкам опасным, сопряженным с обманом, угрозой, насилием, введением в заблуждение контрагента, использованием тяжелых обстоятельств, вынудивших потерпевшего совершить явно невыгодную для него сделку (ст. 179, ч. 3 ст. 169 ГК). В этих сделках есть виновная и потерпевшая стороны. Односторонняя реституция предполагает, что в первоначальное состояние приводится только потерпевшая сторона, которой виновный обязан вернуть все полученное от нее по сделке, а то, что передал виновный потерпевшему, обращается в доход государства. Изъятие переданного по сделке виновной стороной в доход государства является гражданско-правовой санкцией за допущенное нарушение или злоупотребление.

Если сделка совершена с целью, противной основам правопорядка и нравственности (это наиболее общественно опасные сделки — ст. 169 ГК) и при этом оба участника знали об этом, все полученное ими взыскивается в доход государства. При наличии умысла только у одной из сторон применяется односторонняя реституция — невиновному возвращается все, что он передал по сделке виновному, а переданное виновным изымается государством.

В настоящее время довольно распространенным явлением стали сделки с жильем, совершаемые путем злоупотреблений, мошенничества, обмана, в результате которых потерпевшие (а это, как правило, пожилые, больные, одинокие люди) лишаются жилплощади. Они бесспорно должны квалифицироваться по ст. 169 ГК.

К данной категории сделок следует относить договоры поставки заведомо фальсифицированных товаров с последующей их реализацией населению, продажу гражданам товаров с истекшим сроком годности, которые законом признаются непригодными для использования, и др.

Распространенным последствием признания сделок недействительными является возложение на дееспособного участника обязанности возместить другой стороне ущерб, понесенный ею в результате сделки. Такая обязанность возникает при совершении сделок с малолетними, несовершеннолетними, недееспособными, ограниченно дееспособными, а также гражданами, которые хотя и не признаны судом недееспособными, но фактически не способны понимать значение своих действий или руководить ими. Возместить потерпевшим ущерб должны и виновные в совершении сделок, сопряженных с обманом, угрозой, насилием и другими правонарушениями.

# Глава 5

## Исковая давность

---

### 5.1. Понятие, сроки исковой давности и порядок их исчисления

Одной из основных функций права как регулятора общественных отношений является защита нарушенных прав их участников путем государственно-правового принуждения, применяемого к субъектам, не выполняющим своих юридических обязанностей и нарушающим тем самым права других лиц.

Обеспечению защиты нарушенных прав служит гражданско-правовой институт исковой давности (гл. 12 ГК).

**Исковая давность** — это срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 195 ГК). Таким образом, это срок, в течение которого гражданин или юридическое лицо, право которого нарушено, могут путем обращения в суд требовать его защиты. И государство в лице судебных органов обязано ее обеспечить.

Установление в законе сроков исковой давности призвано дисциплинировать участников гражданско-правовых отношений, побуждать их к своевременному обращению к государству за защитой. Вместе с тем своевременное обращение в государственный орган способствует обеспечению реальной защиты имущественных прав, поскольку со временем усложняется процесс доказывания — могут быть утрачены доказательства, в том числе документы, затруднен поиск свидетелей.

Сроки исковой давности необходимо отличать от претензионных сроков. **Претензионные сроки** — это сроки для предъявления претензий потерпевшим к нарушителю его права. Претензионные сроки, а также сроки для ответа на претензию (или ее удовлетворения) установлены законодательством. В некоторых случаях, указанных в законе, предъявление претензии обязательно и должно предшествовать рассмотрению иска в суде.

Претензионный (досудебный) порядок рассмотрения споров преследует цель не перегружать судебные органы спорами, которые могут быть урегулированы самими сторонами.

Претензионные сроки в ряде случаев включаются в сроки исковой давности, и течение их начинается одновременно. Получается, что в те-

чение срока исковой давности необходимо предъявить претензию, дожидаться ответа на нее и, если он не удовлетворяет потерпевшего или не будет получен в установленный срок, предъявить судебный иск.

По некоторым видам требований претензионные сроки вынесены за пределы сроков исковой давности, то есть вначале текут сроки, в течение которых должна быть предъявлена претензия, а затем уже сроки исковой давности (если претензионный срок истек, либо претензия не удовлетворена, либо истек срок для ответа на претензию).

Сроки исковой давности и порядок их исчисления устанавливаются законодательством и изменению по соглашению сторон не подлежат (ст. 198 ГК).

Законом предусмотрены требования, на которые исковая давность не распространяется, то есть защита нарушенного права не ограничена сроками. К ним относятся:

- требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ (чести, достоинства, доброго имени, деловой репутации и др.);
- требования вкладчиков к банкам о выдаче вкладов;
- требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина (однако требования, предъявленные по истечении 3 лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошедшее время не более чем за 3 года, предшествовавшие предъявлению иска);
- требования собственника или иного владельца об устранении любых нарушений его права;
- другие требования — в случаях, указанных в законе (ст. 208 ГК).

Наличие сроков исковой давности по всем остальным видам требований не говорит о том, что по их истечении субъект лишается права обращения с иском в суд. В ст. 199 ГК предусмотрено, что требования о защите нарушенного права принимаются судом и рассматриваются независимо от истечения срока исковой давности.

Дело в том, что в соответствии с п. 2 ст. 199 ГК в настоящее время *исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судебного решения*. Это значит, что, если иск в суде предъявлен после истечения срока исковой давности, но ответчик не потребовал применить его, суд защищает нарушенное право независимо от истечения срока. Если же ответчик потребует применить срок исковой давности, суд обязан удовлетворить его требование. При этом истечение срока является основанием к отказу в иске, если не было обстоятельств, приостанавливающих или прерывающих

исковую давность, и нет оснований для ее восстановления. Поэтому следует всегда своевременно обращаться за судебной защитой.

Сроки исковой давности делятся на **общие** и **специальные**.

*Общий* срок исковой давности — 3 года, применяется ко всем требованиям, кроме тех, для которых установлены специальные сроки. *Специальные* сроки предусмотрены законом для отдельных видов требований. Они могут быть сокращенными или более длительными по сравнению с общим. Так, сроки исковой давности продолжительностью в 1 год установлены: по искам к перевозчику по договору перевозки (ст. 797 ГК); по искам к подрядчику, касающимся качества выполненных работ по договору подряда (ст. 725 ГК); по иску о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности (ст. 181 ГК) и в некоторых других случаях.

Общий порядок исчисления сроков исковой давности установлен п. 1 ст. 200 ГК. По общему правилу исковая давность начинается с дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права.

Как правило, потерпевший узнает о нарушении своего права, когда оно допущено. Однако иногда субъект в течение определенного периода не знал и не мог знать о нарушении своего права. В этих случаях срок исчисляется не со дня, когда нарушение допущено, а со дня, когда потерпевшему стало об этом известно.

По некоторым видам требований установлены особые правила исчисления сроков исковой давности. По обязательствам, для которых установлен срок исполнения, исковая давность начинается с дня, следующего за этим сроком. Если срок исполнения обязательства не определен либо определен моментом востребования, кредитор вправе в любое время потребовать его исполнения. При этом ст. 314 ГК предоставляет должнику 7-дневный срок для исполнения обязательства, если иное не вытекает из закона или условий обязательства (например, по договору займа срок составляет 30 дней). Если в течение этого срока обязательство не будет исполнено, с 8-го дня начнется течение срока исковой давности.

Законодательством о перевозках предусмотрено, что исковая давность по искам к перевозчику начинается со дня получения ответа на претензию, а если он не получен — со дня истечения срока ответа (ст. 797 ГК и соответствующие статьи транспортных уставов и кодексов). Пока ответ на претензию не получен или срок для ответа не истек, исковая давность не течет, то есть иск в суде предъявлен быть не может. Таким образом, до предъявления иска к перевозчику обязательно предъявление ему претензии в сроки и в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами. Предъявив претензию, нужно



ждать ответа в течение 30 дней (ст. 797 ГК). Аналогичный порядок установлен для исков к органам связи.

Особые правила исчисления сроков исковой давности действуют и в отношении некоторых иных видов требований (ст. 181, п. 3 ст. 200, 725 ГК и др.).

## **5.2. Приостановление, перерыв и восстановление сроков исковой давности**

По общему правилу сроки исковой давности текут непрерывно и исчисляются днями, месяцами, годами. Однако в законе установлены обстоятельства, которые могут влиять на течение исковой давности, приостанавливая или прерывая его.

**Приостановление исковой давности** предполагает, что в период, когда имели место обстоятельства, приостанавливающие исковую давность, она не течет, а затем ее течение продолжается. Обстоятельства и условия приостановления исковой давности закреплены в ст. 202 ГК. Таковыми являются:

- невозможность предъявления иска вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств: стихийных бедствий, эпидемий, военных действий и т. д.;
- пребывание истца или ответчика в составе Вооруженных сил, переведенных на военное положение (служба в армии, если войска не переведены на военное положение, не влияет на течение исковой давности);
- мораторий, то есть отсрочка исполнения обязательств, установленная Правительством РФ;
- приостановление в установленном законом порядке действия нормативного акта, регулирующего соответствующее отношение.

Перечисленные обстоятельства приостанавливают исковую давность только в случае, если они возникли или существуют в последние 6 месяцев срока исковой давности, а если он равен 6 месяцам или менее — в течение срока давности. Со дня прекращения обстоятельств, приостановивших исковую давность, остающаяся часть срока удлиняется до 6 месяцев, а если он составляет 6 месяцев или менее — до срока давности.

**Перерыв исковой давности** означает, что время, прошедшее до него, не учитывается и с момента перерыва срок исковой давности возобновляется. Обстоятельства, прерывающие исковую давность, предусмотрены ст. 203 ГК.

Течение срока исковой давности прерывается предъявлением иска в установленном порядке. Имеются в виду случаи, когда иск предъявлен с соблюдением всех требований закона, но не рассмотрен судом вследствие приостановления производства по делу по основаниям, указанным в ст. 215 и 216 Гражданского процессуального кодекса РФ. Таковыми могут быть: участие ответчика в боевых действиях, нахождение стороны спора в лечебном учреждении, розыск ответчика, назначение судом экспертизы и др.

Исковая давность также прерывается, если обязанное лицо совершило действия, свидетельствующие о признании долга. Имеются в виду любые действия со стороны должника: возврат части долга, частичное исполнение обязательства, «покаянное» письмо и т. д.

Законодательство также предоставляет судам право **восстановить исковую давность**, то есть защищать нарушенное право, несмотря на истечение срока давности (ст. 205 ГК). Исковая давность может быть восстановлена судом, если истцом является гражданин (физическое лицо) и суд признает уважительной причину пропуска срока, которая должна быть связана с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. д.). При этом причины пропуска могут быть признаны уважительными, если они имели место в последние 6 месяцев срока давности, а если он этот равен 6 месяцам или менее — в течение срока давности.

# Глава 6

## Право собственности

---

### 6.1. Понятие и содержание права собственности

Право собственности — это один из ведущих институтов гражданского права. Значимость его обусловлена тем, что все имущественные отношения фактически основываются на праве собственности. Ему отведено значительное место в системе гражданского законодательства и посвящены Раздел II ГК (гл. 13–20) и ряд других нормативных актов.

Собственность является одновременно и экономической, и правовой категорией. Собственность как экономическая категория — это общественные отношения, складывающиеся между людьми по поводу обладания средствами производства и предметами потребления. Будучи урегулированы правовыми нормами, то есть представлены в виде юридических прав и обязанностей участников этих отношений, экономические отношения собственности приобретают характер правовых отношений, выступая как право собственности.

Право собственности, как правило, является вещным правом, то есть его объектами в большинстве случаев являются вещи, имущество. Гражданский кодекс под имуществом понимает как материальные вещи, так и нематериальные права. Так, предметом залога, за некоторыми исключениями, может быть любое имущество, в том числе права или требования. Предприятие как имущественный комплекс включает в себя не только собственно вещи, например здания, сооружения, оборудование, но и имущественные права.

Наряду с вещами в соответствии со ст. 44 Конституции РФ граждане и юридические лица могут обладать объектами интеллектуальной собственности, то есть результатами творческой деятельности; таковыми являются открытия, изобретения, результаты литературного, художественного, научного творчества и др., а также приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

Субъектами права собственности в России в соответствии со ст. 212 ГК являются граждане, негосударственные юридические лица, Российская

Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования. Государственные юридические лица не обладают правом собственности на закрепленное за ними имущество. Оно принадлежит им на правах хозяйственного ведения или оперативного управления.

Общие положения, касающиеся содержания права собственности, закреплены в ст. 209 ГК. В соответствии с ней содержание права собственности складывается из трех правомочий собственника: владения, пользования и распоряжения объектами собственности.

**Владение** — это основанная на законе возможность иметь у себя имущество, фактически обладать им, содержать в своем доме, в своем хозяйстве. Изначально право владения принадлежит собственнику, однако с его разрешения или согласия оно может принадлежать и не-собственнику (так называемое «законное владение»). Например, взятым в аренду помещением владеет арендатор — лицо, не являющееся его собственником.

**Пользование** — это основанная на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения его полезных свойств. Предпосылкой пользования является владение, поскольку, лишившись владения, собственник теряет возможность использования объектов собственности. Право пользования, как и право владения, может принадлежать и не-собственнику. При этом законным пользователем является лицо, получившее на это согласие или разрешение собственника.

Законодательство (ст. 34 Конституции РФ и ст. 2 ГК) разрешает собственнику использовать имущество и другие объекты своей собственности в предпринимательских целях, то есть для осуществления деятельности, преследующей цель получения прибыли. Единственное требование — чтобы она осуществлялась в соответствии с законодательством и в установленном законом порядке. При осуществлении гражданином предпринимательской деятельности без образования юридического лица он остается собственником своего имущества и отвечает по обязательствам, вытекающим в том числе из предпринимательской деятельности, всем своим имуществом. Иначе складываются отношения собственности, когда гражданин или юридическое лицо передают часть своего имущества в качестве вклада в хозяйственное товарищество или общество. В этих случаях право собственности на переданное имущество переходит к коммерческой организации, прежний собственник его утрачивает.

**Распоряжение** — это возможность определения и изменения юридической судьбы имущества путем совершения всевозможных сделок с ним: отчуждения по договору, передачи по наследству, уничтожения и т. д.

Право распоряжения в полном объеме, допускаемом законом, принадлежит только собственнику, который может различными способами распорядиться объектом: продать, подарить, обменять, сдать в наем, передать в безвозмездное пользование и т. д. Несобственнику могут принадлежать лишь отдельные правомочия по распоряжению имуществом, объем которых устанавливается либо законом, либо по договору, то есть определяется волей собственника. Так, правомочия государственных и муниципальных предприятий по распоряжению закрепленным имуществом определены законом (ст. 295 ГК). Государственные и муниципальные торговые предприятия распоряжаются товарами, не являющимися их собственностью, только путем их реализации гражданам, причем в порядке, установленном законом. По договору комиссии комитент поручает комиссионеру распорядиться принадлежащей ему вещью, но только путем ее продажи по цене, согласованной сторонами.

Поскольку закон предоставляет собственнику право передать другим лицам свои права владения, пользования и распоряжения имуществом, оставаясь при этом собственником (п. 2 ст. 209 ГК), введено такое понятие, как *доверительное управление имуществом* (п. 4 ст. 209 ГК). Главой 53 ГК регламентируется договор доверительного управления имуществом. Доверительное управление не влечет перехода к доверительному управляющему права собственности на имущество. Управляющий использует его, не становясь его собственником, и не в своих интересах, а в интересах собственника. При этом он владеет, пользуется и даже распоряжается имуществом, в том числе участвует в имущественном обороте от своего имени, но не в своих интересах (подробнее см. гл. 12).

Как и любые юридические права, права пользования и распоряжения объектами собственности даже для собственника не являются безграничными. Они существуют в рамках закона и должны осуществляться с соблюдением его требований. Например, использование гражданином личного транспорта для систематического осуществления перевозок возможно лишь после государственной регистрации этой деятельности как предпринимательской и получения лицензии. Распорядиться недвижимостью (продать, подарить, сдать в аренду) собственник может только в порядке, установленном законом, — путем заключения соответствующего договора по установленной форме и его государственной регистрации и т. д. Осуществление рассматриваемых правомочий не должно причинять ущерб другим лицам, представлять опасности для окружающих, нарушать их законные права, а также требует соблюдения норм морали, нравственности, правил общежития.

Собственнику принадлежат, с одной стороны, «блага» обладания имуществом и получения доходов от его использования, с другой — «бремя»

связанных с этим расходов, издержек и риска (охрана, ремонт, поддержание в надлежащем состоянии и т. д.) — ст. 210 ГК. Законом или договором это «бремя» или его часть могут быть возложены на иное лицо (например, охрана имущества — на специально нанятых лиц или организацию, управление имуществом банкрота — на конкурсного управляющего и т. д.).

Другой важной обязанностью собственника по содержанию имущества является уплата налогов, в том числе на имущество. Собственник несет риск случайной гибели или порчи своего имущества, то есть убытки от утраты или повреждения имущества, происшедшие не по вине конкретного лица (физического или юридического), если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 211 ГК). Исходя из этого закон устанавливает, что с момента перехода к приобретателю права собственности на имущество к нему переходит и риск случайной гибели или порчи вещи, если иное не предусмотрено законом или договором.

В соответствии со ст. 223 ГК право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не установлено законом или договором. Когда договор об отчуждении имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя, как правило, возникает с момента регистрации. Передачей признается вручение вещи приобретателю, то есть фактическое поступление ее во владение приобретателя или указанного им лица, а также сдача перевозчику для отправки приобретателю вещей, отчуждаемых без обязательства доставки (ст. 224 ГК).

В некоторых случаях момент перехода права собственности не совпадает с моментом передачи вещи и определяется в законе. Например, при продаже предприятия оно считается переданным покупателю со дня подписания обеими сторонами передаточного акта, и с этого же момента к покупателю переходит риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного в составе предприятия. А право собственности на предприятие переходит к покупателю с момента его государственной регистрации (ст. 563, 564 ГК). Значит, переход риска случайной гибели и порчи имущества может не совпадать с моментом перехода права собственности. В приведенном примере покупатель может нести убытки от случайной гибели и порчи имущества предприятия, еще не став его собственником.

## **6.2. Формы собственности в Российской Федерации**

Для современного гражданского законодательства характерно, что по объему правомочий собственника, то есть содержанию права собствен-

ности, все собственники поставлены в равное правовое положение. Предусмотрена также равная защита всех форм собственности. Никаких различий в способах их защиты закон не устанавливает.

В основе разграничения форм собственности в настоящее время лежит только субъектный состав собственников, которым обусловлена специфика объектов права собственности, а также основания его приобретения и прекращения.

В России существуют **частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности** (ст. 212 ГК).

*Субъектами частной собственности* (ст. 213 ГК) могут быть граждане и негосударственные юридические лица (хозяйственные товарищества и общества, кооперативы и другие негосударственные юридические лица). Государственные и муниципальные юридические лица, функционирующие на базе государственной и муниципальной собственности, субъектами права собственности на закрепленное за ними имущество не являются — они имеют имущество на правах хозяйственного ведения или оперативного управления.

В собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением того, которое находится в исключительной собственности государства и изъято из оборота (недра земли, некоторые категории земель, леса, воды и др.), а также объектов, в силу закона не подлежащих приватизации (предприятия оборонного значения, государственные вузы, памятники истории и культуры, являющиеся общенациональным достоянием, и др.).

Законодательством предусмотрены отдельные виды имущества, которые из соображений общественной безопасности или в соответствии с международными договорами вообще не могут быть объектами собственности граждан (большинство видов вооружений, наркотики и яды и др.).

*Объектами частной собственности* могут быть различные имущественные объекты, в том числе различные виды недвижимости, включая земельные участки, предприятия как имущественные комплексы (ст. 132 ГК), оборудование, транспортные средства и иные средства производства.

Законом установлена возможность приобретения в собственность гражданами жилого помещения, занимаемого ими по договору найма в доме государственного или муниципального жилищного фонда (путем выкупа или по иным основаниям, предусмотренным законодательством). Наиболее распространенным в настоящее время способом приобретения в собственность жилых помещений является приватизация, которая предполагает бесплатную передачу в собственность гражданам

на добровольной основе занимаемых ими по договору найма или аренды жилых помещений в домах государственного или муниципального жилищного фонда.

Приобретение жилья в собственность возможно также в результате жилищного строительства, участия в жилищных и жилищно-строительных кооперативах, в порядке дарения, наследования и по другим законным основаниям. После того как кооперативные квартиры полностью оплачены членами кооператива, они становятся их собственностью и в приватизации не нуждаются.

Полная уплата паевого взноса членами потребительских кооперативов за предоставленные им дачу, садовый дом, гараж или иное помещение или строение также прекращает право собственности кооператива на соответствующий имущественный объект, превращая его в объект частной собственности.

В собственности граждан могут находиться ценные бумаги: акции, казначейские обязательства, сберегательные сертификаты и др., причем не только именованного, но и предъявительского характера.

Число объектов, а также их стоимость, как правило, не ограничены законом, за исключением случаев, когда ограничения установлены в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Чрезвычайно важно, что источником частной собственности могут быть только имущество и доходы, полученные законным путем. К законным относятся доходы граждан от участия в общественном труде; зарегистрированной предпринимательской деятельности; имущество, полученное по наследству; прибыль, полученная юридическим лицом, и др. Доходы, полученные незаконным путем, не становятся собственностью субъекта и должны подлежать конфискации. К сожалению, в настоящее время государство не осуществляет должного контроля за законностью источников частной собственности отдельных лиц, что приводит к неосновательному обогащению за счет государства, общества, граждан.

Негосударственные юридические лица являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) учредителями (участниками, членами) и полученного либо в результате их деятельности, либо иным законным путем. Они вправе распоряжаться им по своему усмотрению.

Государственные учреждения, осуществляющие предпринимательскую деятельность в рамках требований п. 3 ст. 50 ГК, являются собственниками доходов, полученных от этой деятельности, и имущества, приобретенного за их счет, которыми они вправе самостоятельно распо-



ряться (п. 2 ст. 298 ГК). Доходы автономного учреждения поступают в его самостоятельное распоряжение и используются им для достижения целей, ради которых оно создано, если иное не предусмотрено законом «Об автономных учреждениях» (п. 8 ст. 2 указанного закона).

Общественные и религиозные организации, благотворительные и иные фонды также являются собственниками принадлежащего им имущества, однако могут использовать его лишь для достижения целей, предусмотренных учредительными документами. Таким образом, они ограничены в свободе распоряжения объектами своей собственности. Данное законодательное ограничение оправданно, поскольку указанные юридические лица являются некоммерческими организациями, основным источником их собственности являются членские взносы, которые должны расходоваться исключительно в интересах членов этих организаций. А что касается фондов, то их собственность складывается из добровольных взносов всех желающих именно на те цели, которые обозначены уставом фонда. В случае ликвидации этих организаций их имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, используется в целях, указанных в учредительных документах.

*Государственная собственность* в соответствии со ст. 214 ГК — это имущество, принадлежащее на праве собственности Российской Федерации (федеральная собственность), а также субъектам РФ (республикам, краям, областям, городам федерального значения: Москве и Санкт-Петербургу, автономной области, автономным округам). Таким образом, существует два уровня обобществления государственной собственности — в масштабе России и в масштабе субъекта РФ. Распределение объектов между Россией и субъектами РФ осуществляется законодательством<sup>1</sup>.

Федеральная собственность — это общенародное достояние, принадлежащее России в целом. Круг объектов этой собственности не ограничен. Существуют объекты исключительной собственности государства, которые не могут принадлежать другим субъектам. Объектами собственности России являются также: бюджет РФ; здания, в которых расположены федеральные органы власти; предприятия ведущих отраслей, имеющие общероссийское значение; ведущие научно-исследовательские организации; высшие учебные заведения общероссийского значения; памятники истории и культуры, представляющие общегосударственную ценность, и многие другие объекты.

<sup>1</sup> См., например: постановление Правительства РФ «О перечне объектов исторического и культурного наследия федерального (общероссийского) значения, находящихся в г. Санкт-Петербурге» от 10 июля 2001 г. № 527.

В собственности субъектов РФ находятся аналогичные объекты, закрепленные за ними законодательно и имеющие значение в масштабе субъекта РФ: соответствующие бюджеты; предприятия республиканского, краевого, областного значения, учебные заведения, учреждения здравоохранения и т. д.

В настоящее время обозначилась тенденция передачи объектов федеральной собственности в собственность субъектов РФ. Вероятно, это связано со стремлением центра переложить бремя их содержания на субъекты РФ. Для придания этому процессу организованного характера постановлением Правительства РФ «О передаче отдельных видов объектов недвижимости, находящихся в федеральной собственности, в собственность субъектов Российской Федерации» от 16 октября 2000 г. № 784 установлен порядок такой передачи. Предусмотрено, что объектами передачи могут быть недвижимое имущество, сооружения, помещения, объекты незавершенного строительства. При этом предполагается, что предложение о передаче объекта и ее условиях исходят от субъекта РФ. Передача осуществляется на основе договора, заключаемого между субъектом РФ и Российской Федерацией в лице уполномоченного федерального органа исполнительной власти. Оценка объектов должна осуществляться по рыночной стоимости.

От имени Российской Федерации и субъектов РФ управление государственной собственностью осуществляют органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной законодательством.

*Муниципальная собственность* — это имущество, принадлежащее на праве собственности городам (кроме Москвы и Петербурга), районам, сельским поселениям и другим муниципальным образованиям (ст. 215 ГК). В муниципальной собственности находятся средства соответствующего бюджета, предприятия и организации местного значения, предприятия торговли, общественного питания, бытового обслуживания, муниципальные образовательные учреждения, муниципальные учреждения здравоохранения; предприятия транспорта общего пользования, учреждения культуры и другие объекты, не входящие в государственную или частную собственность.

От имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления в рамках компетенции, установленной законодательством. Имущество, находящееся в муниципальной собственности, закрепляется за предприятиями и учреждениями на правах хозяйственного ведения и оперативного управления.

*Общая собственность* (гл. 16 ГК) — это имущество, находящееся в собственности 2 или нескольких лиц. Она бывает долевой (с опреде-

лением доли каждого) и совместной (без определения доли каждого собственника).

Гражданский кодекс признает совместной собственностью имущество, приобретенное супругами во время брака, если договором между ними не установлено иное (ст. 256 ГК), а также имущество крестьянского (фермерского) хозяйства, принадлежащее его членам, если законом или договором между ними не установлено иное (ст. 257 ГК). Таким образом, в указанных случаях по соглашению между супругами или членами крестьянского (фермерского хозяйства) собственность может быть долевой.

Гражданский кодекс исходит из того, что общая собственность, как правило, является долевой, за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на имущество.

Владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению между всеми участниками, а при недостижении соглашения — в порядке, установленном судом. Распоряжение имуществом также осуществляется по соглашению всех участников долевой собственности. Однако участник долевой собственности вправе по своему усмотрению распорядиться своей долей (продать, подарить, завещать и т. д.) с соблюдением требований ст. 250 ГК о преимущественном праве покупки, которое предоставляется остальным участникам.

Участники совместной собственности сообща владеют и пользуются имуществом, если иное не предусмотрено соглашением между ними. То есть, например, один из собственников может не пользоваться имуществом, сохраняя за собой право собственности (не проживать в квартире, на даче и т. д.). Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по соглашению всех участников. Из этого следует, что ни один из участников совместной собственности не может самостоятельно, без получения согласия других собственников совершать какие-либо сделки по поводу указанного имущества.

### **6.3. Право хозяйственного ведения и оперативного управления имуществом**

Как известно, одним из необходимых признаков юридического лица является наличие закрепленного за ним обособленного имущества, отделенного от имущества государства и других юридических лиц. Обособленным имуществом, естественно, должны обладать и государственные юридические лица, функционирующие на базе государственной и муниципальной собственности.

Не являясь собственниками закрепленного за ними имущества, государственные и муниципальные юридические лица владеют, пользуются и в установленных пределах распоряжаются объектами государственной и муниципальной собственности на правах хозяйственного ведения и оперативного управления (гл. 19 ГК).

На правах **хозяйственного ведения** государственное имущество закрепляется за государственными и муниципальными унитарными предприятиями (кроме казенных). Они вправе владеть и пользоваться государственным имуществом, а также самостоятельно распоряжаться движимым имуществом, за некоторыми ограничениями, установленными законом. Предприятия самостоятельно распоряжаются техникой, оборудованием, выпускаемой продукцией, кроме отдельных случаев, когда они обязаны осуществлять поставки продукции для государственных нужд. Распоряжаться недвижимым имуществом (продавать его, сдавать в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ или обществ или иным способом распоряжаться им) они не могут без согласия собственника. Таким образом, право хозяйственного ведения ограничивает правомочия предприятия по распоряжению недвижимым имуществом.

На правах **оперативного управления** имущество закрепляется за казенными предприятиями и учреждениями. Право оперативного управления по своему содержанию значительно уже, чем право хозяйственного ведения, и предполагает более жесткий контроль собственников за использованием имущества.

Правовой режим имущества федеральных казенных предприятий определен двумя постановлениями Правительства РФ:

- «Об утверждении Типового устава казенного завода (казенной фабрики, казенного хозяйства), созданного на базе ликвидированного федерального государственного предприятия» от 12 августа 1994 г. № 908 (с изм. от 07.06.2001);
- «О порядке планирования и финансирования деятельности казенных заводов (казенных фабрик, казенных хозяйств)» от 6 октября 1994 г. № 1138 (с изм. от 07.06.2001).

Имущество, закрепленное за федеральными казенными предприятиями (здания, сооружения, оборудование и др.), является федеральной собственностью. Оно формируется за счет:

- имущества, переданного казенному предприятию по решению Правительства РФ для ведения основных видов деятельности (имущество ликвидированного федерального государственного предприятия, на базе которого создано казенное предприятие);

- денежных и иных средств, полученных от реализации продукции;
- средств, выделяемых из федерального бюджета и (или) федеральных внебюджетных фондов;
- части доходов, полученных в результате ведения самостоятельной хозяйственной деятельности.

Средства из федерального бюджета выделяются:

- на реализацию плана развития предприятия;
- на содержание объектов социальной инфраструктуры;
- на компенсацию убытков от выполнения плана-заказа<sup>1</sup>.

В связи с этим законодательство обязывает казенные предприятия использовать имущество и выделенные федеральные средства исключительно по целевому назначению и отчетываться перед уполномоченным органом об их целевом использовании. Собственником определяется и порядок распределения доходов казенного предприятия.

Поэтому казенные предприятия наделены только правомочиями по владению и пользованию имуществом; права по распоряжению им очень ограничены. Казенные предприятия не могут самостоятельно распоряжаться имуществом — это возможно лишь с согласия собственника. Самостоятельно они могут только реализовывать произведенную продукцию, если иное не установлено законодательством (ст. 297 ГК). Так, казенные предприятия обязаны поставлять продукцию для государственных нужд, поэтому, если на нее поступил государственный заказ, оно лишается возможности распоряжаться ею самостоятельно.

На правах оперативного управления собственниками закреплено имущество за учреждениями. Правовой режим этого имущества определен ст. 298 Трудового Кодекса (далее — ТК). Учреждения вправе владеть и пользоваться этим имуществом в соответствии с целями их деятельности, закрепленными в учредительных документах. Правомочия по распоряжению им ограничены законом.

Частные и бюджетные учреждения не вправе отчуждать либо иными способами распоряжаться имуществом, закрепленным за ними собственником или приобретенным ими за счет средств, выделенных собственником на приобретение такого имущества.

<sup>1</sup> См.: Типовой устав казенного предприятия (казенной фабрики, казенного хозяйства), созданного на базе ликвидированного федерального государственного предприятия, утв. пост. Правительства РФ от 12 августа 1994 г. № 908 (с изм. от 07.06.2001); Порядок планирования и финансирования деятельности казенных заводов (казенных фабрик, казенных хозяйств), утв. пост. Правительства РФ от 6 октября 1994 г. № 1138 (с изм. от 07.06.2001).

Автономные учреждения без согласия собственника не вправе распоряжаться недвижимым и особо ценным движимым имуществом, закрепленными за ними собственником или приобретенным за счет средств, выделенных на его приобретение. Остальным закрепленным за ними имуществом они вправе распоряжаться самостоятельно, если иное не установлено законом.

Порядок определения видов особо ценного движимого имущества автономного учреждения установлен постановлением Правительства РФ от 31 мая 2007 г. № 337.

Доходами от своей деятельности и имуществом, приобретенным за их счет, автономные и иные учреждения, занимающиеся предпринимательской деятельностью, распоряжаются самостоятельно.

Для казенных предприятий и учреждений использование закрепленного за ними имущества является не только правом, но и обязанностью. Собственнику предоставлено право изымать излишнее неиспользуемое или используемое не по назначению имущество и распоряжаться им по своему усмотрению.

## 6.4. Основания приобретения права собственности

Основаниями приобретения права собственности являются те юридические факты, с которыми закон связывает возникновение этого права. Для приобретения права собственности необходимо существование вещи (имущества), которая может быть собственностью данного лица, выражение его воли иметь в собственности эту вещь и иные предусмотренные законом обстоятельства.

Способы возникновения права собственности принято разделять на первоначальные и производные. **Первоначальные** характеризуются тем, что право собственности возникает (устанавливается) либо впервые, либо независимо от воли прежнего собственника. Наиболее распространенным первоначальным способом возникновения права собственности является изготовление (создание) вещи, имущества. К первоначальным способам приобретения права собственности относится переход в собственность находки,клада, бесхозяйного имущества.

**Производными** признаются такие основания возникновения права собственности, которые связаны с переходом вещи (имущества) из собственности одного субъекта к другому. Таким образом, как правило, эти основания связаны с правопреемством. В большинстве случаев переход права собственности основывается на волеизъявлении предшествующего собственника и приобретателя и является результатом договора либо односторонней сделки. Таким путем имущество переходит к при-

обретателю по договорам купли-продажи, дарения, на основе завещания, в порядке наследования и т. п. В некоторых случаях приобретение права собственности не зависит от воли предшествующего собственника, а иногда происходит и вопреки его воле (в случаях и в порядке, установленных законом). Таковыми являются выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей по решению суда, выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними, реквизиция, конфискация имущества.

Основаниями приобретения права собственности являются следующие (гл. 14 ГК).

*Изготовление или создание новой вещи.* Право собственности на произведенную продукцию, изготовленную вещь, произведенное имущество возникает у лица (физического или юридического) лишь при наличии ряда условий в совокупности. Во-первых, вещь должна быть произведена для себя, из своего материала. Поэтому, например, портной, изготовивший изделие для заказчика, не становится его собственником, независимо от того, сшита вещь из материала, принадлежащего портному или заказчику. Не становится собственником гражданин или юридическое лицо, построившее дом из строительных материалов, не принадлежащих строителю (например, похищенных). Во-вторых, создание тех или иных имущественных объектов должно осуществляться с соблюдением установленных законодательством требований. Например, лицо, осуществившее самовольную постройку жилого дома или другого строения, не становится его собственником (ст. 222 ГК). Не становится собственником произведенной продукции государственное или муниципальное предприятие, поскольку оно осуществляет свою деятельность на базе государственной или муниципальной собственности, закрепленной за ним на праве хозяйственного ведения. Отсюда следует, что произведенная продукция является соответственно государственной или муниципальной собственностью, принадлежащей производителю на правах хозяйственного ведения.

По общему правилу моментом возникновения права собственности на произведенную вещь является ее изготовление. Право собственности на здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает с момента регистрации (ст. 219 ГК).

Права собственности на продукцию, доходы, полученные в результате использования имущества, принадлежат лицу, использующему это имущество на законном основании, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором об использовании этого имущества (ст. 218, 136 ГК). Отсюда следует, что право собственности

на указанные объекты может возникнуть и у лица, не являющегося собственником имущества, но являющегося его законным владельцем. Например, арендатор земельного участка является собственником урожая, полученного в результате использования земли.

*Переработка.* Статья 220 ГК предусматривает специальный случай, когда новая вещь создается одним лицом путем переработки материалов, принадлежащих на праве собственности другому лицу. В таких случаях право собственности на новую вещь принадлежит тому, чей вклад в стоимость вещи больше. Предполагается, что движимая вещь, изготовленная путем переработки не принадлежащих изготовителю материалов, является собственностью лица, которому принадлежат материалы. Однако, если стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов, право собственности на новую вещь приобретает лицо, которое, действуя добросовестно, осуществило переработку. В обоих случаях между собственником материалов и лицом, переработавшим их в новую вещь, возникает правоотношение по компенсации стоимости работы по переработке или неправомерно использованных материалов.

Если переработчик действовал недобросовестно (например, присвоил чужие материалы), собственник вправе требовать передачи ему новой вещи в собственность и возмещения причиненных ему убытков.

*Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей.* К первоначальным способам приобретения права собственности относятся такие, при которых в соответствии с законом, общим разрешением, данным собственником, или местным обычаем происходит общедоступный сбор ягод, лов рыбы, добыча животных и т. д. (ст. 221 ГК).

Поскольку право собственности в указанных случаях возникает в соответствии с законодательством, общим разрешением или местным обычаем, права приобретателя не обусловлены правом собственности прежнего собственника на эти объекты. Вместе с тем данные объекты не относятся к бесхозным. Они имеют собственника, который предоставляет всем желающим возможность при соблюдении определенных правил приобрести их в свою собственность.

Так, законодательство, регулирующее правила охоты, определяет, кто имеет право охоты, где, в какое время года, на каких зверей и птиц и т. д. Аналогичные правила существуют для добычи рыбы. Законодательством о недрах законным владельцам земельных участков предоставлено право бесплатно, по своему усмотрению, без применения взрывных устройств добывать общераспространенные полезные ископаемые непосредственно для своих нужд. Регулируется использование и других природных богатств.



*Самовольная постройка.* В соответствии со ст. 232 ГК самовольной постройкой является жилой дом или любое строение, сооружение, созданное на земельном участке, не отведенном для этой цели, либо без получения необходимого разрешения, либо с существенным нарушением строительных норм и правил.

По общему правилу лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее права собственности и обязано снести ее за свой счет. Однако в некоторых случаях право собственности на самовольную постройку может быть признано судом (п. 3 ст. 222 ГК). Это возможно, если участок, на котором возведена постройка, будет в установленном порядке предоставлен лицу под возведенную постройку. Суд может признать право собственности на постройку за лицом, которому принадлежал земельный участок (на правах собственности, пожизненного наследуемого владения, постоянного (бессрочного) пользования). В этом случае лицо, за которым признано право собственности на постройку, возмещает лицу, осуществившему строительство, расходы на строительство в размере, определенном судом.

Право собственности на самовольную постройку не может быть признано, если ее сохранение нарушает права и законные интересы других лиц либо угрожает жизни и здоровью граждан.

*Возникновение права собственности по договору.* Основным способом возникновения права собственности является приобретение имущества на основе договора.

Часть II Гражданского кодекса предусматривает разнообразные договоры, на основании которых приобретается право собственности (купли-продажи, поставки, контрактации, мены, дарения и т. д.).

В указанных договорах происходит переход права собственности от одного лица к другому. При этом права приобретателя имущества зависят от прав прежнего собственника и, как правило, обусловлены его волей. Он передает свое право собственности на имущество по договору другому лицу. Отсюда следует, что продавцом, поставщиком, дарителем может быть только собственник (либо лицо, уполномоченное им на осуществление сделок по отчуждению имущества). Если продавец не является собственником продаваемой вещи (например, вещь краденая), то у приобретателя не может возникнуть право собственности на нее. И в случае обнаружения собственника последний может в судебном порядке путем предъявления виндикационного иска изъять эту вещь у приобретателя.

Существенное правовое значение имеет определение момента перехода права собственности к приобретателю. В частности, с момента перехода права собственности к нему переходит бремя содержания, риск случайной гибели или порчи имущества и т. д.

Моментом перехода права собственности при отчуждении имущества по договору может быть момент соглашения сторон, момент фактической передачи вещи, момент оплаты за нее или получения другого встречного удовлетворения. Таким образом, закон предоставляет участникам договора широкие возможности по определению этого момента. Но, как правило, если законодательством или договором не предусмотрено иное, право собственности у приобретателя вещи по договору возникает в момент передачи вещи (п. 1 ст. 223 ГК). Передачей признается вручение вещи приобретателю, а также сдача перевозчику для отправки приобретателю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю вещей, отчужденных без обязательства доставки.

Вещь считается врученной с момента ее фактического поступления во владение приобретателя или указанного им лица. Если к моменту заключения договора об отчуждении вещь уже находится во владении приобретателя, она признается переданной ему с момента заключения договора. К передаче приравнивается выдача приобретателю товарно-распорядительного документа на нее.

Если договор об отчуждении имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента регистрации, если иное не установлено законом.

*Находка.* В соответствии со ст. 227 ГК нашедший потерянную вещь обязан немедленно уведомить об этом лицо, потерявшее ее, и возвратить ему вещь. Если она найдена в помещении или на транспорте, она подлежит сдаче лицу, представляющему владельца помещения или средства транспорта. Если собственник или место его пребывания неизвестно, нашедший вещь обязан заявить о находке в милицию или орган местного самоуправления. При этом он вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в милицию или орган местного самоуправления.

Нашедший вещь приобретает на нее право собственности, если в течение 6 месяцев с момента заявления о находке в указанные выше органы лицо, уполномоченное ее получить, не будет установлено или не заявит о своем праве. Если нашедший вещь откажется принять ее в собственность, она переходит в муниципальную собственность (ст. 228 ГК). Нашедший вещь вправе потребовать от лица, уполномоченного на ее получение, вознаграждение за находку в размере до 20 % от ее стоимости (ст. 229 ГК).

*Клад.* Кладом признаются зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право (ст. 233 ГК). Обнаруженный клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (земельный участок, строение и т. д.), где клад

был сокрыт, и лица, обнаружившего его, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное. Если нашедший клад является собственником имущества, где клад был сокрыт, он поступает в его собственность.

Обнаруженные вещи, относящиеся к памятникам истории или культуры, подлежат передаче в государственную собственность. При этом нашедшему клад и собственнику имущества, где он был сокрыт, выплачивается вознаграждение в размере 50 % от его стоимости. Вознаграждение распределяется между этими лицами в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное.

Таковы основные, наиболее распространенные способы приобретения права собственности.

В ст. 234 ГК закреплено такое понятие, как *приобретательная давность*, в силу которой по истечении установленных законом сроков лицо (физическое или юридическое), не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее имуществом, приобретает право собственности на него, то есть становится его собственником. Сроки следующие: в отношении недвижимого имущества — 15 лет, в отношении иного имущества — 5 лет. Право собственности на имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает (по истечении указанных сроков) с момента регистрации.

## 6.5. Основания прекращения права собственности

Основаниями прекращения права собственности являются юридические факты (действия или события), влекущие за собой прекращение права собственности. Они регламентируются гл. 15 ГК.

Право собственности согласно ст. 235 ГК может быть прекращено:

- по воле собственника путем передачи этого права другому лицу или лицам либо отказа от него;
- в результате определенных событий;
- вследствие принудительного изъятия у собственника имущества по основаниям, предусмотренным законодательством.

Наиболее распространенным основанием прекращения права собственности является *его переход к другим лицам по воле собственника*. Чаще всего это происходит на основе договора, связанного с отчуждением имущества (купли-продажи, поставки, контракции сельскохозяйственной продукции, мены, дарения). В зависимости от вида договора переход права собственности осуществляется на возмездной или безвозмездной основе.

Прекращение права собственности по воле собственника возможно также путем *отказа от него*. В соответствии со ст. 236 ГК гражданин или юридическое лицо может отказаться от права собственности на принадлежащее ему имущество, объявив об этом либо совершив иные действия, определенно свидетельствующие о его устранении от владения, пользования, распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на него. Так, брошенные собственником движимые вещи становятся бесхозными (ст. 255 ГК) и могут быть обращены в собственность других лиц в порядке, установленном ст. 226 ГК. Однако отказ от права собственности не влечет прекращения прав и обязанностей собственника до приобретения права собственности на это имущество другим лицом.

Прекращение права собственности может быть результатом *событий, являющихся юридическими фактами*, то есть порождающих правовые последствия. Право собственности прекращается в связи со смертью собственника, при этом имущество может перейти к наследникам по закону или по завещанию. При отсутствии таковых имущество умершего становится бесхозным и его судьба регламентируется ст. 225 ГК. Право собственности прекращается в результате гибели или уничтожения имущества вследствие стихийных бедствий, пожаров, аварий и иных непредвиденных обстоятельств. Уничтожение имущества возможно и по воле собственника, если оно пришло в негодность либо не нужно ему. Собственнику предоставлено право уничтожить свое имущество, однако только таким способом, который не представляет опасности для других лиц, не противоречит нормам права, нравственности, общежития. Основанием прекращения права собственности является уничтожение имущества по предписанию компетентных государственных органов. Например, уничтожению подлежат недоброкачественные товары, представляющие опасность для жизни и здоровья потребителей, недоброкачественные спиртные напитки и т. д.

Статья 235 ГК предусматривает ряд случаев, когда *право собственности прекращается помимо или вопреки воле собственника путем принудительного изъятия имущества у него*. Таковыми являются:

- обращение взыскания на имущество по обязательствам;
- отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу;
- отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием участка;
- выкуп бесхозно содержимых культурных ценностей, домашних животных;
- реквизиция;
- конфискация.

Имущество может быть изъято у собственника для погашения не выполненных им обязательств (денежных, имущественных и др.). Изъятие допускается в строгом соответствии с законодательством на основании решения суда, если иной порядок обращения взыскания на имущество не предусмотрен законом или договором (ст. 237 ГК).

В соответствии со ст. 238 ГК должно быть прекращено право собственности на имущество, которое не может принадлежать лицу. Если в собственности лица по основаниям, допускаемым законом, оказалось такое имущество, оно должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности, если законом не установлен иной срок. В противном случае это имущество по решению суда, вынесенному по заявлению государственного органа или органа местного самоуправления, подлежит принудительной продаже с передачей вырученной суммы бывшему собственнику либо передаче в государственную или муниципальную собственность с возмещением ему стоимости имущества, определенной судом. При этом вычитаются расходы по отчуждению имущества.

В случаях, когда изъятие земельного участка по предусмотренным в законе основаниям невозможно без прекращения права собственности на здания, сооружения или другое недвижимое имущество, находящееся на нем, это имущество может быть изъято у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов. Порядок выкупа регулируется гл. 17 Гражданского кодекса (ст. 239 ГК). Правила возмещения собственникам земельных участков, землепользователям, землевладельцам и арендаторам земельных участков убытков, причиненных изъятием или временным занятием земельных участков, ограничением прав собственников земельных участков, землепользователей, землевладельцев и арендаторов земельных участков либо ухудшением качества земель в результате деятельности других лиц, утверждены постановлением Правительства РФ от 7 мая 2003 г. № 262.

В соответствии со ст. 240 ГК допускается выкуп государством или продажа с публичных торгов культурных ценностей, бесхозяйственно содержимых собственником, что грозит утратой ими своего назначения. Изъятие ценностей происходит по решению суда с возмещением собственнику их стоимости в размере, установленном соглашением сторон, а в случае спора — судом.

Статьей 241 ГК закреплена возможность выкупа у собственника домашних животных в случаях, когда собственник обращается с ними в явном противоречии с действующими правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным. Изъятие животных путем выкупа производится судом по иску лица, предъявившего

соответствующее требование. Цена определяется соглашением сторон, а в случае спора — судом. Надо полагать, что иск может быть предъявлен любым физическим или юридическим лицом, которое, руководствуясь гуманными соображениями, желает приобрести животное в собственность, избавив его от жестокого обращения.

Статья 242 ГК предусматривает такой способ прекращения права собственности, как реквизиция, то есть изъятие у собственника в установленном законом порядке имущества с выплатой его стоимости при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия, аварии, эпидемии и т. д.) в интересах общества по решению государственных органов.

Право собственности прекращается вследствие конфискации имущества (ст. 243 ГК). Конфискация — это безвозмездное изъятие у собственника имущества в качестве санкции за совершение административного правонарушения или преступления. Она применяется только в случаях, предусмотренных законом.

## **6.6. Защита права собственности**

Защита права собственности осуществляется различными отраслями российского права, каждая из которых использует присущие ей методы и средства. Уголовно-правовая защита предполагает уголовное наказание за посягательство на собственность, заключающееся в воздействии на личность преступника: лишении или ограничении его прав и свобод (лишение свободы, права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и т. д.).

Административно-правовая защита состоит в привлечении виновного в посягательстве на собственность к административной ответственности — в большинстве случаев последняя заключается в наложении штрафа.

Трудовое право охраняет имущество сторон трудового договора (работника и работодателя) путем привлечения виновного в причинении ущерба к материальной ответственности, то есть возложения обязанности возместить полностью или частично причиненный ущерб.

Гражданско-правовая защита права собственности носит имущественный характер и преследует цель восстановления нарушенных прав собственника. Она применяется и в тех случаях, когда совершено преступление, посягающее на собственность: восстановление нарушенного права собственности осуществляется в соответствии с нормами гражданского права.

Гражданско-правовая защита права собственности регламентируется гл. 20 ГК. В соответствии с ее нормами защищаются все формы соб-

ственности, причем на требования собственника, а также законного владельца об устранении любых нарушений его прав не распространяются сроки исковой давности (ст. 208 ГК). Это значит, что защита прав собственников не ограничена какими бы то ни было сроками.

В науке гражданского права принято выделять два вида исков о защите права собственности: **обязательственно-правовые** и **вещно-правовые**. **Обязательственно-правовые** иски предъявляются собственником к нарушителю его права, с которым он состоял или состоит в правовых отношениях. Иными словами, нарушение права собственности в данном случае вызвано невыполнением или ненадлежащим выполнением обязательства (продавец уклоняется от передачи вещи покупателю, покупатель не оплачивает товар, поставленный поставщиком, заемщик не возвращает долг и т. д.). **Вещно-правовые** — это иски собственника к нарушителю его права, с которым он не состоял и не состоит в правовых отношениях по поводу объекта права собственности, то есть эти иски не вытекают из какого-либо правового отношения собственника с нарушителем.

Глава 20 ГК, посвященная защите права собственности и других вещных прав, предусматривает 2 вида вещно-правовых исков:

- 1) иски об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационные);
- 2) иски об устранении нарушений права собственности, не связанных с лишением владения (негаторные).

*Виндикационный иск* — иск собственника об изъятии имущества из чужого незаконного владения или, как его еще называют, «иск невладельца к владельцу несобственнику». Данные иски предъявляются при лишении права владения.

Порядок удовлетворения виндикационных исков зависит от того, является ли владелец имущества добросовестным или недобросовестным приобретателем. Добросовестным признается приобретатель вещи (имущества), который не знал и не мог знать, что он приобретает ее не у собственника, то есть у лица, которое не могло ее отчуждать (например, гражданин купил вещь в комиссионном магазине, а впоследствии выяснилось, что она краденая; покупатель является в этом случае добросовестным приобретателем, поскольку он не знал и не мог знать об этом). Недобросовестным признается приобретатель, который знал или должен был знать, что приобретает вещь не у собственника (приобретатель заведомо краденых вещей; лицо, приобретающее по низкой цене вещь у нетрезвого человека, и т. д.).

У недобросовестного приобретателя вещь по иску собственника изымается во всех случаях при доказательстве истцом своего права

собственности. Более того, недобросовестный владелец должен возместить или возвратить собственнику все доходы, полученные от имущества за время владения им.

У добросовестного приобретателя вещь может быть изъята в следующих случаях: когда она была утеряна собственником или другим лицом, которому она была передана собственником во владение; когда она была похищена у кого-либо из них; когда она выбыла из их владения помимо их воли (например, была оставлена во время стихийного бедствия, во время военных действий, когда, спасая свою жизнь, люди бросали имущество, и т. д.); когда она приобретена безвозмездно.

Деньги и ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя.

*Негаторный иск* — иск собственника об устранении любых нарушений его права, хотя бы и не связанных с лишением владения. Он может быть предъявлен, если собственнику чинятся препятствия в пользовании имуществом, создаются неудобства в использовании объектов его собственности и т. д. (ст. 304 ГК). Негаторный иск удовлетворяется, если ответчиком совершены незаконные действия, приводящие к нарушению права собственности.

Гражданское законодательство защищает права не только собственника, но и законного владельца имущества, который вправе предъявлять виндикационный или негаторный иск. Причем характерно, что законный владелец может предъявить иск собственнику имущества, который нарушает его права, вытекающие из закона или договора (ст. 305 ГК).



# Глава 7

## Общие положения об обязательствах и договорах

---

Раздел, посвященный общим положениям об обязательствах и договорах, завершает ч. I ГК РФ (гл. 21–29). Положения, содержащиеся в нем, распространяются на все гражданско-правовые обязательства и договоры, правовая регламентация которых дается в части II ГК.

### 7.1. Понятие, виды гражданско-правовых обязательств и основания их возникновения

Понятие гражданско-правового обязательства дается в ст. 307 ГК. В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Таким образом, обязательство — это гражданское правоотношение, связывающее его участников (субъектов) юридическими правами и обязанностями.

Важно четко уяснить соотношение понятий «обязательство» и «договор», которые не являются тождественными. Понятие обязательства значительно шире, чем понятие договора. Дело в том, что обязательства могут возникать не только из договоров, но и из других юридических фактов. Договоры являются разновидностью обязательств. Следовательно, любой договор — это обязательство, но не всякое обязательство является договором, поскольку существуют и внедоговорные обязательства.

**Сторонами в обязательстве являются кредитор и должник.** Кредитор — это лицо, управомоченное требовать от должника соответствующего поведения, выполнения определенных юридических обязанностей. Должник — это лицо, обязанное совершить определенное действие в пользу кредитора либо воздержаться от определенного действия. Кредиторами и должниками в обязательствах могут быть любые субъекты

гражданского права (физические и юридические лица, Россия, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования). При этом кредитором и должником может быть одно или несколько лиц.

В большинстве обязательств, особенно договорных, каждая сторона одновременно является и кредитором, и должником, поскольку стороны связаны взаимными юридическими обязанностями (договоры купли-продажи, аренды, подряда, перевозки и многие другие). Причем если каждая из сторон по договору несет обязанность в пользу другой стороны, она считается должником другой стороны в том, что она должна сделать в ее пользу, и одновременно кредитором в том, что имеет право от нее требовать (п. 2 ст. 308 ГК).

В некоторых договорных обязательствах одна сторона выступает только в качестве кредитора, а другая — только в качестве должника (договоры займа, безвозмездного пользования имуществом). В большинстве обязательств, возникающих из других юридических фактов (внедоговорных), одна сторона является только кредитором, другая — только должником. Например, в обязательствах, возникающих вследствие причинения вреда, потерпевший является только кредитором, а причинитель вреда — должником, обязанным возместить причиненный вред.

Основная классификация обязательств осуществляется по основанию их возникновения: они делятся на договорные и внедоговорные.

**Договорными** являются обязательства, возникающие на основе договора, то есть соглашения сторон. Подавляющее большинство гражданско-правовых обязательств являются договорными, поэтому договор является самым распространенным основанием возникновения обязательств. Договорные обязательства характеризуются тем, что их содержание определяется законодательством, а также соглашением сторон.

Обязательства, возникающие из иных юридических фактов, именуются **внедоговорными**. Их содержание, как правило, определяется законодательством, а в некоторых случаях — волей одного субъекта. Наиболее распространенными основаниями возникновения внедоговорных обязательств являются:

- односторонние сделки;
- неправомерные действия;
- события.

Обязательства, возникающие из *односторонней сделки*, характеризуются тем, что их содержание определяется волей субъекта, совершающего сделку. Например, завещание, являясь односторонней сделкой, создает для наследников права и обязанности, которые возникают после

открытия наследства (ст. 1118 ГК). Оно открывается со смертью гражданина или при объявлении судом гражданина умершим (ст. 1113 ГК). Содержание завещания как основания возникновения обязательства определяется волей завещателя. Так, он вправе возложить на одного или нескольких наследников исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц, которые приобретают право требовать этого (ст. 1137 ГК). В этих случаях наследники являются должниками, а кредиторами — указанные в завещании лица, обладающие по воле завещателя правами требования.

Односторонней сделкой, порождающей гражданско-правовые обязательства, может быть административный акт. Содержание этих обязательств определяется органом, издающим административный акт, а также требованиями законодательства. В условиях становления рыночной экономики в России роль административно-правовых актов в возникновении гражданско-правовых обязательств незначительна, однако полностью они не утратили своего значения. При этом чаще гражданско-правовые обязательства возникают на основе сложного юридического состава — административного акта и заключенного в соответствии с ним договора. Так, при организации поставок товаров для государственных нужд извещение о прикреплении покупателя к поставщику, выданное государственным заказчиком в соответствии с государственным контрактом (административный акт), является основанием для заключения договора поставки товаров для государственных нужд. Таким образом, гражданско-правовое обязательство поставки возникает на основании административного акта и заключенного в соответствии с ним договора. Аналогично осуществляются поставки товаров для государственных нужд на основе государственного заказа предприятиями-монополистами, а также казенными предприятиями, которые не вправе отказываться от такого заказа без уважительных причин. В указанных случаях административным актом является государственный заказ, утверждаемый в установленном законом порядке соответствующими органами государственной власти.

Гражданско-правовые обязательства могут возникать из *неправомерных действий физических и юридических лиц*, то есть действий, сопряженных с нарушением законодательства. К ним относятся обязательства вследствие причинения вреда, в том числе жизни или здоровью гражданина (гл. 59 ГК), и обязательства вследствие неосновательного обогащения (гл. 60 ГК).

Обязательства, возникающие в результате неправомерных действий, характеризуются тем, что их содержание определяется законодательством и в них одна сторона является только кредитором, а другая —

только должником. Сущность обязательства из причинения вреда заключается в том, что вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим его (ст. 1064 ГК). При этом потерпевший является кредитором, причинитель вреда — должником.

Однако в случаях, предусмотренных законом, обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся его причинителем, то есть должником в обязательстве является иной субъект. Так, за вред, причиненный работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей, отвечает работодатель — юридическое или физическое лицо, у которого он трудится (ст. 1068 ГК). Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц, возмещается за счет соответствующей казны России, субъекта Российской Федерации или муниципального образования (ст. 1069 ГК), то есть должником становится собственник имущества соответствующего органа. Аналогично решается вопрос о возмещении вреда, причиненного гражданину вследствие незаконных осуждения, привлечения к уголовной ответственности, применения в качестве меры принуждения заключения под стражу или подписки о невыезде, наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ (ст. 1170 ГК).

Сущность обязательств, вытекающих из неосновательного обогащения, заключается в том, что лицо, которое незаконно приобрело или сберегло имущество за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить его последнему (ст. 1102 ГК). Неосновательным обогащением являются: суммы неуплаченных налогов, доходы, полученные от незарегистрированной предпринимательской деятельности, незаконно удерживаемого имущества, недополученные потерпевшим доходы (упущенная выгода) и т. д. Должником в этих обязательствах выступает незаконно обогатившееся лицо. Оно обязано возвратить имущество в натуре, а в случае невозможности этого — возместить потерпевшему действительную стоимость имущества на момент его приобретения и все убытки, включая недополученные доходы.

**События** могут быть основанием возникновения гражданско-правовых обязательств только в тех случаях, когда они в силу закона или договора влекут за собой определенные правовые последствия. Так, смерть человека влечет за собой переход права собственности на его имущество при отсутствии завещания к наследникам по закону. В соответствии со ст. 1175 ГК лица, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к каждому

из них имущества. Тем самым наследники становятся должниками по обязательствам наследодателя, и кредиторы вправе предъявить к ним свои требования.

Стихийные бедствия (землетрясения, наводнения, пожары и др.), а также несчастные случаи и другие события влекут возникновение гражданско-правовых обязательств, если был заключен договор имущественного или личного страхования гражданином или юридическим лицом со страховой организацией (страховщиком). При наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) страховщик обязан возместить страхователю или иному указанному в договоре лицу причиненные убытки, то есть выплатить единовременно или выплачивать периодически страховое возмещение в пределах определенной договором суммы (страховой суммы). В этих обязательствах кредитором выступает страхователь или застрахованное лицо, должником — страховщик. Содержание обязательства определяется законодательством о страховании (гл. 48 ГК), положениями, регулирующими отдельные виды обязательного и добровольного страхования, а также условиями договора.

## **7.2. Понятие и виды гражданско-правовых договоров**

В настоящее время, в условиях становления рыночных отношений, в России резко возрастает роль договоров, поскольку хозяйственная деятельность юридических лиц и граждан-предпринимателей, а также имущественные отношения с участием граждан (физических лиц), как правило, основываются именно на них.

Как отмечалось выше, договор является наиболее распространенным основанием возникновения гражданско-правовых обязательств. Одновременно он является основой их существования, поскольку прекращение (расторжение) договора влечет за собой прекращение обязательства. Однако роль договора этим не исчерпывается. Он является регулятором самого содержания обязательственного правоотношения, поскольку большинство его условий устанавливается по соглашению сторон. При этом условия, согласованные сторонами и зафиксированные в договоре, имеют юридическую силу наравне с условиями, установленными законодательством.

**Договор** — это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (ст. 420 ГК). Поскольку договор — это вид сделки (двусторонней или многосторонней), на него распространяется законодательство

о сделках (гл. 9 ГК). Он основан на согласованном волеизъявлении участников.

Статья 421 ГК закрепляет принцип свободы договора. Он заключается прежде всего в свободе принятия решения о вступлении в договорные отношения, причем как предусмотренные, так и не предусмотренные гражданским законодательством, однако не противоречащие ему. Лишь в некоторых случаях, предусмотренных законом, заключение договора является обязательным и возможно понуждение субъекта к его заключению (публичные договоры, договор поставки товаров для государственных нужд и некоторые другие).

Договорные обязательства строятся на свободе выбора партнера. Ограничение этой свободы допускается только в случаях, предусмотренных законом (например, в публичных договорах).

Стороны свободны и в установлении условий договора. Запрещено включать в него только условия, противоречащие законодательству.

Содержание договора составляют согласованные сторонами условия, а также условия, установленные законодательством. Условия договора, устанавливаемые сторонами, подразделяются на существенные (обязательные), которые необходимо согласовать и включить в договор, иначе тот не считается заключенным, и необязательные (факультативные или дополнительные), наличие или отсутствие которых не влияет на существование договора. Юридическая сила обязательных и необязательных условий одинакова, они в равной степени обязательны для выполнения сторонами.

Обязательными для любого договора являются: условие о предмете договора; условия, которые названы в законодательстве как существенные; условия, которые требует согласовать одна из сторон. Необязательными могут быть любые условия, не противоречащие законодательству. Нельзя, например, включать в договоры условия, ущемляющие права одной из сторон или, наоборот, устанавливающие необоснованные преимущества для одного из участников; условия, порождающие монополизм, и т. д.

Договоры бывают возмездными и безвозмездными (ст. 423 ГК). *Возмездным* является договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей. Большинство гражданско-правовых договоров является возмездными (договор купли-продажи, аренды, подряда, мены, перевозки, комиссии и др.). *Безвозмездным* является договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления. Безвозмездными являются договоры дарения, безвозмездного пользования имуществом и некоторые другие.

Некоторые договоры по своей сути могут быть только возмездными. Таковыми являются: договор купли-продажи, по которому продавец передает в собственность покупателя вещь, а покупатель оплачивает ее; договор аренды, по которому за предоставление во временное владение и пользование имущества арендатор вносит арендную плату, и др. Безвозмездность меняет юридическую сущность этих договоров и превращает их в другие гражданско-правовые договоры: безвозмездная передача вещи в собственность оформляется договором дарения; безвозмездная передача имущества в пользование — договором безвозмездного пользования имуществом и т. д. По этим же основаниям некоторые договоры могут быть только безвозмездными (договор дарения, безвозмездного пользования имуществом).

Существуют договоры, которые могут быть как возмездными, так и безвозмездными (договор хранения, доверительного управления имуществом, займа и некоторые др.). Возмездность или безвозмездность этих договоров определяются законодательством либо волей сторон.

Законодательством предусмотрены следующие разновидности договоров: публичный договор, договор присоединения, предварительный договор, договор в пользу третьего лица.

**Публичный договор** (ст. 426 ГК) относится к договорам обязательным. Публичными признаются договоры, которые коммерческая организация обязана заключить с любым желающим воспользоваться ее услугами в той сфере деятельности, для осуществления которой она создана. К ним относятся договоры розничной купли-продажи, бытового подряда, перевозки транспортом общего пользования, бытового проката, подключения объектов к системам коммунальной инфраструктуры и др.

В публичном договоре обязанным субъектом является коммерческая организация (юридическое лицо), реализующая товары или оказывающая услуги. Она обязана заключить договор с любым желающим воспользоваться этими услугами, за исключением ограничений, установленных законом. Например, розничное торговое предприятие может заключать договоры купли-продажи с несовершеннолетними только в рамках их дееспособности, закрепленной ст. 26, 28 ГК. Законодательством запрещена реализация несовершеннолетним алкогольных напитков, пива, табачных изделий и некоторых других товаров.

Публичные договоры заключаются со всеми желающими на равных условиях. Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другими. Цены на товары, работы и услуги и иные условия договора также должны быть одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законодательством допускается

предоставление льгот для определенных категорий. В связи с этим представляется весьма сомнительным с точки зрения законности установление торговыми предприятиями в целях привлечения покупателей всевозможных скидок для отдельных покупателей, в частности для лиц, предъявляющих объявления, публикуемые рекламными изданиями. Подобные акции, вопреки требованиям ст. 426 ГК, ставят покупателей в неравное правовое положение.

Отказ коммерческой организации от заключения договора при наличии возможности предоставить товары или соответствующие услуги является незаконным, и возможно понуждение ее к заключению договора.

**Договор присоединения** (ст. 428 ГК) — это договор, условия которого определяются одной стороной; другая не участвует в выработке условий, а может вступить в договорные отношения, только присоединившись к предложенному договору в целом.

Назвать отношения, складывающиеся таким образом, договорными можно лишь с большой натяжкой, поскольку в них нарушены основные принципы организации договорных связей. Тем не менее эти «договоры» получили широкое распространение, причем во многих случаях условия диктуют предприятия-монополисты, и потребитель, не имея выбора, вынужден соглашаться на предложенные условия. Вопреки принципам организации договорных отношений, в этих договорах в одностороннем порядке происходит изменение условий (например, повышение тарифов на услуги, снижение процентных ставок по вкладам в банках и т. д.). Таковыми являются договоры энергоснабжения, заключаемые энергоснабжающими организациями с потребителями, договоры коммунального обслуживания населения, договоры на оказание услуг почтовой, телефонной связи и т. д. Все эти так называемые «договорные отношения» постоянно на протяжении уже многих лет сопровождаются увеличением тарифов на услуги, устанавливаемых в одностороннем порядке, причем без улучшения качества услуг.

Видимо, настало время упорядочить регулирование рассматриваемых отношений и привести их в соответствие с реалиями жизни и действующим законодательством. Пункт 2 ст. 428 ГК, предусматривающий право присоединившейся стороны требовать расторжения или изменения договора, если он содержит явно обременительные для нее условия, которые она не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в их определении, практически нереализуем. Трудно себе представить, каким образом, например, гражданин-потребитель может потребовать изменения кабальных условий оплаты жилищно-коммунальных услуг, услуг телефонной связи и др. Эта норма оторвана от реальной жизни и поэтому не действует.



**Предварительный договор** (ст. 429 ГК) — это соглашение, по которому стороны обязуются заключить в будущем основной договор на условиях, предусмотренных предварительным договором. Таким образом, заключение основного договора становится обязательным, и при уклонении одной из сторон возможно понуждение к его заключению.

Предварительный договор должен быть заключен в форме, установленной для основного договора, а если она не установлена, то в обязательной письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность. В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если он не установлен, основной договор должен быть заключен в течение года с момента заключения предварительного договора. По истечении года предварительный договор теряет силу.

**Договор в пользу третьего лица** (ст. 430 ГК) — это договор, из которого вытекают права и обязанности субъекта, не участвовавшего в его заключении (третьего лица). Таковыми могут быть договоры перевозки грузов, которые заключаются между грузоотправителем и перевозчиком, в которых права и обязанности приобретает третье лицо (грузополучатель); договоры личного страхования в пользу третьего лица и др.

### 7.3. Порядок заключения договоров

Порядок заключения гражданско-правовых договоров регулируется гл. 28 ГК. По общему правилу договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (ст. 432 ГК). В связи с этим заключение договора состоит из двух стадий: предложения (оферты) и его принятия (акцепта).

**Офертой** признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего его, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение (ст. 435 ГК). Однако закон признает офертой не только предложение, адресованное конкретному лицу или лицам, но и предложение заключить договор с любым желающим (п. 2 ст. 437 ГК). Таким образом, оферта бывает индивидуально-определенной, адресованной конкретному лицу или лицам, и публичной, адресованной неопределенному кругу лиц (например, витрина магазина, содержащая все необходимые сведения о выставленном товаре, меню в столовой и т. д.). Для того чтобы предложение заключить договор признавалось офертой, оно должно содержать все необходимые условия, на которых предлагается заключить договор. Поэтому не

является офертой, например, реклама продукции или товаров, приглашение посетить выставку-продажу и другие предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, не содержащие всех существенных условий, на которых предлагается заключить договор. Правовое значение оферты состоит в том, что она связывает оферента обязанностью заключить договор с тем, к кому она обращена.

**Акцептом** признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии (ст. 438 ГК). Согласие заключить договор является акцептом, если предложение оферента принято безоговорочно. Акцепт может быть выражен различным образом: например, в розничной торговле это может быть оплата товара в кассе, просьба выписать чек, просьба отложить товар и т. д.

В реальных договорах моментом их заключения является совершение одним из субъектов действий, направленных на исполнение договора. Так, договор займа считается заключенным с момента передачи денег или вещей; договор энергоснабжения, если абонентом является гражданин, использующий энергию для бытового потребления, — с момента фактического подключения его к сети; в магазине самообслуживания договор купли-продажи считается заключенным в момент выбора покупателем товара и т. д.

Если договор требует письменного оформления, он считается заключенным с момента подписания сторонами. Договоры, требующие государственной регистрации, считаются заключенными с момента регистрации, если иное не установлено законом.

Правовое значение момента заключения договора состоит в том, что с этого момента договорные правоотношения считаются возникшими и стороны становятся носителями юридических прав и обязанностей, вытекающих из договора.

Для некоторых договоров установлены особые правила заключения. Определенные особенности установлены для заключения обязательных договоров (ст. 445 ГК). Они сводятся к установлению процедуры и сроков, в рамках которых должны действовать участники. В особом, установленном законом порядке заключаются государственные контракты и договоры поставки товаров для государственных нужд (ст. 528–529 ГК); особые правила установлены для заключения договоров на торгах (ст. 447–449 ГК) и т. д.

На торгах договор заключается их организатором (собственником вещи или обладателем имущественного права либо специализированной организацией) с лицом, выигравшим их. Торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее более высокую цену, а по конкурсу — лицо, кото-

рое по заключению комиссии предложило лучшие условия. Лицо, выигравшее торги, и их организатор подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Таким образом, договорные отношения оформляются протоколом.

## 7.4. Исполнение обязательств (договоров)

После заключения договора или возникновения внедоговорного обязательства наступает следующая стадия — **исполнение обязательства (договора)**. Основными принципами, на которых должно основываться исполнение обязательств, являются следующие:

- исполнение должно осуществляться надлежащим образом в точном соответствии с законодательством и условиями обязательства (договора), то есть с соблюдением предмета обязательства, сроков, места исполнения и других условий;
- исполнять обязательство (договор) следует способом, наиболее благоприятным для контрагента;
- оно не должно нарушать права или наносить ущерб другим лицам;
- исполняя обязательство (договор), необходимо руководствоваться принципами морали, нравственности, правилами общежития.

Одностороннее изменение условий обязательства (договора) или односторонний отказ от его исполнения по общему правилу не допускаются и возможны только в случаях, предусмотренных законом, и в установленном законом порядке. Обычно это право предоставляется субъекту при существенном нарушении другой стороной условий обязательства. Так, договор поставки по требованию покупателя может быть расторгнут при поставке товаров ненадлежащего качества, с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок, а также при неоднократном нарушении сроков поставки товаров. В свою очередь, поставщик может в одностороннем порядке расторгнуть договор при неоднократном нарушении покупателем сроков оплаты товаров, а также при неоднократной невыборке товаров. Расторжение договора происходит путем уведомления виновного о расторжении с ним договора (ст. 523 ГК). Досрочное расторжение договора аренды возможно только в судебном порядке по основаниям, предусмотренным ст. 619–620 ГК, которые также связаны с виновным поведением одной из сторон. Аналогично решается вопрос и в других гражданско-правовых договорах.

Важнейшей обязанностью участников обязательства является строгое соблюдение всех условий, установленных законом или соглашением сторон. Основным условием любого обязательства является его **предмет**. Во многих обязательствах он характеризуется несколькими элементами. Так, в договоре поставки товаров предмет поставки включает в себя: наименование товара, его количество, качество, ассортимент, комплектность (если товары поставляются комплектно). Следовательно, поставщик, осуществляя обязательства поставки, должен в точности соблюсти предмет поставки во всех его составляющих. В противном случае кредитор (а в нашем примере — покупатель) вправе не принять исполнение. Аналогично решается вопрос и в других гражданско-правовых обязательствах.

В подавляющем большинстве обязательств стороны согласовывают **сроки** их исполнения. Они могут устанавливаться одной из сторон (например, в договорах присоединения); в некоторых случаях они устанавливаются централизованно в определяемом законом порядке. При этом всегда обязательство должно быть выполнено в установленные сроки. Если срок определен конкретной датой (днем), исполнение должно быть осуществлено именно в этот день. Если сроком исполнения обязательства является определенный период времени (декада, месяц, квартал), оно может быть исполнено в любой день этого срока, то есть должник вправе в любой день исполнить его, а кредитор обязан принять исполнение.

Когда срок исполнения обязательства не определен, оно в соответствии со ст. 314 ГК должно быть исполнено в *разумный срок* после его возникновения. Нельзя не отметить, что термин «разумный срок», неоднократно используемый гражданским законодательством, представляется неудачным, его трудно признать правовым, поскольку он неконкретен, может быть истолкован субъектами по-разному и в силу своей неопределенности способен создать конфликтную ситуацию в правоотношениях.

Обязательство, не исполненное в разумный срок, а также обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в 7-дневный срок со дня предъявления кредитором требования, если иное не вытекает из законодательства, условий или существа обязательства.

Досрочное исполнение должником обязательства по общему правилу допускается, если иное не предусмотрено законодательством или условиями обязательства. Иначе решается вопрос, когда обязательство связано с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности. Досрочное исполнение допускается лишь в случаях, когда такая

возможность предусмотрена законодательством, условиями обязательства или его сущностью (ст. 315 ГК). Так, досрочная поставка товаров возможна лишь с согласия покупателя, то есть он вправе отказаться от принятия товара, поставленного досрочно.

**Место исполнения обязательства** либо определяется законодательством для отдельных видов обязательств, либо устанавливается сторонами, либо вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства. Во многих обязательствах, исходя из их специфики, место исполнения определяется законодательством и изменению по соглашению сторон не подлежит. Это относится к большинству договоров перевозки грузов различными видами транспорта. Место сдачи груза к перевозке и выдачи его получателю определяется транспортными уставами и кодексами. Так, в соответствии со ст. 35 Устава железнодорожного транспорта РФ прибывший в адрес грузополучателя груз выдается ему на железнодорожной станции назначения, которая и является местом исполнения обязательства перевозчика.

Для некоторых обязательств место исполнения определяется законодательством, однако при этом сторонам предоставляется возможность изменить его своим соглашением. Так, по договору контрактации сельскохозяйственной продукции заготовитель обязан принять ее у производителя по месту ее нахождения и обеспечить вывоз, если иное не предусмотрено договором. То есть стороны могут договориться, что прием продукции будет осуществляться на складе заготовителя, который и станет местом исполнения обязательства поставки.

Для обязательств, место исполнения которых законодательно не определено, решение вопроса передано исключительно на усмотрение сторон. Это касается, в частности, обязательств, участниками которых являются граждане (договоры купли-продажи между гражданами, договоры мены, займа, подряда и многие др.).

В случаях, когда место исполнения обязательства не определено законодательством, не согласовано сторонами и не вытекает из существа обязательства, действуют правила о месте исполнения, установленные ст. 316 ГК. Исполнение должно быть произведено:

- по обязательству передать земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество — в месте нахождения имущества;
- по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку, — в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;
- по другим обязательствам предпринимателя передать товар или иное имущество — в месте изготовления или хранения имущества,

если оно было известно кредитору в момент возникновения обязательства;

- по денежному обязательству — в месте жительства кредитора или месте нахождения юридического лица в момент возникновения обязательства; при перемене кредитором места жительства или места нахождения к моменту исполнения обязательства — на новом месте жительства или нахождения кредитора с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменной места исполнения;
- по всем другим обязательствам — в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо — в месте его нахождения.

По общему правилу обязательство должно быть исполнено должником в полном объеме. Исполнение по частям (например, возврат долга по частям) допускается только с согласия кредитора, если иное не предусмотрено законом, соглашением сторон или не вытекает из существа обязательства. Некоторые обязательства предполагают поэтапное исполнение: например, поставка товаров определенными партиями в согласованные сроки (периоды поставки); оплата поставленных товаров в установленные сроки (периоды).

Поскольку гражданско-правовое обязательство связывает конкретных субъектов юридическими правами и обязанностями, закон исходит из того, что и исполняться оно должно этими же субъектами (должником в пользу кредитора или обеими сторонами, если каждая выступает одновременно кредитором и должником). Однако в некоторых случаях и в установленном законом порядке допускается **перемена лиц в обязательстве**, то есть переход прав кредитора и обязанностей должника к другим лицам (гл. 24 ГК).

Кредитор вправе передать свое право требования другому лицу либо по сделке (уступка требования), либо оно может перейти к нему на основании закона (например, в случае смерти кредитора право требования переходит к его наследнику). Не могут переходить к другим лицам права, неразрывно связанные с личностью кредитора, например требования об алиментах, возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью (ст. 383 ГК).

Для перехода к другому лицу прав кредитора согласия должника не требуется, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 382 ГК). Так, п. 2 ст. 382 ГК запрещает передачу кредитором своих прав другому лицу, если речь идет об обязательстве, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника.

Перевод должником своего долга на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора (ст. 391 ГК). Значит, смена должника в обязательстве требует согласия кредитора, что вполне оправданно.

Законодательством предусмотрен ряд правовых средств, направленных на обеспечение исполнения обязательств (гл. 23 ГК). Таковыми являются: неустойка, залог, удержание вещи, поручительство, банковская гарантия, задаток.

**Неустойкой** признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (ст. 330 ГК). Чаще всего она исчисляется в процентном отношении к сумме неисполненного обязательства. Разновидностями неустойки являются пеня и штраф. *Пеня* — это возрастающая неустойка, в основном применяемая за нарушение сроков исполнения обязательства (за каждый день просрочки начисляется определенный процент от причитающейся к оплате суммы). *Штраф* — это твердая денежная сумма, взыскиваемая с должника.

Неустойка взыскивается только в случаях, когда она предусмотрена законом или договором. Размер неустойки, установленной законом, может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает (ст. 332 ГК). Если неустойка законом не установлена, она может быть предусмотрена соглашением сторон. При этом соглашение о неустойке требует обязательной письменной формы независимо от формы основного обязательства. Ее несоблюдение влечет недействительность соглашения о неустойке (ст. 331 ГК).

Таким образом, неустойка является штрафной санкцией, наличие которой, естественно, побуждает должника к надлежащему исполнению обязательства.

В силу **залога** (ст. 334–358 ГК) кредитор (залогодержатель) по обеспеченному залогом обязательству имеет право в случае неисполнения должником (залогодателем) этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (ст. 334 ГК).

Предметом залога может быть любое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота. Залог во всех случаях оформляется договором, который должен быть заключен в письменной форме (ст. 339 ГК).

Залог недвижимого имущества регулируется Федеральным законом «Об ипотеке (залоге недвижимости)» от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ (ред. от 26.06.2007). По договору об ипотеке может быть заложено недвижимое имущество, права на которое зарегистрированы в порядке,

установленном для государственной регистрации прав на недвижимое имущество, в том числе:

- земельные участки (за исключением указанных в ст. 63 Закона об ипотеке);
- предприятия, здания, сооружения и иное недвижимое имущество, используемое в предпринимательской деятельности;
- жилые дома, квартиры и части жилых домов и квартир, состоящие из одной или нескольких изолированных комнат;
- дачи, садовые дома, гаражи и другие строения потребительского назначения;
- воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты.

**Удержание** как способ обеспечения обязательств означает, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику, вправе в случае неисполнения последним в срок обязательства удерживать ее до тех пор, пока обязательство не будет исполнено (ст. 359 ГК). Так, ст. 712 ГК устанавливает право подрядчика по договору подряда на удержание вещи, которая подлежит передаче заказчику, до тех пор, пока тот не исполнит обязательства по оплате выполненной работы. Железная дорога в соответствии со ст. 35 Устава железнодорожного транспорта РФ вправе удерживать груз, пока грузополучатель не внесет все причитающиеся железной дороге платежи.

**Поручительство** как способ обеспечения обязательств оформляется договором, который должен быть заключен в письменной форме, несоблюдение которой влечет его недействительность. По договору поручительства поручитель принимает на себя обязательство перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или частично (ст. 361, 362 ГК).

В силу **банковской гарантии** банк или иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить его кредитору (бенефициару) соответствующую денежную сумму по представлению бенефициаром письменного требования о ее уплате (ст. 368 ГК). При этом обязательство гаранта ограничивается суммой, на которую выдана гарантия. За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение.

**Задатком** признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон другой стороне в счет причитающихся с нее по договору платежей в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 ГК). Соглашение о задатке требует



письменной формы. Если ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

## 7.5. Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств

Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства (договора) влечет за собой **гражданско-правовую ответственность**, которая регулируется гл. 25 ГК.

Гражданско-правовая ответственность, как правило, носит имущественный характер и имеет целью восстановление нарушенных имущественных прав потерпевшего, а также в предусмотренных законом случаях компенсацию морального ущерба, причиненного ему невыполнением обязательства. В то же время она преследует цель материально наказать виновного в невыполнении обязательства путем наложения на него штрафных санкций.

Основанием гражданско-правовой ответственности является **неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства** (договора). Однако этого недостаточно для привлечения субъекта, не исполнившего обязательство, к ответственности. Для наступления ответственности требуется еще наличие трех условий в совокупности.

1. Невыполнение обязательства должно быть результатом *противоправного действия или бездействия субъекта*, то есть результатом правонарушения, которое может заключаться в нарушении закона, условий договора и т. д. Если правонарушения допущено не было, а обязательство оказалось неисполненным, ответственность не наступает. Например, если поставщик при иногородней поставке в установленный договором срок сдал груз к перевозке, а покупатель получил его с опозданием, поставщик не может быть привлечен к ответственности за несвоевременную поставку, поскольку днем исполнения обязательства по поставке считается день сдачи груза к перевозке органу транспорта. В данном случае вопрос может встать об ответственности перевозчика, несвоевременно доставившего груз.
2. Должна быть *вина субъекта* в неисполнении обязательства в форме умысла или неосторожности (небрежности). Гражданско-правовая ответственность без вины наступает в очень редких случаях, предусмотренных законом. Так, в соответствии со ст. 1079 ГК

юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, взрывчатых веществ и т. д.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что он возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Таким образом, возможна ответственность владельца источника повышенной опасности перед потерпевшим и при отсутствии его вины. Только непреодолимая сила и умысел потерпевшего освобождают его от ответственности.

Вина в форме *умысла* предполагает, что субъект знал о нарушении и либо сознательно допускал его, либо относился безразлично к возможным последствиям. *Неосторожная вина (небрежность)* предполагает, что субъект не знал о совершении правонарушения или возможности наступления неблагоприятных последствий, но по обстоятельствам дела должен был знать или предвидеть их.

В гражданском праве по общему правилу действует презумпция виновности субъекта, не исполнившего обязательство. Это значит, что он предполагается виновным, если не докажет свою невиновность. Презумпция невиновности имеет место лишь в случаях, предусмотренных законом. Тогда для того, чтобы привлечь к ответственности субъекта, не исполнившего обязательство, потерпевший должен доказать его вину. Презумпция невиновности установлена законодательством для тех случаев, когда вина субъекта маловероятна исходя из обстоятельств дела. Так, на основании ст. 118 Устава железнодорожного транспорта РФ железная дорога освобождается от имущественной ответственности за утрату, недостачу или повреждение груза, если груз прибыл в исправном вагоне с исправными пломбами грузоотправителя; недостача или повреждение произошли вследствие естественных причин, связанных с перевозкой в открытом подвижном составе; перевозка осуществлялась в сопровождении представителя отправителя или получателя груза и в некоторых других случаях. Во всех указанных случаях ответственность железной дороги наступит, если потерпевший докажет ее вину.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась по характеру обязательства, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 401 ГК).

Особо решается в законодательстве вопрос об ответственности субъекта при осуществлении им предпринимательской деятель-

ности. Ответственность наступает, если он не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредвиденных обстоятельств. К таковым *не относятся*, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств (п. 3 ст. 401 ГК). Только непреодолимая сила, чрезвычайные обстоятельства освобождают предпринимателя от ответственности за невыполнение взятых на себя обязательств.

3. Должна существовать *причинная связь* между противоправным виновным поведением субъекта (действием или бездействием) и результатом — невыполнением или ненадлежащим выполнением обязательств. Если оно вызвано какими-либо иными причинами (например, порча товара вследствие его естественных свойств), ответственность не наступает.

При наличии основания и всех рассмотренных условий привлечение к ответственности субъекта, не исполнившего обязательство, всегда является правом потерпевшего. Особо решается вопрос об ответственности, если в обязательстве несколько кредиторов или несколько должников. В этих случаях ответственность может быть долевой и солидарной.

*Долевая ответственность* предполагает, что каждый из кредиторов может требовать исполнения, а каждый должник обязан произвести его в соответствующих долях. Она возможна при делимости объекта обязательства (например, в денежных обязательствах). Если в договоре или законе не определена доля каждого, то каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый должник обязан исполнить обязательство в равной доле с другими (ст. 321 ГК).

Гражданское законодательство исходит из того, что долевая ответственность является основным видом ответственности по обязательствам, поскольку солидарная наступает, только если она предусмотрена законом или самим обязательством. Однако на практике долевая ответственность чаще применяется в отношениях между физическими лицами. Применительно к предпринимательской деятельности государство решает этот вопрос иначе.

*Солидарная ответственность* должников предполагает, что при наличии нескольких должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех, так и от любого из них в отдельности, причем как полного, так и частичного. При этом солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью (ст. 323 ГК). Если оно в полном объеме выполнено одним из должников, оно считается выполненным, и остальные должники освобождаются от его

исполнения (исполнивший обязательство вправе предъявить регрессные требования к остальным должникам — ст. 325 ГК). При наличии в обязательстве нескольких кредиторов каждый из них вправе предъявить к должнику требования в полном объеме. Исполнение обязательства должником полностью одному из кредиторов освобождает его от исполнения остальным кредиторам (ст. 326 ГК).

Солидарная ответственность наступает в случаях, предусмотренных договором или законом, в частности при неделимости предмета обязательства. Однако в обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью, солидарная ответственность наступает, если законом или условиями обязательства не предусмотрено иное (ст. 322 ГК).

Гражданским законодательством предусмотрена также *субсидиарная ответственность*, которая наступает в случаях, предусмотренных законом или договором (ст. 399 ГК). Она предполагает наличие основного должника (субъекта обязательства) и дополнительного (несущего субсидиарную ответственность), который выполняет обязанности основного должника, если требования кредитора последним не удовлетворены. Поэтому кредитор первоначально должен предъявить свои требования основному должнику, а в случае, если они удовлетворены не будут, — субъекту, несущему субсидиарную (дополнительную) ответственность. Например, при недостаточности денежных средств у бюджетного или частного учреждения для расчетов с кредиторами субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник, финансирующий его деятельность полностью или частично (ст. 120 ГК). Учредители общества с дополнительной ответственностью несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом (ст. 95 ГК); аналогичную ответственность несут участники товарищества по его обязательствам (ст. 75 ГК) и т. д.

Гражданско-правовая ответственность заключается в возложении на виновного в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства следующих обязанностей:

- исполнить в полном объеме и должным образом обязательство, которое не было исполнено; однако, если интерес к исполнению у потерпевшего утрачен, он может не требовать реального выполнения обязательства (доставки продукции или товара, выполнения работы и т. д.);
- возместить кредитору убытки, вызванные невыполнением или ненадлежащим выполнением обязательства. При этом возмещению подлежат как фактические убытки, так и недополученные доходы. В некоторых предусмотренных законом случаях недополученные доходы не возмещаются, например за утрату, недостачу или повре-

ждение груза перевозчик отвечает только в размере фактических убытков (ст. 796 ГК и соответствующие статьи транспортных уставов и кодексов);

- уплатить штрафные санкции, если они предусмотрены законом или договором;
- компенсировать моральный вред в случаях, предусмотренных законом, независимо от возмещения имущественных потерь.

## 7.6. Основания прекращения обязательств

Обязательства прекращаются по основаниям, предусмотренным законодательством или договором (гл. 26 ГК). Любое обязательство прекращается его надлежащим исполнением. Ненадлежащее исполнение обязательства не прекращает его, и кредитор вправе в установленном законом порядке требовать от должника его надлежащего исполнения.

Договорные обязательства, возникающие по соглашению сторон (за исключением обязательных договоров), могут быть в любое время прекращены по согласованному волеизъявлению участников.

По воле одной стороны договорные обязательства могут быть прекращены по основаниям, указанным в законе, а также предусмотренным соглашением сторон. В договоре могут быть предусмотрены основания его прекращения по воле одной из сторон, однако они не должны вступать в противоречие с законодательством и носить дискриминационный характер, то есть нарушать принцип равноправия сторон.

Обязательства прекращаются в результате смерти их участника (ст. 418 ГК). Однако смерть прекращает обязательство только в случаях, если его исполнение невозможно без личного участия должника либо неразрывно связано с его личностью. В остальных случаях обязанности должника переходят к его наследникам (естественно, в пределах унаследованного имущества). Смерть кредитора прекращает обязательство, если исполнение предназначено лично для него либо обязательство неразрывно связано с его личностью (например, обязательство по возмещению вреда, причиненного здоровью).

Ликвидация юридического лица влечет за собой прекращение обязательственных правоотношений, кроме случаев, предусмотренных законодательством, когда исполнение обязательства возлагается на другое лицо (ст. 419 ГК).

Основаниями прекращения обязательств являются также:

- отступное (ст. 409 ГК), то есть предоставление по соглашению сторон взамен исполнения обязательства денег, имущества, услуг или иного эквивалента;

- зачет встречного однородного требования (ст. 410–412 ГК). Для зачета достаточно заявления одной стороны. Однако законодательство ограничивает возможность зачета требования: он не допускается по требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью человека; о взыскании алиментов; о пожизненном содержании и в некоторых других случаях;
- совпадение должника и кредитора в одном лице (ст. 413 ГК). Такая ситуация может возникнуть в случае наследования кредитором имущества должника или, наоборот, должником имущества кредитора;
- новация (ст. 414 ГК), то есть замена первоначального обязательства по соглашению сторон другим, предусматривающим другой предмет или способ исполнения. Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов;
- прощение долга (ст. 415 ГК) при условии, что это не нарушает права других лиц в отношении имущества кредитора;
- невозможность исполнения обязательства, вызванная объективными обстоятельствами, не зависящими от воли сторон (ст. 416 ГК). Таковыми могут быть гибель имущества, подлежащего передаче, стихийные бедствия и др.;
- издание акта государственного органа, вследствие которого исполнение обязательства становится невозможным (ст. 417 ГК). Как правило, такие акты вызываются чрезвычайными обстоятельствами, например военными действиями, вследствие которых прекращается железнодорожное сообщение на определенной территории, объявлением эпидемии на определенной территории и т. д.

# Глава 8

## Договор купли-продажи

---

### 8.1. Общая характеристика договора купли-продажи

Правовое регулирование договора купли-продажи осуществляется гл. 30 ГК (ст. 454–566) и множеством отдельных законодательных актов.

Договор купли-продажи — один из важнейших гражданско-правовых договоров как в деятельности юридических лиц и граждан-предпринимателей, так и в жизни каждого гражданина (физического лица). Именно в форме купли-продажи осуществляется товарно-денежный обмен, удовлетворяются материальные потребности юридических лиц, граждан-предпринимателей и физических лиц, поэтому в системе товарно-денежных отношений этот договор занимает ведущее место. Сфера его действия в условиях рыночной экономики значительно расширилась, о чем свидетельствует множество его разновидностей, регламентируемых Гражданским кодексом. Общее понятие договора купли-продажи, объединяющее все эти разновидности, дано в ст. 454 ГК.

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

Из данного определения следует, что юридическая сущность договора заключается в *переходе права собственности от продавца к покупателю*. Если покупателем является государственное юридическое лицо, право собственности у него не возникает, а вещь (товар) переходит в его хозяйственное ведение или оперативное управление. Если продавец и покупатель являются государственными юридическими лицами, смены собственника не происходит, а вещь (товар) переходит из хозяйственного ведения продавца в хозяйственное ведение или оперативное управление покупателя.

Сторонами договора купли-продажи являются продавец и покупатель. Круг субъектов практически не ограничен. Ими могут быть граждане, предприниматели, юридические лица, государство. В отдельных разновидностях договора купли-продажи круг субъектов ограничен.

Поскольку договор купли-продажи связан с переходом права собственности, продавцом может быть собственник товара или организация, обладающая правом хозяйственного ведения или оперативного управления имуществом. В некоторых случаях продавцом выступает лицо, уполномоченное собственником на реализацию принадлежащей ему вещи (например, комиссионный магазин).

Объектом договора может быть любое имущество, не изъятое из оборота государства, которое может переходить из собственности одного субъекта в собственность другого. Это могут быть предприятия как имущественные комплексы, земельные участки, не изъятые из оборота, здания, сооружения, дома, квартиры, средства производства, предметы потребления и т. д.

Договор купли-продажи всегда возмездный, причем эквивалентом выступают только деньги. Если эквивалентом является другая вещь, то это уже договор мены.

Обязательными условиями договора купли-продажи являются *предмет договора* и *цена*, которая определяется соглашением сторон или в установленном законом порядке. Условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара (п. 3 ст. 455 ГК). Количество товара определяется в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении. Если договор не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, он не считается заключенным (п. 2 ст. 465 ГК). Таким образом, предмет договора определяется не только наименованием, но и количеством товара, а иногда и другими составляющими — ассортиментом, комплектностью, качеством.

В любом договоре купли-продажи стороны связаны взаимными правами и обязанностями. Обязанностью продавца является передача в собственность покупателя товара, предусмотренного договором. При передаче товара другого наименования или в ассортименте, не соответствующем договору, покупатель вправе отказаться от его принятия и оплаты, а если он оплачен — потребовать возврата уплаченной денежной суммы (ст. 468 ГК).

Если договором предусмотрена передача товаров в комплекте (определенном наборе), обязательство считается исполненным в момент передачи всех товаров, входящих в комплект. В случаях передачи некомплектных товаров покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- соразмерного снижения цены;
- доукомплектования товаров в разумный срок.



Если требование об укомплектовании не будет исполнено, покупатель вправе по своему выбору:

- потребовать замены некомплектного товара на комплектный;
- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной суммы (ст. 479–480 ГК).

Важнейшей обязанностью продавца является передача покупателю товара надлежащего качества. Качество, как правило, определяется договором; при отсутствии в нем условия о качестве товара продавец обязан передать товар, пригодный для использования по назначению. В некоторых разновидностях договора товар должен соответствовать установленным требованиям.

Правовые последствия передачи вещи ненадлежащего качества, если недостатки товара не оговорены продавцом, предусмотрены ст. 475 ГК. Покупатель при этом вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- соразмерного уменьшения покупной цены;
- безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

При существенном нарушении требований к качеству товара (обнаружении недостатков, которые не могут быть устранены без соразмерных расходов или затрат времени или выявляются неоднократно либо проявляются вновь после их устранения и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору:

- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы;
- потребовать замены на товар надлежащего качества, соответствующий договору.

Обязанностями покупателя являются принятие вещи и уплата установленной денежной суммы (цены). Порядок их осуществления устанавливается законом или договором. Покупатель обязан принять товар, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены или отказаться от договора купли-продажи.

В договорах могут содержаться и другие обязанности сторон.

Разновидностями договора купли-продажи являются: розничная купля-продажа, поставка товаров (в том числе поставка товаров для государственных нужд), контрактация сельскохозяйственной продукции, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятий.

На все эти договоры распространяются общие положения о договоре купли-продажи за изъятиями, установленными в соответствующих разделах гл. 30 ГК для отдельных разновидностей данного договора.

## 8.2. Договор розничной купли-продажи

Стихийность рынка и неблагоприятная ситуация, сложившаяся в сфере отношений купли-продажи в период реформирования России, обусловили объективную необходимость срочного наведения порядка в торговле. Достигается это путем правового урегулирования отношений купли-продажи, защиты прав граждан-покупателей от недобросовестных продавцов и производителей товаров, унификации требований к организации торговли всеми субъектами (независимо от формы организации торговли и формы собственности, на базе которых функционирует продавец). Это и обусловило принятие в последнее десятилетие ряда важных нормативных актов, регулирующих торговую деятельность<sup>1</sup>.

Договор розничной купли-продажи является одним из важнейших договоров, обеспечивающих удовлетворение материальных и многих духовных потребностей граждан России. Поэтому в ныне действующем гражданском законодательстве ему уделяется значительное внимание.

Договор розничной купли-продажи выделен Гражданским кодексом РФ в самостоятельную разновидность договора купли-продажи, имеющую целый ряд правовых особенностей. Регулируется он § 2 гл. 30 ГК РФ.

**Договор розничной купли-продажи** — это договор, по которому продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (ст. 492 ГК). Он имеет свою специфику.

Прежде всего, законодательство ограничивает круг субъектов этого договора. Продавцом в розничной торговле может быть только юридическое лицо любой формы собственности и любой организационно-правовой формы и гражданин-предприниматель, зарегистрированные в установленном законом порядке для осуществления торговой деятельности. Физические лица (граждане) продавцами в этом договоре быть не могут. Торговля, осуществляемая физическими лицами, розничной не является.

<sup>1</sup> В целях упорядочения организации на территории России розничной торговли был принят Федеральный закон «О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30 декабря 2006 г. № 271-ФЗ. Во исполнение Закона постановлениями Правительства РФ утверждены Правила выдачи разрешений на право организации розничного рынка (пост. от 10 марта 2007 г. № 148) и Требования к оформлению паспорта безопасности розничного рынка и перечню содержащихся в нем сведений (пост. от 28 апреля 2007 г. № 255).

Закон определяет предназначение товаров, реализуемых по договору розничной купли-продажи: исключительно для личного потребления и использования, не связанного с осуществлением предпринимательской деятельности. Значит, покупателями в этом договоре, как правило, выступают граждане (физические лица). Юридические лица могут быть покупателями, однако товары должны приобретаться для использования не в предпринимательских целях. В розничной торговой сети организации и учреждения приобретают канцелярские товары, книги для библиотек, подарки к праздничным датам и т. д.

Договор розничной купли-продажи — *публичный договор* (ст. 492 ГК). Это значит, что продавец обязан заключить его с любым желающим на одинаковых условиях. Однако следует иметь в виду, что законодательством установлены определенные ограничения в продаже некоторых товаров — оружия, лекарственных препаратов, алкогольных напитков, табачных изделий и др. Продажа товаров несовершеннолетним должна осуществляться с соблюдением требований ст. 26, 28 ГК, определяющих их дееспособность.

В розничной торговле установлены особые, повышенные требования к качеству товаров — они должны соответствовать требованиям, установленным Федеральным законом «О техническом регулировании» от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ (ред. от 01.05.2007).

Правила розничной торговли урегулированы множеством специальных нормативных актов, причем все они утверждены высшим органом исполнительной власти России — Правительством РФ и обязательны для всех продавцов — юридических лиц (независимо от формы собственности и организационно-правовой формы) и граждан-предпринимателей. Государство отказалось от ведомственного регулирования правил торговли, существовавшего в СССР.

Основным нормативным актом, регулирующим розничную торговлю, являются *Правила продажи отдельных видов товаров*, утвержденные постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55 (ред. от 27.03.2007). В них содержатся общие положения, регулирующие розничную торговлю, а также правила продажи отдельных групп товаров (продовольственных, текстильных, трикотажных, швейных, меховых, обуви; технически сложных товаров бытового назначения; парфюмерно-косметических товаров; автомобилей, мототехники, прицепов и номерных агрегатов; изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней; лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения; животных и растений; бытовой химии; пестицидов и агрохимикатов; экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм; программ для электронных вычислительных машин и баз данных; оружия

и патронов к нему; строительных материалов и изделий; мебели; сжиженного углеводородного газа; непериодических изданий; непродовольственных товаров, бывших в употреблении; алкогольной продукции). Таким образом, этими правилами охвачена торговля почти всеми группами товаров.

Основные общие положения, содержащиеся в Правилах торговли от 19 января 1998 г., сводятся к следующему:

- режим работы продавца — государственной или муниципальной организации — устанавливается по решению органа исполнительной власти или местного самоуправления, а негосударственной организации и индивидуального предпринимателя — ими самостоятельно;
- продавец обязан довести до сведения покупателя: фирменное наименование своей организации, место ее нахождения (юридический адрес) и режим работы; индивидуальный предприниматель должен предоставить покупателю информацию о государственной регистрации и наименовании зарегистрировавшего его органа; если деятельность подлежит лицензированию, должна быть предоставлена информация о номере и сроке действия лицензии, а также об органе, ее выдавшем;
- ассортимент товаров, предлагаемых к продаже, и формы обслуживания устанавливаются продавцом самостоятельно в соответствии с профилем и специализацией предприятия;
- продавец обязан соблюдать санитарные, ветеринарные, противопожарные и иные правила, содержащиеся в нормативных документах;
- продавец должен располагать необходимыми помещениями, оборудованием, инвентарем, обеспечивающими сохранность качества и безопасность товаров при их хранении и реализации, надлежащие условия торговли, возможность выбора покупателями товаров;
- продавец обязан иметь и содержать в исправном состоянии средства измерения, в установленном порядке проводить их метрологическую проверку; для проверки покупателем правильности цены, меры, веса приобретенного товара в торговом зале должно быть соответствующее измерительное оборудование;
- продавец обязан иметь книгу отзывов и предложений и предоставлять ее покупателям по их просьбе;
- покупателю должна быть предоставлена возможность самостоятельно или с помощью продавца ознакомиться с необходимыми товарами;

- цены товаров и иные условия договора купли-продажи должны быть одинаковыми для всех покупателей, за исключением случаев, когда законодательством допускается предоставление льгот для отдельных категорий покупателей;
- продавец должен обеспечить наличие единообразных и четко оформленных ценников с указанием наименования товара, его сорта, цены за вес или единицу, подписи материально ответственного лица или печати организации, даты оформления;
- покупателю должен быть выдан кассовый или товарный чек или иной документ, подтверждающий оплату товара;
- расчеты должны производиться с применением контрольно-кассовой техники, за исключением случаев, предусмотренных законодательством<sup>1</sup>.

Помимо правил 1998 г., имеются специальные правила продажи товаров по образцам, правила комиссионной торговли непродовольственными товарами, правила продажи товаров дистанционным способом, правила оказания услуг общественного питания и др.

Таким образом, розничная торговля в настоящее время подверглась жесткому правовому регулированию. Особенно важно, что на уровне закона, являющегося актом высшей юридической силы, осуществляется защита прав граждан, приобретающих товары в розничной торговой сети. Права граждан-потребителей защищаются Законом РФ «О защите прав потребителей» от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 (ред. от 25.10.2007). Он распространяется на розничную торговлю, а также на договоры подряда и договоры об оказании возмездных услуг и защищает только граждан — потребителей товаров и услуг от недобросовестных изготовителей товаров, продавцов и исполнителей работ, каковыми являются юридические лица любой формы собственности и любой организационно-правовой формы и граждане-предприниматели.

В Законе о защите прав потребителей закреплены права граждан и определен механизм их реализации. Причем правам потребителей, естественно, корреспондируют обязанности изготовителей товаров и продавцов.

Граждане имеют *право на просвещение в области защиты прав потребителей* (ст. 3 Закона). Это право обеспечивается включением изучения

<sup>1</sup> См.: Федеральный закон «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» от 22 мая 2003 г. № 54-ФЗ, а также постановление Правительства РФ «Об утверждении положения об осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт без применения контрольно-кассовой техники» от 31 марта 2005 г. № 171 (ред. от 27.08.2007).

законодательства о защите прав потребителей в государственные образовательные стандарты, общеобразовательные и профессиональные программы, а также посредством информирования потребителей об их правах и способах их защиты.

Потребитель имеет *право на надлежащее качество приобретенных товаров* (ст. 4–6 Закона). Правовыми гарантиями качества являются:

- установление изготовителями на товары длительного пользования сроков службы, то есть периодов, в течение которых они обязаны обеспечивать потребителю возможность использования товара по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по их вине. По общему правилу установление сроков службы — *право* изготовителя. Однако для товаров, которые по истечении определенного периода могут представлять опасность для жизни, здоровья или имущества потребителя или окружающей среды, изготовитель *обязан* установить сроки службы. Если срок службы не установлен, действует срок, предусмотренный законом, — 10 лет со дня передачи товара покупателю. В течение срока службы или 10 лет, если он не установлен, изготовитель обязан обеспечивать ремонт и техническое обслуживание товара, а потребитель вправе предъявлять ему требования о бесплатном ремонте товара, оказавшегося недоброкачественным вследствие производственных причин;
- установление изготовителем сроков годности на продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты, товары бытовой химии и иные подобные товары, по истечении которых товар считается непригодным для использования по назначению. Реализация товаров с истекшими сроками годности и товаров, для которых срок годности не был установлен в нарушение законодательства, квалифицируется как продажа недоброкачественных товаров;
- установление изготовителем (продавцом) гарантийных сроков на товары, то есть периодов, в течение которых в случае обнаружения в товаре недостатков изготовитель или продавец обязаны удовлетворить предусмотренные законом требования потребителя. Как правило, гарантийный срок устанавливается изготовителем товара. Однако, если он не установлен изготовителем, он может быть установлен продавцом.

Потребитель имеет *право на безопасность* товара для его жизни, здоровья, окружающей среды, имущества (ст. 7 Закона). Требования безопасности являются обязательными и устанавливаются законом или в установленном им порядке. Безопасность товара должна быть обес-

печена в течение срока службы (если он не установлен — 10 лет) или срока годности.

Правовыми гарантиями безопасности являются:

- указание срока службы или срока годности товара;
- информирование покупателя о специальных правилах использования (эксплуатации) товара;
- предупреждение покупателя об опасностях товара при использовании его по истечении срока службы или срока годности;
- установление перечня продовольственных товаров, требующих информирования покупателя о противопоказаниях при различных видах заболеваний;
- установленная законом обязанность изготовителя приостановить, а в необходимых случаях снять с производства, а продавца — снять с реализации товар, если установлено, что он опасен для жизни, здоровья и имущества покупателя.

Для обеспечения прав потребителей на надлежащее качество и безопасность товаров применяются:

- стандартизация продукции и товаров в соответствии с требованиями закона «О техническом регулировании»;
- обязательная сертификация и декларирование продукции и товаров, входящих в единые перечни, которые утверждаются ежегодно Правительством РФ;
- государственная регистрация новых пищевых продуктов, материалов и изделий, осуществляемая в соответствии с постановлением Правительства РФ от 21 декабря 2000 г. № 988 (ред. от 10.03.2007).

Особое внимание закон уделяет *праву потребителя на необходимую и достоверную информацию об изготовителе товара, продавце и самом товаре* (ст. 8–10 Закона). Причем вся информация должна быть на русском языке.

Особые требования установлены к информации о товаре, которая должна содержать:

- сведения об основных потребительских свойствах товара, а в отношении продуктов питания — о составе, весе, объеме, калорийности, содержании вредных для здоровья веществ, противопоказаниях при отдельных видах заболеваний;
- цену и условия приобретения товара;
- гарантийный срок, если он установлен;
- правила и условия эффективного и безопасного использования товара;

- срок службы или срок годности товара;
- место нахождения и фирменное наименование изготовителя и ряд других позиций.

Закон гарантирует потребителю *право на свободный выбор товаров* (ст. 16). Запрещено обуславливать приобретение одних товаров обязательным приобретением других. Таким образом, торговые предприятия не вправе комплектовать по своему усмотрению всевозможные наборы с принудительным ассортиментом товаров. Комплектование набора из разных товаров возможно только по просьбе покупателя. Подарочные наборы, скомплектованные продавцом, должны быть раскомплектованы по первому требованию покупателя, если отсутствует в продаже товар, который он желает приобрести. Покупатель не вправе требовать раскомплектования только тех наборов, которые скомплектованы изготовителем и на которые установлена единая цена (например, чайный или столовый сервиз, парфюмерный или косметический набор и т. д.).

Потребителю предоставлено *право на полное возмещение имущественного ущерба*, причиненного ему нарушением его прав или вызванного недостатками товара. Возмещению подлежит реальный ущерб (фактические потери), а также недополученные доходы (упущенная выгода). Помимо возмещения имущественного ущерба и взыскания штрафных санкций, предусмотренных законом, потребитель имеет *право на компенсацию морального вреда* при наличии вины изготовителя товара и продавца (ст. 12–15 Закона).

Право потребителя на возмещение морального вреда введено в закон не случайно. Нарушение прав покупателя, как правило, сопровождается причинением морального вреда, иногда весьма существенного. Например, недоброкачество приобретенной медицинской техники, исключившая возможность оказания в домашних условиях необходимой помощи больному человеку, может привести к весьма тяжким, а иногда и трагическим последствиям. Взорвавшийся в квартире телевизор способен не только причинить материальный ущерб, но и нанести серьезную психологическую травму его владельцам и т. д.

Чрезвычайно важно, что законом предусмотрена *судебная защита прав потребителей* (ст. 17). При этом предоставлены льготные условия для защиты прав. Иски могут быть предъявлены по выбору истца либо в суд по месту его жительства, либо по месту нахождения ответчика, либо по месту заключения или исполнения договора. Иски о защите прав потребителей освобождены от государственной пошлины, то есть для потребителя они бесплатны, что создает гражданам реальные возможности для защиты прав.



В Законе о защите прав потребителей подробно регламентированы *права граждан при обнаружении ими в купленном товаре недостатков* (ст. 18 в ред. Закона от 25 октября 2007 г.). Потребитель в этом случае вправе *по своему выбору*:

- потребовать замены на товар этой же марки, модели, артикула;
- потребовать замены на такой же товар другой марки, модели, артикула с соответствующим перерасчетом покупной цены;
- потребовать соразмерного уменьшения покупной цены;
- потребовать незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара или возмещения расходов на их исправление потребителем или третьим лицом;
- отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар суммы. По требованию продавца и за его счет потребитель должен возвратить товар с недостатками.

При этом потребитель вправе потребовать также полного возмещения убытков и компенсации морального вреда.

При обнаружении недостатков технически сложного товара потребитель вправе в течение 15 дней после его передачи отказаться от исполнения договора с возвратом уплаченной суммы либо потребовать замены на товар той же или другой марки (модели, артикула). По истечении этого срока указанные требования удовлетворяются в одном из следующих случаев:

- обнаружение существенных недостатков;
- нарушение установленных законом сроков устранения недостатков;
- невозможность использования товара в течение каждого года гарантийного срока в совокупности более 30 дней вследствие неоднократного устранения его различных недостатков.

Законом регламентирован порядок осуществления указанных правомочий, сроки предъявления требований, обязанности изготовителя (продавца) по удовлетворению требований потребителя; сроки их удовлетворения и ответственность за их нарушение.

Любое из указанных требований может быть предъявлено продавцу, а требования о замене на аналогичный товар или об отказе от исполнения договора — и изготовителю.

По товарам, на которые установлены гарантийные сроки или сроки годности, требования могут быть предъявлены продавцу или изготовителю, если недостатки обнаружены в течение этих сроков. В отношении товаров, на которые указанные сроки не установлены, требования могут

быть предъявлены, если недостатки товара обнаружены в разумный срок, но в пределах 2 лет со дня его передачи потребителю, если более длительные сроки не установлены законом или договором (п. 1 ст. 19 Закона).

Сроки удовлетворения требований предусмотрены ст. 20–22 Закона.

Законные требования потребителя должны удовлетворяться изготовителем (продавцом) добровольно в установленном законом порядке. За просрочку предусматриваются штрафные санкции в размере 1 % цены товара за каждый день просрочки, которые выплачиваются потребителю (ст. 23 Закона). Кроме того, суд взыскивает с виновного штраф в размере 50 % суммы, присужденной судом в пользу потребителя за несоблюдение добровольного порядка удовлетворения его требований (п. 6 ст. 13 Закона).

Покупателю предоставлено право обменять *доброкачественный* непродовольственный товар, не подошедший ему по форме, размеру, фасону, комплектации (ст. 25 Закона), при следующих условиях:

- обмен возможен в течение 14 дней, не считая дня покупки;
- товар не должен быть в употреблении, должны быть сохранены его товарный вид, потребительские свойства, пломбы, фабричные ярлыки;
- должен быть сохранен товарный или кассовый чек.

При отсутствии аналогичного товара покупатель вправе по своему выбору отказаться от исполнения договора (возвратить товар и получить в течение 3 дней уплаченные деньги) или обменять его на аналогичный товар при первом поступлении его в продажу. При этом продавец обязан сообщить потребителю о поступлении товара в продажу.

Перечень доброкачественных товаров, не подлежащих обмену, утвержден постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55 (ред. от 27.03.2007).

### 8.3. Договор поставки товаров

Договор поставки товаров является разновидностью договора купли-продажи, поскольку его юридическая сущность заключается в передаче поставляемого товара в собственность (хозяйственное ведение или оперативное управление) покупателя. Регулируется этот договор § 3 гл. 30 ГК.

**Договор поставки товаров** — это договор, по которому поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупае-

мые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 506 ГК).

Договор поставки является одним из важнейших хозяйственных договоров, его значение трудно переоценить. По договорам поставки осуществляется реализация производственными предприятиями производимой ими продукции потребителям; обеспечение юридических лиц и граждан-предпринимателей всем необходимым для их деятельности — техникой, оборудованием, сырьем, материалами и т. д. По договорам поставки потребительских товаров через розничную торговую сеть как посредника они доходят до конечного потребителя — граждан.

Специфика договора поставки товаров заключается в следующем. Его участниками могут быть *только юридические лица и граждане-предприниматели*. Поставщиками могут выступать как производители товаров, так и посредники (снабженческо-сбытовые организации, оптовые базы и др.). Покупателями также могут быть как непосредственные потребители товаров, так и посредники, приобретающие их для последующей реализации (розничные торговые предприятия, предприниматели и т. д.).

Круг объектов этого договора законодательством *не ограничен*. Однако, как правило, ими являются средства производства и предметы потребления. Некоторые иные объекты (сельскохозяйственная продукция собственного производства, недвижимость, энергия, предприятия) выступают объектами иных разновидностей договора купли-продажи.

Особо определяется в законе предназначение объектов договора поставки — использование исключительно в предпринимательской или иной деятельности, не связанной с личным потреблением.

Договор поставки всегда консенсуальный — моменты его заключения и исполнения не совпадают. Это вытекает из самого его определения, в котором сказано, что товары поставляются в сроки или срок, установленные договором.

Поскольку в законодательстве специально не урегулирована форма договора поставки, следует руководствоваться общими положениями о форме сделок. Договор поставки между юридическими лицами, юридическими лицами и гражданами-предпринимателями всегда должен быть заключен в простой письменной форме. Договор поставки между двумя гражданами-предпринимателями на сумму не более 10 МРОТ может быть заключен устно, что не лишает стороны права оформить его в письменной форме.

Не регламентирован детально в Гражданском кодексе и порядок заключения договора поставки, кроме установления процедуры урегулирования разногласий, возникших при его заключении (ст. 507 ГК).

Из этого следует, что заключение договора поставки осуществляется в соответствии с общими нормами гражданского законодательства, регулирующими порядок заключения гражданско-правовых договоров.

Статья 507 ГК определяет порядок урегулирования разногласий, возникающих в процессе заключения договора поставки, цель которого — дисциплинировать предполагаемых участников и обеспечить оперативность в установлении договорных отношений в интересах обеих сторон. Предусмотрено, что сторона, предложившая заключить договор и получившая от другой стороны предложение о согласовании спорных условий, обязана в течение 30 дней со дня получения предложения (если иной срок на установлен законом и не согласован сторонами) принять меры по их согласованию либо письменно уведомить другую сторону об отказе от заключения договора. При невыполнении этой обязанности она должна будет возместить другой стороне убытки, вызванные уклонением от согласования условий договора.

*Существенными условиями договора поставки*, которые необходимо согласовать при его заключении, следует признать: предмет поставки, который включает в себя наименование товара, количество, ассортимент, качество, комплектность (если товары поставляются комплектно), сроки (периоды) поставки, цену. Большинство указанных условий устанавливается в договоре по соглашению сторон.

Хотя ст. 508 ГК не относит к числу обязательных условий установление сроков (периодов) поставки и предусматривает, что при отсутствии в договоре этого условия товары должны поставляться равными партиями ежемесячно, очевидно, что ежемесячная поставка неприемлема для многих товаров, в том числе с ограниченными сроками годности. Поэтому в договоре желательно тщательно продумать и закрепить конкретные периоды поставки, а для скоропортящихся товаров — суточные или часовые графики поставки.

Существенным условием договора следует признать и цену, поскольку это договор возмездный и согласование цены, в том числе оснований и порядка ее изменения в период действия договора, создаст стабильность правоотношения и исключит конфликты, связанные с повышением поставщиком цен на товары. Цена, как правило, устанавливается в договоре, за исключением случаев, когда имеет место государственное регулирование цен.

В договоре поставки могут содержаться и другие условия, не противоречащие закону.

Порядок исполнения договорных обязательств установлен ст. 509–520 ГК, а также в значительной части регламентируется договором.

*Основными обязанностями поставщика являются соблюдение предмета и сроков поставки.* Правовые последствия нарушения поставщиком указанных условий могут быть установлены в договоре по согласованию сторон; при отсутствии соглашения по данным вопросам следует руководствоваться положениями, содержащимися в ГК.

Поставляемый товар по наименованиям должен соответствовать условиям договора. Поставка товаров, не предусмотренных договором, дает покупателю право отказаться от их принятия. Таким же правом обладает покупатель при поставке товаров в большем количестве, чем предусмотрено договором (от принятия излишних товаров можно отказаться).

При недопоставке товаров в отдельном периоде поставщик обязан восполнить недопоставленное количество в следующем периоде в пределах срока действия договора, если иное не предусмотрено договором. Однако покупатель вправе отказаться от допоставки, уведомив об этом поставщика, если иное не предусмотрено договором. Товары, поставленные до получения поставщиком уведомления, покупатель обязан принять и оплатить (ст. 511 ГК).

Поставка должна осуществляться в ассортименте, указанном в договоре. При его нарушении покупатель вправе принять товар в счет поставки, но может и отказаться от него, потребовав замены на товар надлежащего ассортимента.

При поставке товаров ненадлежащего качества действуют общие нормы гражданского права о последствиях передачи покупателю товара ненадлежащего качества (ст. 475 ГК), за исключением случаев, когда поставщик без промедления заменит их товарами надлежащего качества. Покупатель, осуществляющий продажу поставленных товаров в розницу, вправе требовать замены в разумный срок товара ненадлежащего качества, возвращенного потребителем, если иное не предусмотрено договором (ст. 518 ГК). Аналогично решается вопрос при поставке некомплектных товаров (ст. 519 ГК).

В соответствии со ст. 520 ГК, если поставщик не поставил предусмотренное договором количество товаров либо не выполнил требования покупателя о замене недоброкачественных или некомплектных товаров в установленный срок, покупатель вправе приобрести непоставленные товары у других лиц с отнесением на счет поставщика всех необходимых и *разумных* расходов на их приобретение.

Покупатель вправе отказаться от оплаты товаров ненадлежащего качества и некомплектных, а если они оплачены — потребовать возврата уплаченных сумм впредь до устранения недостатков и доукомплектования товаров либо их замены.

Досрочная поставка может производиться только с согласия покупателя. Это значит, что он вправе отказаться от товаров, поставленных досрочно. Поставленные досрочно и принятые покупателем товары зачисляются в счет количества товаров, подлежащих поставке в следующем периоде (ст. 508 ГК).

По общему правилу обязательства доставки товаров лежат на поставщике. Однако договором может быть предусмотрена выборка товаров самим покупателем у поставщика в месте нахождения товара.

Днем исполнения обязательства поставки является:

- при одногородней поставке:
  - при доставке товара поставщиком — день сдачи товара получателю по месту его нахождения;
  - при выборке товара покупателем — день выборки товара в месте нахождения поставщика;
- при иногородней поставке — день сдачи товара к перевозке первому перевозчику (ст. 316 ГК).

Основными обязанностями покупателя являются принятие товаров и их оплата. Гражданским кодексом детально не регулируется порядок и сроки принятия товаров, а указывается лишь на обязанность покупателя «совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки», «проверить количество и качество принятых товаров в порядке, установленном законом, иными правовыми актами, договором или обычаями делового оборота, и о выявленных несоответствиях или недостатках товаров незамедлительно письменно уведомить поставщика» (ст. 513 ГК). В СССР порядок приемки товаров по количеству и качеству подробно регламентировался Инструкциями Государственного арбитража СССР 1965 и 1966 гг., которые применялись, если порядок приемки не был установлен в договоре. Соблюдению правил приемки придавалось очень большое значение — их нарушение было основанием для отказа в удовлетворении претензий и исков покупателей к поставщикам. Тщательная приемка товаров по качеству была важной гарантией надлежащего качества поставляемой продукции и товаров.

В настоящее время некоторые предприятия продолжают руководствоваться указанными инструкциями, если порядок и сроки приемки не установлены в договоре поставки. Однако, к сожалению, в связи с отсутствием законодательного регулирования правил приемки товаров сложилась порочная практика, когда покупатели не проводят специальную приемку товаров по качеству, а полагаются на сертификат соответствия, что зачастую приводит к появлению на рынке недобро-

качественных товаров. Вероятно, назрела необходимость в законодательной регламентации порядка приемки покупателем поставленных товаров. Такая мера будет способствовать укреплению договорной дисциплины и улучшению качества поставляемой продукции.

Оплата поставленных товаров осуществляется покупателем в порядке, установленном договором. Если порядок и форма расчетов в нем не определены, расчеты осуществляются платежными поручениями.

В законодательстве специально не регулируются вопросы ответственности за невыполнение обязательств по договору поставки. Статьей 524 ГК установлен лишь порядок исчисления убытков при расторжении договора. Следовательно, ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора поставки наступает по общим нормам гражданского законодательства об ответственности за неисполнение обязательств. Штрафные санкции могут быть установлены в договоре соглашением сторон. Однако ст. 523 ГК предусмотрена крайняя мера воздействия на нарушителя условий договора — *возможность в одностороннем порядке расторгнуть договор в случае существенного нарушения другой стороной его условий*.

Существенными нарушениями договора поставки поставщиком признаются:

- поставка товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;
- неоднократное нарушение сроков поставки товаров.

Нарушение договора поставки покупателем признается существенным в случаях:

- неоднократного нарушения сроков оплаты товаров;
- неоднократной невыборки товаров.

Договор считается расторгнутым с момента получения стороной договора уведомления другой стороны о его расторжении, если иной срок расторжения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон.

## **8.4. Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд**

Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд является разновидностью поставки. Она регулируется § 4 гл. 30 ГК, Федеральным законом «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» от 13 декабря 1994 г. № 60-ФЗ (ред. от 24.07.2007) и некоторыми другими законодательными актами. К отношениям по

поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки товаров, за исключением особенностей, установленных указанным выше законодательством.

**Государственными нуждами** признаются определяемые в установленном законом порядке потребности Российской Федерации, субъекта РФ, муниципального образования, обеспечиваемые за счет средств соответствующих бюджетов и внебюджетных источников, привлекаемых для этих целей.

Федеральные государственные нужды, в том числе перечень федеральных целевых программ, и объемы их финансирования из федерального бюджета предусматриваются в бюджете на планируемый период. Для решения особо важных общегосударственных задач федеральным целевым программам может присваиваться статус президентских, если инициатором является Президент РФ.

Потребности субъектов РФ в товарах, необходимых для решения задач жизнеобеспечения регионов и реализации региональных целевых программ, определяются органами государственной власти субъектов РФ.

Потребности муниципальных образований в поставках товаров для решения задач жизнеобеспечения соответствующих территорий определяются органами местного самоуправления.

Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе **государственного или муниципального контракта**, заключаемого между государственным или муниципальным заказчиком и поставщиком, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки.

По государственному контракту государственными заказчиками могут быть уполномоченные РФ и субъектами РФ государственные органы, бюджетные учреждения, органы управления внебюджетными фондами, а также иные получатели средств соответствующих бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

По муниципальному контракту муниципальными заказчиками могут выступать органы местного самоуправления, а также уполномоченные ими бюджетные учреждения и иные получатели бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

Государственные и муниципальные заказчики обеспечиваются финансовыми ресурсами и ответственны за реализацию целевых программ и обеспечение поставок товаров для государственных и муниципальных нужд.

Поставщиками являются юридические лица, отбор которых с учетом значимости рассматриваемых поставок осуществляется преимущественно на конкурсной основе.



По государственному или муниципальному контракту на поставку товаров поставщик обязуется передать товары заказчику либо по его указанию иному лицу, а заказчик обязуется обеспечить их оплату (ст. 526 ГК).

Государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на поставку товаров, размещаемого в порядке, предусмотренном Федеральным законом «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ (ред. от 24.07.2007). Для заказчика, разместившего заказ, принятый поставщиком, заключение контракта является обязательным (ст. 527 ГК).

Для некоторых поставщиков заключение контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд является обязательным. Так, предприятия, занимающие доминирующее положение на рынке определенного товара, и казенные предприятия не вправе отказаться от его заключения, если размещение заказа не влечет убытков от его производства. За необоснованное уклонение от заключения контракта на поставку товара для федеральных нужд установлен штраф в размере стоимости товара, определенной в проекте контракта (ст. 5 Закона от 13 декабря 1994 г. № 60-ФЗ).

Существуют две формы организации поставок для государственных или муниципальных нужд: только на основе контракта либо на основе контракта и заключенного в соответствии с ним договора поставки между поставщиком и конкретным покупателем. В первом случае по контракту поставщик обязуется передать товары заказчику либо по его указанию иному лицу, а заказчик обязуется обеспечить оплату (ст. 526 ГК). Во втором случае заказчик в соответствии с контрактом прикрепляет поставщика к покупателю, направляя им извещения о прикреплении, являющиеся основанием для заключения договора поставки товаров. Для поставщика заключение договора поставки является обязательным, так как он связан контрактом, а для непосредственного покупателя такой обязанности не существует, и он вправе отказаться от его заключения (ст. 530 ГК). В этом случае поставщик должен немедленно уведомить об этом заказчика и вправе потребовать от него извещения о прикреплении к другому покупателю.

Оплата товаров по договору поставки для государственных или муниципальных нужд производится покупателем по ценам, установленным в соответствии с контрактом. При этом заказчик признается поручителем по этому обязательству покупателя (ст. 532 ГК).

В отличие от обычного договора поставки, процедура и сроки заключения государственного и муниципального контракта и договора

поставки товаров для государственных и муниципальных нужд детально урегулированы законодательством (ст. 528–530 ГК).

Поставка для государственных и муниципальных нужд предполагает повышенные требования к качеству товаров. В соответствии со ст. 3 Закона от 13 декабря 1994 г. № 60-ФЗ товары должны соответствовать обязательным требованиям государственных стандартов и особым условиям, установленным контрактом. Обязательными являются требования к качеству товаров, обеспечивающие их безопасность для жизни и здоровья населения, охрану окружающей среды, совместимость и взаимозаменяемость. Товары, не соответствующие указанным требованиям, а также некомплектные считаются непоставленными.

В государственный или муниципальный контракт включается обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в контракте.

В случае просрочки поставки товаров заказчик вправе потребовать от поставщика уплаты неустойки, которая начисляется за каждый день просрочки. Величина ее устанавливается контрактом в размере не менее 1/300 действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования ЦБ РФ. Поставщик освобождается от уплаты неустойки, если просрочка поставки произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика (Федеральный закон от 20 апреля 2007 г. № 54-ФЗ).

## 8.5. Договор контрактации сельскохозяйственной продукции

Разновидностью договора поставки можно считать договор контрактации сельскохозяйственной продукции, который регулируется § 5 гл. 30 ГК. Помимо особенностей, предусмотренных § 5 гл. 30 ГК, к этому договору применяются положения о поставках товаров, а если закупка осуществляется для государственных или муниципальных нужд, то положения о поставках товаров для государственных или муниципальных нужд.

По **договору контрактации** производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю — лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (ст. 535 ГК).

Специфика данного договора заключается в следующем. Субъектами являются продавец (производитель) и заготовитель (контрактант). Поскольку в соответствии со ст. 535 ГК данный договор является разновидностью договора поставки, его субъектами являются юридические лица и граждане-предприниматели. Продавцом может быть юри-

дическое лицо, занимающееся сельскохозяйственным производством, или гражданин-предприниматель (глава крестьянского или фермерского хозяйства), для которого производство сельскохозяйственной продукции является видом предпринимательской деятельности. Заготовителем тоже может быть юридическое лицо или предприниматель, осуществляющие переработку или реализацию этой продукции.

Однако с 1 января 2001 г. в соответствии с постановлением Правительства РФ от 16 мая 2001 г. № 383 разрешено производить закупку некоторых видов сельскохозяйственной продукции и продуктов ее переработки (кроме подакцизных товаров) у физических лиц и утвержден перечень ее видов, в который вошли мясо и мясопродукты, молоко и молокопродукты, яйца, овощи и др. Таким образом, продавцами указанной продукции в договоре контрактации могут выступать физические лица, не обладающие правовым статусом предпринимателей.

Объектом договора может быть любая продукция собственного сельскохозяйственного производства (растениеводства, животноводства, звероводства).

Цели договора контрактации — закупка сельскохозяйственной продукции для дальнейшей переработки, продажи либо помещения в государственный резервный фонд (закупка для государственных нужд). *Для личного, семейного и иного подобного использования сельскохозяйственная продукция не предназначена.*

Закон ориентирован на защиту интересов производителя. Исходя из этого на заготовителя возлагаются дополнительные обязанности: приемка продукции по месту ее нахождения у производителя (если иное не предусмотрено договором), вывоз продукции. Если в соответствии с договором обязанность доставки возложена на производителя, заготовитель не вправе отказаться от принятия продукции, соответствующей условиям договора и переданной ему в обусловленный договором срок.

Договором может быть предусмотрена обязанность заготовителя, осуществляющего переработку сельхозпродукции, возвращать производителю по его требованию отходы от переработки продукции с оплатой по цене, предусмотренной договором.

Обязанностью производителя является передача заготовителю выращенной им продукции в количестве и ассортименте, предусмотренных договором (ст. 537 ГК).

С учетом специфики сельскохозяйственного производства, его зависимости от природных и погодных условий законодательством предусмотрено, что ответственность производителя за невыполнение или ненадлежащее выполнение договора наступает только при наличии его вины.

## 8.6. Договор энергоснабжения

Договор энергоснабжения отнесен гражданским законодательством к разновидностям договора купли-продажи. Это свидетельствует о том, что энергоресурсы рассматриваются как товар. Регулируется данный договор § 6 гл. 30 ГК и отдельными нормативными актами.

**По договору энергоснабжения** энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (ст. 539 ГК).

Продавцом в договоре обычно выступает юридическое лицо — энергоснабжающая организация, причем это может быть как производитель энергии, так и посредник (перепродавец). Потребителями (абонентами) являются юридические лица (в том числе посредники-перепродавцы), граждане-предприниматели, физические лица. Таким образом, посредники могут быть потребителями во взаимоотношениях с производителями энергии и продавцами во взаимоотношениях с конечными потребителями.

Предметом договора является энергия (в различных ее формах — электрическая, тепловая и т. д.) и энергоносители, выделяющие ее в процессе использования (пар, газ). В соответствии с п. 2 ст. 548 ГК предметом договора могут быть и другие объекты — нефть, нефтепродукты, вода, но при условии, что их передача осуществляется через присоединенную сеть.

Договор энергоснабжения *является публичным*, однако его заключение обуславливается наличием у абонента отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации (п. 2 ст. 539 ГК).

Качество энергии должно отвечать требованиям, установленным соответствующими техническими регламентами и иными обязательными правилами или предусмотренным договором. При нарушении условия о качестве энергии абонент вправе отказаться от ее оплаты. Цены на энергию и энергоносители, как правило, устанавливаются централизованно.

Перечень регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике предусмотрен п. 2 ст. 23 Федерального закона «Об электроэнергетике» от 26 марта 2003 г. № 35-ФЗ (ред. от 18.12.2006). В него включены: цены (тарифы) на поставляемую в условиях отсутствия конкуренции электрическую и тепловую энергию; предельные (минимальные и макси-

мальные) уровни цен на электрическую энергию; цены (тарифы) на тепловую энергию; плата за технологическое присоединение к электрическим сетям и др.

Содержание договора в значительной степени определяется тем, кто является потребителем энергии. Если это гражданин, получающий энергию для бытовых целей, договор обычно заключается на неопределенный срок и считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента к присоединенной сети, поэтому здесь не требуется обязательная письменная форма. Энергия гражданам предоставляется обычно в необходимом (неограниченном) количестве и непрерывно. Права гражданина — потребителя энергии защищаются Законом РФ «О защите прав потребителей».

Если потребителем является юридическое лицо или гражданин-предприниматель, договор требует обязательной письменной формы. Договоры могут быть срочными.

По-разному распределяются обязанности между сторонами договора по обеспечению надлежащего технического состояния и безопасности энергетических сетей, приборов и оборудования. Если абонентом является гражданин, данные обязанности возлагаются на энергоснабжающую организацию, если юридическое лицо или гражданин-предприниматель — на абонента (ст. 543 ГК).

К сожалению, в договоре энергоснабжения, вопреки общим принципам гражданского права, стороны поставлены в неравное правовое положение при невыполнении или ненадлежащем выполнении возложенных на них обязанностей. Это усугубляется тем, что энергоснабжающие организации, как правило, монополисты и у абонента нет возможности выбора контрагента и практически нет правовых средств воздействия на продавца при ненадлежащем выполнении им условий договора, кроме неоплаты, но и это право и возможности его реализации весьма относительны.

Наиболее остро в настоящее время стоит вопрос о правомочиях энергоснабжающих организаций по прекращению или ограничению подачи энергии абонентам. Возможность перерыва в подаче, прекращения или ограничения подачи энергии регламентируется ст. 546 ГК РФ с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом «Об электроэнергетике». По общему правилу это допускается по соглашению сторон договора.

В одностороннем порядке (без согласования с абонентом) прекращение или ограничение подачи энергии допускается:

- если по заключению органа государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок

абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. При этом энергоснабжающая организация должна предупредить абонента о перерыве, прекращении или ограничении подачи энергии;

- без предупреждения, но с немедленным уведомлением абонента подача энергии может быть прекращена или ограничена в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварии;
- с предупреждением абонента — юридического лица допускается в установленном порядке прекращение или ограничение подачи энергии в случае нарушения им обязательств по ее оплате.

Порядок ограничения или прекращения подачи энергии абонентам регулируется специальными нормативными актами<sup>1</sup>.

Правительством РФ установлен порядок ограничения и последующего прекращения подачи энергии организациям-потребителям в случае неоднократного нарушения сроков оплаты за полученную энергию (неоплата за два расчетных периода, установленных договором). Этот порядок распространяется на организации, необоснованное прекращение или ограничение подачи энергии которым может привести к тяжелым последствиям (медицинские учреждения, органы связи, железнодорожный электрифицированный транспорт общего пользования и метрополитен, животноводческие комплексы, тепличные хозяйства, хлебозаводы и др.). При этом установлены очень жесткие условия для должников и возможности полного прекращения подачи энергии, хотя речь идет, как мы видим, о жизненно важных объектах, отключение которых приводит к тяжким, а иногда и трагическим последствиям. Причем отключаются не только коммерческие организации, но и бюджетные учреждения, долги у которых образовались из-за недостаточного финансирования из соответствующих бюджетов — и это при том, что в соответствии с законодательством при отсутствии у бюджетного учреждения средств субсидиарную ответственность по их обязательствам несут собственники (ст. 120 ГК).

<sup>1</sup> См.: постановление Правительства РФ «О порядке прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов» от 5 января 1998 г. № 1 (ред. от 17.07.1998, с изм. от 31.08.2006); постановление Правительства РФ «Об утверждении Положения об ограничении или временном прекращении подачи электрической энергии (мощности) потребителям при возникновении или угрозе возникновения аварии в работе систем электроснабжения» от 22 июня 1999 г. № 664.

Тем не менее на территории России в последнее время распространяется опасная практика отключения энергии. От снабжения электрической и тепловой энергией отключаются жилые дома, целые населенные пункты (при добросовестном внесении жителями коммунальных платежей). Под постоянной угрозой отключений находятся медицинские, образовательные, детские учреждения, общественный транспорт и другие жизненно важные объекты.

Подобные «акты устрашения» не имеют ничего общего с общественными интересами. Наоборот, они создают еще большую напряженность в обществе, вызывая законное возмущение людей, ухудшая их и без того нелегкую жизнь. Кроме того, возникает огромный материальный ущерб из-за порчи и уничтожения теплового оборудования, разрушения зданий и других материальных ценностей. Это порождение бездумной приватизации естественных монополий, озабоченных лишь одним — получением прибылей любой ценой. Есть цивилизованные способы разрешения проблемы неплатежей — через арбитражные суды путем предъявления соответствующих исков не только к неплательщикам, но и к РФ, и к субъектам федерации, из бюджетов которых должны производиться соответствующие платежи.

Нуждается в пересмотре в сторону расширения и перечень объектов, для которых невозможно ограничение или прекращение подачи топливно-энергетических ресурсов, приведенный в постановлении Правительства РФ «Об обеспечении устойчивого газо- и энергоснабжения финансируемых за счет средств федерального бюджета организаций, обеспечивающих безопасность государства» от 29 мая 2002 г. № 364. В этот перечень включены лишь воинские части; учреждения, предприятия и организации федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба; предприятия, учреждения и организации уголовно-исполнительной системы и государственной противопожарной службы.

## 8.7. Договор продажи недвижимости

**По договору купли-продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости)** продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество. Регулируется он § 7 гл. 30 ГК. Специфика этого договора определяется его предметом.

Продавцом в данном договоре, как правило, является собственник объекта недвижимости. Значит, продавцами могут быть физические лица, граждане-предприниматели, негосударственные юридические

лица, государство, субъекты РФ, муниципальные образования, имеющие свидетельство о праве собственности на соответствующий объект. Государственные юридические лица могут быть продавцами только с согласия собственника, поскольку самостоятельно они не могут распоряжаться объектами недвижимости. Круг покупателей практически не ограничен. Объектом договора является недвижимое имущество, не изъятое из оборота государства (ст. 130 ГК).

*Обязательными условиями договора продажи недвижимости являются: предмет договора (объект) и цена.* В соответствии со ст. 554 ГК в нем должны содержаться подробные данные об объекте недвижимости (наименование, назначение, местонахождение, площадь, этажность и т. д.); при отсутствии этих данных договор не считается заключенным.

Обязательным условием договора в соответствии со ст. 555 ГК является цена. *При отсутствии в нем согласованного в письменной форме условия о цене объекта договор считается незаключенным.* Если иное не предусмотрено договором или законом, цена объекта недвижимости, находящегося на земельном участке, включает цену соответствующей части земельного участка, передаваемой покупателю.

Цена может устанавливаться на объект недвижимости в целом, либо на единицу площади (например, квадратный метр), либо на иной показатель его размера. В этом случае общая цена объекта определяется исходя из фактического размера недвижимого имущества (ст. 555 ГК).

Договор заключается в письменной форме *путем составления одного документа, подписываемого сторонами*, и подлежит государственной регистрации. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора (ст. 550 ГК). *Переход права собственности на недвижимость также подлежит государственной регистрации.* Право собственности к покупателю переходит в момент государственной регистрации этого права (ст. 551 ГК).

Законодательством определен порядок передачи объекта недвижимости покупателю (ст. 556 ГК). Она осуществляется по подписываемому сторонами передаточному акту или иному документу. Обязательство продавца считается выполненным после вручения этого имущества покупателю и подписания сторонами документа о передаче.

Поскольку момент перехода права собственности к покупателю (момент государственной регистрации), как правило, не совпадает с передачей объекта, возникает вопрос о моменте перехода риска случайной гибели или порчи объекта к приобретателю. В законе применительно к рассматриваемому договору этот вопрос специально не урегулирован, и следует признать, что в соответствии с п. 2 ст. 223 ГК риск случайной



гибели или порчи недвижимости переходит к покупателю с момента государственной регистрации.

Специфика рассматриваемого договора состоит в том, что объекты недвижимости в большинстве случаев прочно связаны с землей, расположены на соответствующем участке. Поэтому ст. 552 ГК предусматривает, что при продаже здания, строения или другой недвижимости покупателю одновременно передается право на земельный участок, занятый такой недвижимостью и необходимый для ее использования.

Если продавец является собственником земельного участка, на котором расположен объект недвижимости, покупателю передается право собственности на него, если иное не предусмотрено законом. Если продавец не является собственником участка, на котором находится недвижимость, к покупателю переходит право пользования соответствующим земельным участком на условиях, на которых им пользовался продавец.

## 8.8. Договор продажи предприятия

Договор продажи предприятий регулируется § 8 гл. 30 ГК (ст. 559–566). На него распространяются правила § 7 гл. 30 ГК, регулирующие продажу недвижимости, за исключением положений, содержащихся в § 8 (п. 2 ст. 549 ГК). Порядок продажи государственных и муниципальных предприятий регулируется Федеральным законом «О приватизации государственного и муниципального имущества» от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ (ред. от 10.05.2007).

В гражданском праве понятие «предприятие» употребляется в двух значениях. Предприятие является субъектом гражданского права — юридическим лицом и объектом гражданских прав — договоров купли-продажи, аренды (ст. 132 ГК). Во втором значении предприятие определяется как обособленный имущественный комплекс, используемый для ведения предпринимательской деятельности. В этом значении предприятие и рассматривается как объект договора купли-продажи.

По **договору продажи предприятия** продавец обязуется передать в собственность покупателю предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые он не вправе передавать другим лицам (например, права, полученные на основании разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью) (ст. 559 ГК).

Поскольку предприятие выступает как имущественный комплекс, предназначенный для осуществления предпринимательской деятельности, круг субъектов договора ограничен. Продавцами могут быть собственники предприятия — негосударственные коммерческие юридические

лица и граждане-предприниматели. При приватизации государственных предприятий собственниками продаваемых предприятий являются государство, субъекты РФ и муниципальные образования.

Покупатели в договоре купли-продажи предприятий — негосударственные юридические лица, граждане-предприниматели, государство, субъекты РФ и муниципальные образования.

Объектом договора может быть *предприятие как единый имущественный комплекс либо его часть (имущество, закрепленное за производством, цехом, филиалом, если оно представляет собой единый комплекс, пригодный для осуществления предпринимательской деятельности)*. В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, продукцию, фирменное наименование и т. д. (ст. 132 ГК).

Договор заключается в письменной форме *путем составления одного документа, подписываемого сторонами*, с обязательным приложением документов, указанных в п. 2 ст. 561 ГК (акта инвентаризации, бухгалтерского баланса, заключения независимого аудитора и др.). Несоблюдение формы влечет недействительность договора. *Договор подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента регистрации* (ст. 560 ГК).

Обязательными условиями договора являются *полные данные о предмете договора и цене*. Статья 561 ГК устанавливает повышенные требования к определению предмета договора и цены. Состав и стоимость продаваемого предприятия определяются в договоре на основе полной инвентаризации. До подписания договора продажи должны быть составлены и рассмотрены сторонами: акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, перечень всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований.

Передача предприятия осуществляется *по передаточному акту*. Подготовка предприятия к передаче, составление и представление на подписание покупателю передаточного акта являются обязанностью продавца и осуществляются за его счет. Предприятие считается переданным со дня подписания передаточного акта обеими сторонами. С этого момента к покупателю переходит риск случайной гибели или повреждения имущества, переданного в составе предприятия (п. 2 ст. 563 ГК). А право собственности на предприятие переходит к покупателю с момента государственной регистрации этого права (ст. 564 ГК). Значит, в силу закона, переход риска случайной гибели или порчи имущества не совпадает с моментом перехода права собственности.

# Глава 9

## Договор аренды

---

### 9.1. Общие положения об аренде

Правовое регулирование договора аренды осуществляется гл. 34 ГК (ст. 606–670) и рядом других нормативных актов.

**По договору аренды (имущественного найма)** арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование (ст. 606 ГК).

Договор аренды в настоящее время является одним из важнейших хозяйственных договоров. Его значение обуславливается несколькими факторами. Прежде всего он обеспечивает наиболее эффективное и рациональное использование имущества. Кроме того, сдача в аренду имущества является одним из источников доходов собственника от использования принадлежащего ему имущества. С другой стороны, возможность взять имущество в аренду освобождает субъектов от необходимости приобретения их в собственность.

Юридическая сущность договора аренды заключается в том, что *имущество передается во временное владение и пользование либо только в пользование, когда имущество остается у арендодателя*. Правами по распоряжению арендованным имуществом (например, по сдаче его в субаренду) арендатор, как правило, обладает только с согласия собственника, если иное не установлено законом.

Сфера применения договора аренды очень широка. В законодательстве в связи с этим предусмотрен целый ряд его разновидностей: прокат; аренда транспортных средств; аренда здания или сооружения; аренда предприятия; финансовая аренда (лизинг). На них распространяются общие положения о договоре аренды (§ 1 гл. 34 ГК). Особенности отдельных разновидностей определены в соответствующих параграфах гл. 34 ГК.

Субъектами договора аренды являются *арендодатель* (наймодатель) и *арендатор* (наниматель).

В соответствии со ст. 608 ГК арендодателями могут быть собственники имущества, то есть граждане и негосударственные юридические

лица, а также государство, субъекты РФ и муниципальные образования. Государственные юридические лица могут быть арендодателями только с разрешения собственника или в случаях, предусмотренных законодательством. Так, государственные и муниципальные унитарные предприятия в соответствии с законом могут сдавать в аренду только движимое имущество. Арендодателями в отношении недвижимого имущества они могут быть только с разрешения собственника.

Круг арендаторов законом не ограничен. Ограничения имеются лишь для отдельных разновидностей договора аренды.

*Объектами аренды могут быть непотребляемые вещи, которые не теряют своих свойств в процессе использования* (предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и т. д.). Законодательно определены виды имущества, сдача в аренду которых не допускается или ограничивается (ст. 607 ГК). Так, объектами договора финансовой аренды (лизинга) не могут быть земельные участки и другие природные объекты (ст. 666 ГК); объектами договора проката — недвижимое имущество (ст. 626 ГК) и т. д.

Договор аренды *всегда возмездный*. Если имущество передается во временное пользование безвозмездно, заключается договор безвозмездного пользования имуществом, регулируемый гл. 36 ГК. За пользование имуществом арендатор вносит арендную плату, как правило в денежной форме. Однако возможны и иные формы оплаты за аренду: предоставление арендодателю определенных услуг; передача ему установленной договором доли прибыли от использования арендованного имущества; возложение на арендатора обязанности и затрат по улучшению или восстановлению объектов и т. д. (ст. 614 ГК).

Договор аренды, как правило, заключается в письменной форме. Устно могут быть заключены договоры аренды только между гражданами на срок не более 1 года (ст. 609 ГК). Аренда недвижимости требует государственной регистрации, за исключением случаев, предусмотренных законом. Несоблюдение требуемой формы договора обычно влечет его недействительность (ст. 651, 658 ГК).

Обязательным условием договора является точное определение объекта аренды — все необходимые данные об имуществе, переданном в аренду. В противном случае договор не считается заключенным.

Договор аренды, как правило, срочный. Однако законодательство не относит срок к обязательным условиям договора. Если он не определен, договор считается заключенным на неопределенный срок. Но в этом случае не обеспечивается стабильность договорных отношений, поскольку договор может быть прекращен по инициативе любой стороны в любое время с предупреждением другой стороны за месяц, а при арен-

де недвижимости — за 3 месяца (ст. 610 ГК). Поэтому, если стороны заинтересованы в устойчивости договорных отношений, желательно заключать срочные договоры, тем более что по общему правилу арендатор, при условии добросовестного выполнения своих обязанностей, имеет преимущественное право на заключение договора на новый срок (ст. 621 ГК).

Возможно заключение договора аренды с последующим выкупом арендованного имущества. В этих случаях имущество переходит в собственность арендатора по истечении срока аренды или до истечения этого срока при условии внесения арендатором всей выкупной цены (ст. 624 ГК). Однако законом установлены случаи запрещения выкупа определенных объектов (составляющих исключительную собственность государства, находящихся под охраной государства, например памятников истории, культуры, архитектуры и т. д.).

*Основной обязанностью арендодателя* является предоставление арендованного имущества во владение и пользование либо в пользование арендатору (ст. 611 ГК). При этом оно должно быть предоставлено в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества, вместе со всеми принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т. д.), если иное не предусмотрено договором.

*Обязанностями арендатора* являются: использование имущества в соответствии с условиями договора или назначением имущества (п. 1 ст. 615 ГК); внесение арендной платы; при прекращении договора — возврат арендованного имущества в состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа, или в состоянии, обусловленном договором (ст. 622 ГК).

Обязанности по содержанию арендованного имущества распределяются между сторонами в соответствии со ст. 616 ГК. Если иное не предусмотрено законом или договором, то арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт имущества, а арендатор обязан поддерживать его в исправном состоянии, производить текущий ремонт и нести расходы по его содержанию. В договоре стороны могут иначе распределить эти обязанности.

Особо регулируется в законодательстве вопрос о *праве арендатора на возмещение расходов, связанных с улучшением арендованного имущества*. Улучшения могут быть делимыми от имущества без причинения ему вреда или неотделимыми, например облицовка стен кафелем; перепланировка помещения и т. д. Произведенные арендатором делимые улучшения являются его собственностью и могут быть изъяты по окончании договора аренды. При неотделимых улучшениях вопрос

решается следующим образом: если улучшения произведены с согласия арендодателя, арендатор имеет право после прекращения договора на возмещение их стоимости, если иное не предусмотрено договором.

Если улучшения произведены без согласия арендодателя, их стоимость не подлежит возмещению арендатору, если иное не предусмотрено договором либо законом. Любые улучшения, произведенные за счет амортизационных отчислений от этого имущества, являются ответственностью арендодателя (ст. 623 ГК).

Законодательство допускает *возможность досрочного расторжения договора аренды по инициативе одной из сторон, но только в судебном порядке и при существенном нарушении другой стороной обязанностей, вытекающих из договора* (ст. 619, 620 ГК). Так, по требованию арендодателя договор может быть расторгнут, если арендатор: пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями; существенно ухудшает имущество; более 2 раз подряд по истечении установленного срока не вносит арендную плату; не производит капитального ремонта, если в силу договора или закона эта обязанность лежит на нем.

По требованию арендатора договор может быть расторгнут в следующих случаях: если арендодатель не предоставляет имущество в его пользование либо создает препятствия в пользовании; если имущество имеет недостатки, препятствующие использованию его по назначению, которые не были оговорены арендодателем; если арендодатель не производит являющийся его обязанностью капитальный ремонт имущества; если имущество по не зависящим от арендатора обстоятельствам оказалось в состоянии, непригодном для использования.

Закон разрешает сторонам в договоре устанавливать и другие основания досрочного расторжения договора аренды. Досрочное расторжение договора является крайней мерой. За невыполнение обязательств по договору установлены и иные меры воздействия. Так, при обнаружении недостатков арендованного имущества, за которые в силу закона отвечает арендодатель, арендатор вправе по своему выбору:

- потребовать от арендодателя безвозмездного устранения недостатков, либо соразмерного снижения арендной платы, либо возмещения своих расходов на устранение недостатков;
- удержать сумму понесенных им расходов на устранение недостатков из арендной платы, предварительно уведомив об этом арендодателя;
- потребовать расторжения договора (ст. 612 ГК).

При нарушении арендодателем обязанности по производству капитального ремонта арендатор вправе по своему выбору:

- произвести капитальный ремонт и взыскать с арендодателя его стоимость или зачесть ее в счет арендной платы;
- потребовать соответствующего уменьшения арендной платы;
- потребовать расторжения договора и возмещения убытков (п. 1 ст. 616 ГК).

Арендодатель вправе при несвоевременном возврате имущества арендатором потребовать от него внесения арендной платы за все время просрочки; в тех случаях, когда она не покрывает причиненных убытков, можно потребовать их возмещения; взыскать неустойку, если она предусмотрена договором (ст. 622 ГК).

За существенное нарушение сроков внесения арендной платы арендодатель вправе потребовать от арендатора досрочного внесения арендной платы, но не более чем за 2 срока подряд (п. 5 ст. 614 ГК).

## 9.2. Договор проката

Договор проката регулируется § 2 гл. 34 ГК.

**По договору проката** арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование (ст. 626 ГК). Данной разновидности договора аренды присущи некоторые особенности.

Арендодателем может быть *только юридическое лицо или гражданин-предприниматель*, зарегистрированные именно для осуществления этой деятельности как постоянной предпринимательской. Арендаторами, как правило, являются *граждане (физические лица)*, поскольку в ст. 626 ГК сказано, что имущество используется для потребительских целей, если иное не вытекает из договора или существа обязательства.

Предметом договора проката является *только движимое имущество*, которое передается арендатору во владение и пользование.

Договор проката всегда срочный, причем срок ограничен 1 годом (ст. 627 ГК). Он является *публичным* и заключается в письменной форме. Таким образом, арендодатель, для которого данная деятельность является постоянной предпринимательской, не вправе отказать в заключении договора любому желающему в соответствии с действующими правилами.

Арендная плата вносится *только в денежной форме в твердой сумме*. Взыскание задолженности по арендной плате производится в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи нотариуса.

Некоторые особенности имеет и содержание договора проката.

На арендодателя возложены *дополнительные* по сравнению с обычным договором аренды *обязанности*. Он должен в присутствии арендатора проверить исправность имущества, сдаваемого в аренду, и ознакомить его с правилами эксплуатации либо выдать письменные инструкции о пользовании имуществом (ст. 628 ГК). При обнаружении арендатором недостатков имущества арендодатель обязан в течение 10 дней устранить их либо произвести замену недоброкачественного имущества (ст. 629 ГК). Арендодатель осуществляет капитальный и текущий ремонт имущества. Арендатору предоставлено право в любое время расторгнуть договор, письменно предупредив об этом арендодателя не менее чем за 10 дней (п. 3 ст. 627 ГК). Арендатор не вправе сдавать имущество в субаренду или иным способом распорядиться им (п. 2 ст. 631 ГК).

### 9.3. Договор аренды транспортных средств

Договор аренды транспортных средств регулируется § 3 гл. 34 ГК. Особенности аренды отдельных видов транспортных средств могут устанавливаться транспортными уставами и кодексами.

Законодательство выделяет две разновидности данного договора: *договор аренды транспортного средства с экипажем* и *договор аренды транспортного средства без экипажа*. Общими признаками данных договоров являются следующие.

В отношении их субъектов действуют общие правила о субъектах договора аренды.

Предметом договора могут быть любые транспортные средства любого вида транспорта: автомобильного, железнодорожного, воздушного, водного, способные самостоятельно передвигаться. Значит, объектом договора может быть как движимое, так и недвижимое имущество, поскольку ст. 130 ГК к недвижимому имуществу отнесены подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты.

*Транспортное средство по договору аренды передается во владение и пользование* арендатору. Предельные сроки аренды законом не установлены. Договоры требуют обязательной письменной формы, независимо от срока, *но не требуют государственной регистрации* (ст. 633 и 643 ГК).

Различие двух указанных договоров в основном касается их содержания.

**По договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем** арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает



своими силами услуги по управлению и технической эксплуатации (ст. 632 ГК).

Таким образом, в этом договоре управление и техническую эксплуатацию транспортного средства осуществляет арендодатель своими силами, то есть при помощи экипажа. Члены экипажа — это работники, состоящие в трудовых или гражданско-правовых отношениях с арендодателем, который оплачивает их труд, если иное не предусмотрено договором аренды.

Арендодатель обязан поддерживать надлежащее состояние транспортного средства, включая текущий и капитальный ремонт (ст. 634 ГК). На нем лежит обязанность страхования транспортного средства и ответственности за ущерб, который может быть причинен в связи с его эксплуатацией, если страхование является обязательным в силу закона или договора (ст. 637 ГК). При причинении транспортным средством вреда третьим лицам ответственность также несет арендодатель (ст. 640 ГК).

Специфическими правами и обязанностями в этом договоре обладает арендатор. Он вправе без согласия арендодателя сдавать транспортное средство в субаренду, если иное не предусмотрено договором. При этом сдача в субаренду допускается только с экипажем. Он осуществляет коммерческую эксплуатацию арендованного транспортного средства в рамках целей его использования, определенных договором, и несет связанные с этим расходы, в том числе на оплату топлива и других материалов и на оплату сборов. В случае гибели или повреждения транспортного средства действует презумпция невиновности арендатора; обязанность возместить арендодателю понесенные убытки возлагается на него лишь при доказанности арендодателем его вины (ст. 639 ГК).

**По договору аренды транспортного средства без экипажа** арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации (ст. 642 ГК).

Цель данного договора — получить во владение и пользование транспортное средство и самостоятельно осуществлять его техническую и коммерческую эксплуатацию. В этом договоре *дополнительные обязанности возлагаются на арендатора*. Он сам должен поддерживать надлежащее состояние транспортного средства, включая текущий и капитальный ремонт (ст. 644 ГК), своими силами осуществлять управление транспортным средством и его эксплуатацию — как коммерческую, так и техническую (ст. 645 ГК); нести расходы на содержание транспортного средства; страховать его и свою ответственность (ст. 646 ГК). В соответствии со ст. 648 ГК он несет ответственность перед третьими лицами за вред, причиненный транспортным средством.

## 9.4. Договор аренды зданий и сооружений

Договор аренды зданий и сооружений регулируется § 4 гл. 34 ГК.

По **договору аренды здания или сооружения** арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение (ст. 650 ГК). Значит, по этому договору возможна передача арендатору как права владения и пользования, так и права пользования, когда объект остается у арендодателя.

Специфика данного договора обуславливается прежде всего его предметом. Предметом договора являются объекты недвижимости. Арендодателями могут быть собственники — физические лица, негосударственные юридические лица, государство, субъекты РФ и муниципальные образования. Государственные юридические лица могут быть арендодателями только с согласия собственника, поскольку самостоятельно они не могут распоряжаться недвижимым имуществом. Арендаторами могут быть любые субъекты.

Заключение договора аренды объектов недвижимости, находящихся в федеральной собственности, осуществляется на конкурсной основе с определением в соответствии с законодательством об оценочной деятельности стартового размера арендной платы, исчисляемого на основании отчета об оценке объекта. Без конкурса договор заключается в исключительных случаях, предусмотренных постановлением Правительства РФ от 23 марта 2006 г. № 156.

Договор заключается в письменной форме *путем составления одного документа, подписанного сторонами*. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора. Договор, заключенный на срок не менее года, подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента регистрации (ст. 651 ГК). Значит, если срок договора не превышает 1 года, достаточно письменной формы и договор считается заключенным с момента подписания.

Существенными условиями договора являются *предмет аренды*, который должен быть подробно охарактеризован, и *арендная плата*, включающая в себя плату за пользование земельным участком (п. 2 ст. 654 ГК). При отсутствии согласованного сторонами в письменной форме условия о размере арендной платы договор считается незаключенным (ст. 654 ГК). Если в договоре арендная плата установлена за единицу площади здания или сооружения или иного показателя его размера, арендная плата определяется исходя из фактического размера объекта.

Особенности договора состоят в дополнительных обязанностях арендодателя, а также в особом, установленном законом порядке передачи в аренду объекта недвижимости. Поскольку объект недвижимости

находится на земельном участке, вместе с ним арендодатель передает пользование земельным участком, который занят объектом и необходим для его использования (ст. 652 ГК).

Передача объекта арендатору осуществляется *по передаточному акту или иному документу о передаче, подписываемому сторонами*. При этом обязанности по подготовке объекта к передаче и составлению документа о передаче возложены на арендодателя. Обязательство по передаче считается выполненным после предоставления объекта арендатору и подписания сторонами документа о передаче, если иное не предусмотрено законом или договором.

Аналогичный порядок установлен для возвращения объекта арендодателю после прекращения договора. Подготовка объекта к возвращению и составление документа о передаче — обязанность арендатора. Объект считается возвращенным с момента передачи его арендодателю и подписания сторонами документа о передаче (ст. 655 ГК).

## 9.5. Договор аренды предприятия

Договор аренды предприятия регулируется § 5 гл. 34 ГК. К аренде предприятия применяются правила, установленные для аренды зданий и сооружений (§ 4 гл. 34 ГК), за исключением особенностей, содержащихся в § 5 гл. 34 ГК.

По **договору аренды предприятия** в целом как имущественного комплекса, используемого для осуществления предпринимательской деятельности, арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование земельные участки, здания, оборудование и иное имущество, входящее в состав предприятия. Также арендатору могут быть переданы имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, и его долги.

Если иное не установлено законодательством, не подлежат передаче арендатору права арендодателя, полученные на основании разрешения (лицензии) на осуществление соответствующей деятельности (ст. 656 ГК).

Специфика правового регулирования данной разновидности договора аренды определяется его предметом. Поскольку предметом договора является предприятие как единый имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности, оно *предоставляется всегда во владение и пользование арендатору*. Отсюда же следует, что участниками договора аренды могут быть субъекты, занимающиеся или имеющие право заниматься предпринимательской деятельностью. Физические лица (граждане) в этом договоре участвовать не могут.

Форма договора — всегда письменная. Оформляется он путем составления одного документа, подписанного сторонами, и подлежит государственной регистрации. С момента государственной регистрации договор считается заключенным. Несоблюдение требуемой формы влечет недействительность договора (ст. 658 ГК).

Данный договор предоставляет арендатору дополнительные права и одновременно возлагает на него дополнительные обязанности. Если иное не предусмотрено договором, арендатор не только вправе владеть и пользоваться предприятием, но может без согласия арендодателя *распоряжаться* его имуществом: продавать, обменивать, предоставлять его во временное пользование либо займы, сдавать в субаренду и т. д., но при одном условии: это не должно влечь уменьшения стоимости предприятия и нарушать условия договора аренды.

Арендатор также вправе, если иное не предусмотрено договором, без согласия арендодателя *вносить изменения в состав имущества*, проводить его реконструкцию, расширение, техническое перевооружение, увеличивающее его стоимость (ст. 660 ГК). При этом он имеет право на возмещение ему стоимости неотделимых улучшений арендованного имущества, независимо от разрешения арендодателя на такие улучшения, если иное не предусмотрено договором (ст. 662 ГК).

Одновременно законодательство возлагает на арендатора обязанности поддерживать предприятие в надлежащем техническом состоянии, в том числе осуществлять текущий и капитальный ремонт, нести расходы, связанные с эксплуатацией предприятия (если иное не предусмотрено договором), вносить страховые платежи.

Установлен особый порядок передачи предприятия в аренду и возврата его после прекращения договора аренды. Передача осуществляется *по передаточному акту*. Подготовка предприятия к передаче, составление и представление на подписание передаточного акта является обязанностью арендодателя и осуществляется за его счет (ст. 659 ГК). При возвращении предприятия все эти обязанности в полном объеме возлагаются на арендатора, если иное не предусмотрено договором (ст. 664 ГК).

## 9.6. Договор финансовой аренды (лизинг)

Правовое регулирование лизинга осуществляется в соответствии с Гражданским кодексом (§ 6 гл. 34) и Федеральным законом «О финансовой аренде (лизинге)» от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ (ред. от 26.07.2006).

Понятие договора лизинга дается в ст. 665 ГК. По **договору финансовой аренды (договору лизинга)** лизингодатель обязуется приоб-

рести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей.

Субъектами лизинга являются:

- лизингодатель, который приобретает в собственность имущество и предоставляет его лизингополучателю за определенную плату во временное владение и пользование. Лизингодателями могут быть юридические лица (коммерческие организации, лизинговые компании (фирмы)) или граждане-предприниматели, имеющие лицензию на осуществление данного вида деятельности;
- лизингополучатели — юридические лица или граждане-предприниматели, которые в соответствии с договором принимают предмет лизинга для осуществления предпринимательской деятельности;
- продавец (поставщик) — физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором купли-продажи (поставки) продает лизингодателю в обусловленный срок имущество, являющееся предметом лизинга. При этом продавец обязан передать предмет лизинга в соответствии с условиями договора купли-продажи лизингодателю или непосредственно лизингополучателю.

Таким образом, лизинг основывается на двух гражданско-правовых договорах, участником которых является лизингодатель: договоре купли-продажи с продавцом (поставщиком) предмета лизинга, в котором он выступает в качестве покупателя; договоре аренды с лизингополучателем (арендатором), в котором он выступает в качестве арендодателя.

Имущество передается на правах *владения и пользования с правом выкупа лизингополучателем*.

Предметом лизинга могут быть любые непотребляемые вещи, в том числе предприятия и иные имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие движимые и недвижимые объекты, которые могут быть использованы в предпринимательской деятельности. Не могут быть предметом лизинга земельные участки и другие природные объекты, а также имущество, запрещенное законом для свободного обращения (ст. 2 Закона).

Договор лизинга независимо от срока заключается *в письменной форме*. Если предметом договора является недвижимое имущество, он *подлежит государственной регистрации*. Предметы лизинга, подлежащие регистрации в государственных органах (транспортные средства, оборудование повышенной опасности и др.), регистрируются по соглашению сторон на имя лизингодателя или лизингополучателя (ст. 15, 20 Закона).

В договоре лизинга должны быть указаны данные, позволяющие четко установить имущество, подлежащее передаче лизингополучателю в качестве предмета лизинга. При отсутствии этих данных в договоре условие о его предмете считается не согласованным сторонами, а договор лизинга не считается заключенным (ст. 15 Закона).

*Основные обязанности субъектов лизинга* сводятся к следующему.

Лизингодатель обязан приобрести в свою собственность избранное лизингополучателем имущество у указанного им продавца на основе договора купли-продажи. В этом случае он не несет ответственности за выбор продавца и предмета лизинга. Если в силу договора выбор объекта лизинга возложен на лизингодателя, то он несет ответственность за выбор объекта лизинга и продавца. Лизингодатель обязан также предоставить лизингополучателю предмет лизинга в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества, со всеми принадлежностями и документами, а также осуществлять его капитальный ремонт (если иное не предусмотрено договором).

Лизингополучатель обязан принять предмет лизинга в порядке, установленном договором. С момента передачи имущества он несет риск его случайной гибели или порчи (ст. 669 ГК). За свой счет он осуществляет техническое обслуживание предмета лизинга, его средний и текущий ремонт, если иное не предусмотрено договором. Он должен возместить лизингодателю его инвестиционные расходы и выплатить ему вознаграждение, а по окончании срока договора возвратить предмет лизинга в состоянии, в котором он его получил, с учетом износа либо приобрести его в собственность на основании договора купли-продажи.

Если лизингополучатель не возвратил предмет лизинга или возвратил его несвоевременно, лизингодатель вправе требовать внесения платежей за время просрочки, а если договором была предусмотрена уплата неустойки — взыскать ее наряду с полным возмещением ущерба.

Более подробно о финансовой аренде (лизинге) см. гл. 10 раздела III настоящей работы.

# Глава 10

## Договор подряда

---

### 10.1. Общие положения о подряде

Договор подряда регулируется гл. 37 ГК (ст. 702–768) и рядом других нормативных актов.

По **договору подряда** одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (ст. 702 ГК). Таким образом, это договор о выполнении определенной работы, имеющей материализованный результат (изготовление или переработка вещи, постройка здания, выполнение ремонтных работ и т. д.), с передачей результата заказчику. Этим договор подряда отличается от договоров об оказании возмездных услуг (медицинских, аудиторских, консультационных, юридических и др.), регулируемых гл. 39 ГК.

Сфера применения договора подряда достаточно широка. Он используется в деятельности юридических лиц и граждан-предпринимателей, в повседневной бытовой жизни граждан.

Законодательство выделяет ряд разновидностей договора подряда: договор бытового подряда, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд. Все эти договоры регулируются общими положениями о договорах подряда (§ 1 гл. 37 ГК), а их специфика отражена в соответствующих параграфах гл. 37 ГК и специальных нормативных актах.

Субъектами договора подряда являются *подрядчик* и *заказчик*. Подрядчики, как правило, — юридические лица и граждане-предприниматели, зарегистрированные для осуществления данной деятельности. Физические лица (граждане) могут быть подрядчиками только при выполнении разовых работ. Если подрядные работы выполняются систематически и являются постоянным источником прибыли, гражданин обязан зарегистрировать эту деятельность как предпринимательскую.

Круг заказчиков законом не ограничен. Ограничение круга субъектов установлено лишь для отдельных разновидностей договора.

Предметом договора подряда является *результат выполненной работы*, причем работы, не запрещенной законом. Договоры подряда не могут заключаться на выполнение работ, запрещенных законом, например по изготовлению оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ, наркотиков, лекарственных препаратов и др.

Договор подряда всегда *возмездный*. Оплата, как правило, осуществляется в денежной форме, однако не исключены и другие формы, согласованные сторонами. Договор консенсуальный.

Форма договора подряда специально законодательством не установлена, следовательно, *он заключается по общим правилам о форме сделок*. В устной форме договор может быть заключен только между гражданами на сумму не свыше 10 МРОТ, то есть если работа оценивается в пределах 10 МРОТ. Во всех остальных случаях требуется письменное оформление. Способы оформления могут быть различными: либо составляется договор, подписываемый сторонами, либо оформление осуществляется по квитанции, форма которой разработана подрядчиком. В некоторых случаях используются типовые формы.

Существенными условиями договора подряда являются *предмет договора, цена, сроки выполнения работ*.

По общему правилу (если иное не оговорено в договоре) работы выполняются из материалов подрядчика, его силами и средствами (ст. 704 ГК). В этом случае подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество материала, а также оборудования, на котором выполняются работы.

Если в соответствии с договором работы выполняются из материалов заказчика (полностью или частично) или на оборудовании, предоставленном им, у подрядчика возникают следующие обязанности: использовать материалы экономно и расчетливо, после окончания работы отчитаться перед заказчиком об их расходе, возратить остатки либо с согласия заказчика уменьшить цену работы с учетом стоимости остающихся у подрядчика материалов (ст. 713 ГК).

Если подрядчик обнаружит недоброкачество материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки вещи, он обязан немедленно предупредить об этом заказчика и до получения от него указаний приостановить работу, а если заказчик не заменит недоброкачественные вещи, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных ему убытков (ст. 716 ГК).

Риск случайной гибели или случайного повреждения имущества распределяется между сторонами в соответствии со ст. 705 ГК. Риск случайной гибели или повреждения материалов, оборудования, пере-



данной для переработки вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона. Риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик. При просрочке передачи или приемки результата работы риск несет сторона, допустившая ее.

Существенным условием договора подряда является цена работы (ст. 709 ГК). *Цена включает компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение.* Цена может быть определена путем составления сметы, которая является частью договора подряда с момента подтверждения ее заказчиком.

Цена может быть *приблизительной* и *твердой*. Если была установлена приблизительная цена, подрядчик при возникновении необходимости ее превышения вследствие проведения дополнительных работ обязан своевременно предупредить об этом заказчика. При несогласии заказчик вправе отказаться от договора с оплатой подрядчику выполненной части работы.

Если цена была твердой, подрядчик не вправе требовать ее увеличения, кроме случаев, когда существенно возросла стоимость материалов и оборудования либо услуг третьих лиц, оказываемых подрядчику. При отказе заказчика подрядчик вправе в судебном порядке требовать расторжения договора подряда в соответствии со ст. 451 ГК. При этом последствия расторжения договора определяются судом исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением договора (ст. 451 ГК).

Порядок оплаты работ также устанавливается в договоре (ст. 711 ГК). Предварительная оплата или оплата отдельных этапов работ может быть установлена только в договоре. Если указанный порядок оплаты не предусмотрен договором, заказчик обязан оплатить работу после окончательной сдачи результатов работы, если она выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо, с согласия заказчика, досрочно.

В договоре определяются сроки выполнения работ (ст. 708 ГК). Обычно устанавливаются начальные и конечные сроки, но могут быть установлены и промежуточные для отдельных этапов работ.

В договоре подряда, а также в законе может быть предусмотрено личное выполнение подрядчиком определенной работы. В остальных случаях подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). При этом он выступает как генеральный подрядчик и несет перед заказчиком ответственность за невыполнение субподрядчиком обязательств, вытекающих из договора (ст. 706 ГК).

**Основными обязанностями подрядчика** являются: выполнение работы по заданию заказчика, обеспечение ее надлежащего качества, сдача результатов работы заказчику в обусловленный договором срок. По общему правилу подрядчик сам организует работу и определяет способы ее выполнения (п. 3 ст. 703 ГК).

Однако заказчику предоставляется право проверять ход и качество работы, не вмешиваясь при этом в деятельность подрядчика. Если заказчик дает указания подрядчику о способе выполнения работы, которые могут привести к неблагоприятным последствиям, подрядчик в соответствии со ст. 716 ГК обязан немедленно предупредить его об этом и приостановить работу. Если заказчик не отменит своих указаний, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора с возмещением причиненных ему убытков.

Подрядчик вправе не приступать к работе, либо приостановить начатую работу, либо отказаться от исполнения договора с возмещением убытков, если заказчик не выполняет принятых на себя по договору обязательств (не предоставляет материалы, оборудование, техническую документацию и т. д.), что приводит к невозможности выполнения работы (ст. 719 ГК).

Обязанностью подрядчика является *обеспечение надлежащего качества выполненной работы* (ст. 721 ГК). Качество работы должно соответствовать условиям договора, а при отсутствии в нем условия о качестве — обычно предъявляемым требованиям. В случаях, предусмотренных законодательством, когда подрядчиком является юридическое лицо или гражданин-предприниматель, качество выполненных работ должно соответствовать установленным требованиям (ГОСТам, техническим условиям и др.). Правовой гарантией качества может быть установление подрядчиком гарантийного срока, то есть периода, в течение которого в случае обнаружения в работе недостатков подрядчик обязан удовлетворить законные требования заказчика о выполнении работы заново, снижении цены и др.

Ответственность подрядчика за *ненадлежащее качество выполненной работы* предусмотрена ст. 723 ГК. В этих случаях заказчик по своему выбору вправе потребовать:

- безвозмездного устранения недостатков в разумный срок;
- соразмерного уменьшения цены работы;
- возмещения своих расходов на устранение недостатков, если в договоре не предусмотрено право заказчика самостоятельно устранять их.

Если недостатки не были устранены подрядчиком либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от ис-

полнения договора (принятия работы) с возмещением причиненных ему убытков.

*Правовые последствия нарушения подрядчиком сроков выполнения работ* предусмотрены ст. 708, 715 ГК. Если подрядчик своевременно не приступает к выполнению работ или выполняет их настолько медленно, что окончание их в установленный срок становится невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков. При нарушении подрядчиком конечного срока выполнения работы, если заказчик утратил интерес к объекту, он вправе отказаться от принятия исполнения и потребовать возмещения убытков (п. 2 ст. 405 ГК). В договоре и законе могут быть предусмотрены и штрафные санкции за нарушение сроков выполнения работ.

Заказчику (если иное не предусмотрено договором) закон предоставляет право в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора с оплатой подрядчику за фактически выполненную часть работы. Кроме того, он обязан возместить подрядчику убытки в размере разницы между ценой за всю работу и частью цены, выплаченной за выполненную работу (ст. 717 ГК).

**В обязанности заказчика** входит принятие выполненной работы и ее оплата. Порядок принятия выполненной работы регулируется ст. 720 ГК. Об обнаруженных при принятии работы недостатках заказчик должен немедленно заявить подрядчику. Принятие работы без проверки лишает заказчика права ссылаться на недостатки, которые могли быть обнаружены при обычном способе принятия работ (явные недостатки). При выявлении впоследствии скрытых недостатков подрядчик должен быть извещен заказчиком в разумный срок после их обнаружения. При возникновении спора по поводу недостатков выполненной работы назначается экспертиза. Претензии к подрядчику могут быть предъявлены в течение сроков, установленных ст. 724 ГК.

Последствия уклонения заказчика от принятия работ предусмотрены п. 6–7 ст. 720 ГК. В этом случае подрядчик приобретает право по истечении месяца со дня наступления срока выполнения работы после двукратного предупреждения заказчика продать результат работы и вычесть из вырученной суммы все причитающиеся подрядчику платежи.

Вторая обязанность заказчика — оплатить выполненную работу. Данное обязательство обеспечивается правом подрядчика на удержание результата работы, а также принадлежащих заказчику оборудования, остатков материала и другого имущества заказчика до уплаты им соответствующих сумм (ст. 712 ГК).

## 10.2. Договор бытового подряда

Договор бытового подряда регулируется § 2 гл. 37 ГК, постановлениями Правительства РФ<sup>1</sup> и рядом других нормативных актов.

По **договору бытового подряда** подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную для удовлетворения бытовых или других личных потребностей заказчика, а заказчик обязуется оплатить эту работу (ст. 703 ГК).

Данная разновидность договора подряда характеризуется следующими особенностями.

Круг субъектов ограничен. Подрядчиком может быть *только юридическое лицо или гражданин-предприниматель*, осуществляющие соответствующую предпринимательскую деятельность. Заказчиками являются *граждане* (физические лица), заказывающие работы *исключительно для личных, семейных домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности*.

Договор бытового подряда является публичным, то есть подрядчик обязан заключить договор на равных условиях с любым желающим воспользоваться его услугами.

Правилами бытового обслуживания населения установлены *особые требования к оформлению договора* (п. 4). Он оформляется в письменной форме квитанцией или иным документом и должен содержать множество сведений: наименование и местонахождение исполнителя работ (для индивидуального предпринимателя — фамилия, имя, отчество, сведения о государственной регистрации); вид работы; цена работы; точное наименование, описание и цена материалов, из которых будет выполняться работа, и ряд других.

Особые требования закон предъявляет к *качеству материалов* подрядчика, используемых для выполнения работы. В соответствии с п. 10 Правил бытового обслуживания населения подрядчик (исполнитель) обязан использовать материал, соответствие которого установленным требованиям подтверждено документом (сертификатом, декларацией соответствия), если соответствие подлежит обязательному подтверждению согласно законодательству.

<sup>1</sup> См., например: Правила бытового обслуживания населения в Российской Федерации, утвержденные постановлением Правительства РФ от 15 августа 1997 г. № 1025 (ред. от 01.02.2005); Правила оказания услуг (выполнения работ) по техническому обслуживанию и ремонту автотранспортных средств, утвержденные постановлением Правительства РФ от 11 апреля 2001 г. № 290 (ред. от 23.01.2007).

Поскольку заказчиком в данном договоре является гражданин, его права защищаются законом РФ «О защите прав потребителей». Заказчики обладают правами, закрепленными гл. I указанного Закона (право на надлежащее качество выполненных работ, их безопасность, информацию об исполнителе работ, результате работы, полное возмещение имущественного ущерба, компенсацию морального вреда и др.).

Глава 3 закона «О защите прав потребителей» устанавливает права заказчика (потребителя услуг) в случае нарушения подрядчиком (исполнителем работ) своих обязанностей и ответственность за эти нарушения. Так, ст. 28 Закона предусматривает последствия нарушения подрядчиком сроков выполнения работ. В этих случаях заказчик по своему выбору вправе:

- назначить исполнителю работ новый срок;
- поручить выполнение работы третьим лицам за разумную цену или выполнить ее своими силами с возмещением понесенных расходов;
- потребовать уменьшения цены;
- расторгнуть договор о выполнении работы.

Кроме того, заказчик имеет право на полное возмещение убытков и взыскание неустойки в размере 3 % от цены работы за каждый день (час, если срок выполнения работы определяется часами) просрочки.

При расторжении договора о выполнении работы исполнитель не вправе требовать возмещения своих затрат, произведенных в процессе выполнения работы, а также платы за выполненную работу, за исключением случаев, когда потребитель принял ее (п. 4 ст. 28 Закона).

При обнаружении недостатков в работе заказчик вправе по своему выбору потребовать от исполнителя:

- безвозмездного устранения недостатков работы;
- соответствующего уменьшения цены;
- безвозмездного изготовления другой вещи или повторного выполнения работы;
- возмещения расходов по устранению недостатков своими силами или третьими лицами.

При существенных недостатках работы или существенных отступлениях от условий договора заказчик может потребовать расторжения договора (ст. 29 Закона). В законе четко регламентированы сроки предъявления претензий и их удовлетворения.

Требования, связанные с недостатками работы, могут быть предъявлены при принятии работы или в ходе ее выполнения. Если недостатки

не могли быть обнаружены при принятии работы, потребитель вправе предъявить требования, связанные с ними, если они обнаружены в течение гарантийного срока, а при его отсутствии — в разумный срок, в пределах 2 лет со дня принятия работы или 5 лет в отношении недостатков в строении или ином недвижимом имуществе.

Законом о защите прав потребителей установлены сроки удовлетворения требований заказчика.

Недостатки выполненной работы должны быть устранены исполнителем работы в разумный срок, назначенный заказчиком, который должен быть указан в договоре или ином документе, подписанном сторонами (ст. 30 Закона).

Требования о снижении цены за выполненную работу, возмещении расходов по устранению недостатков выполненной работы своими силами или третьими лицами, а также возмещении убытков, причиненных расторжением договора о выполнении работ, подлежат удовлетворению в 10-дневный срок со дня предъявления.

Требования о безвозмездном изготовлении другой вещи или повторном выполнении работ подлежат удовлетворению в срок, установленный для срочного выполнения работ, а если он не установлен — в срок, предусмотренный договором (ст. 31 Закона).

За нарушение указанных сроков исполнитель обязан уплатить потребителю (заказчику) неустойку в размере 3 % от цены работы за каждый день просрочки.

### 10.3. Договор строительного подряда

Договор строительного подряда регулируется § 3 гл. 37 ГК.

По **договору строительного подряда** подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену (ст. 740 ГК).

Законодательство не ограничивает круг субъектов данного договора. Однако, поскольку сфера его применения чрезвычайно широка (строительство или реконструкция предприятий, зданий, жилых домов и других объектов, выполнение монтажных, пусконаладочных работ, капитальный ремонт зданий и сооружений), подрядчиками в большинстве случаев являются юридические лица — специализированные организации. Подрядчиками могут быть также граждане-предприниматели, а также физические лица, если эта деятельность является для них эпизодической. Круг заказчиков не ограничен.

Если заказчиком является гражданин, а подрядчиком — юридическое лицо или гражданин-предприниматель и работы выполняются для удовлетворения его бытовых или других личных потребностей, права заказчика защищаются Законом о защите прав потребителей.

Законом не установлены специальные требования к форме данного договора. Как правило, он заключается в письменной форме. Устно могут заключаться только договоры между гражданами, если цена работ не превышает 10 МРОТ.

*Существенными условиями* договора строительного подряда являются его предмет, срок строительства и цена.

*Подрядчик обязан* осуществлять строительство в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ. В договоре должны быть определены состав и содержание технической документации и предусмотрено, какая из сторон и в какой срок должна представить ее (ст. 743 ГК).

По общему правилу (если иное не предусмотрено договором) обязанности по обеспечению строительства материалами и оборудованием лежат на подрядчике. Закон обязывает его исполнять указания заказчика, если они не противоречат условиям договора и не являются вмешательством в его оперативно-хозяйственную деятельность. В ходе строительства он должен соблюдать требования законодательства об охране окружающей среды и безопасности строительных работ и несет ответственность за их нарушение. Подрядчик не вправе использовать в ходе осуществления работ материалы и оборудование, предоставленные заказчиком, или выполнять его указания, если это может привести к нарушению требований об охране окружающей среды и безопасности работ (ст. 751 ГК).

*Специфические права и обязанности* по данному договору имеет и заказчик. Он обязан создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ — в частности, своевременно предоставить для строительства земельный участок, площадь и состояние которого должны соответствовать условиям договора, и обеспечить подрядчику возможность начать работу, нормально ее осуществлять и завершить в срок. В случаях и порядке, предусмотренных договором, заказчик обязан предоставить подрядчику необходимые для производства работ здания и сооружения, обеспечивать транспортировку грузов в его адрес, произвести временную проводку сетей энергоснабжения и оказывать другие услуги (ст. 747 ГК).

Вместе с тем, что особенно важно для данного договора, заказчик вправе контролировать ход и качество выполняемых работ, качество

материалов, соблюдение сроков выполнения работ. Поскольку такой контроль требует профессиональных знаний, заказчик вправе без согласия подрядчика заключать договоры об оказании соответствующих услуг со специалистами (физическими или юридическими лицами). В этом случае в договоре строительного подряда определяются функции и компетенция таких специалистов (ст. 749 ГК).

Обязанностью заказчика является приемка выполненных работ. Он организует и осуществляет приемку результата работ за свой счет, если иное не предусмотрено договором. В необходимых случаях в приемке должны участвовать представители государственных органов или органов местного самоуправления. Сдача работ подрядчиком и приемка их заказчиком оформляются актом, подписываемым обеими сторонами.

Заказчик вправе отказаться от приемки объекта в случае обнаружения недостатков, которые исключают возможность его использования и не могут быть устранены подрядчиком или заказчиком (ст. 753 ГК).

Ответственность по договору строительного подряда регулируется общими положениями об ответственности по договору подряда.

#### **10.4. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ**

Правовое регулирование договора о выполнении проектных и изыскательских работ осуществляется § 4 гл. 37 ГК.

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат (ст. 758 ГК).

Данный договор по общему правилу предшествует договору строительного подряда, поскольку он предполагает разработку технической документации, состав и содержание которой является обязательным условием договора строительного подряда (п. 2 ст. 743 ГК).

Изыскательские работы предполагают сбор всех необходимых данных для разработки технико-экономического обоснования строительства и составления технической документации.

Специфика данного договора заключается в следующем. Подрядчиками могут выступать только специалисты — *юридические лица и граждане-предприниматели, в необходимых случаях имеющие лицензию на осуществление данного вида деятельности*. Круг заказчиков законом не ограничен. Форма договора специально не предусмотрена, значит, применяются общие правила о форме сделок.



Определенную специфику имеет *содержание данного договора*.

Заказчик обязан передать подрядчику задание на проектирование, а также исходные данные, необходимые для составления технической документации. В соответствии с договором подготовка задания может быть поручена подрядчику — в этом случае оно должно быть утверждено заказчиком и с момента утверждения становится обязательным для сторон (п. 1 ст. 759 ГК).

В обязанности подрядчика входит:

- выполнение работы в соответствии с заданием и иными исходными данными на проектирование и договором;
- согласование готовой технической документации с заказчиком, а при необходимости вместе с заказчиком — с компетентными органами;
- передача заказчику готовой технической документации и результатов изыскательских работ.

При этом подрядчик не вправе передавать техническую документацию третьим лицам без согласия заказчика (ст. 760 ГК).

Основными обязанностями заказчика являются:

- оплата выполненных работ в соответствии с условиями договора;
- использование технической документации только на цели, предусмотренные договором, при этом заказчик не вправе без согласия подрядчика передавать ее третьим лицам и разглашать содержащиеся в ней сведения.

В соответствии с условиями договора заказчик обязан оказывать содействие подрядчику в выполнении работ. Кроме того, он должен участвовать в согласовании готовой технической документации с соответствующими государственными органами или органами местного самоуправления, возмещать подрядчику дополнительные расходы, вызванные изменением исходных данных для выполнения работ вследствие обстоятельств, не зависящих от подрядчика, привлекать подрядчика к участию в деле по иску, предъявленному к заказчику в связи с недостатками технической документации или выполненных изыскательских работ (ст. 762 ГК).

Спецификой договора является установление *повышенной ответственности подрядчика*. Он отвечает не только за ненадлежащее составление технической документации и выполнение изыскательских работ, но и за недостатки, выявленные впоследствии в ходе строительства, а также в процессе эксплуатации объекта, созданного на основе разработанной им технической документации и данных изыскательских работ.

При обнаружении недостатков в технической документации или изыскательских работах подрядчик по требованию заказчика обязан безвозмездно переделать техническую документацию или произвести дополнительные изыскательские работы, а также возместить заказчику причиненные убытки, если законом или договором не установлено иное (ст. 761 ГК).

## **10.5. Подрядные работы для государственных или муниципальных нужд**

Подрядные работы для государственных или муниципальных нужд регулируются § 5 гл. 37 ГК, Федеральным законом «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» от 13 декабря 1994 г. № 60-ФЗ (ред. от 24.07.2007) и рядом других законодательных актов.

В Законе от 13 декабря 1994 г. предусмотрено, что он устанавливает общие правовые и экономические принципы и порядок формирования, размещения и исполнения на контрактной (договорной) основе заказов на закупку и поставку **товаров, работ и услуг** (далее — продукции) для федеральных государственных нужд предприятиями, организациями и учреждениями, независимо от форм собственности, расположенными на территории Российской Федерации. Таким образом, рассмотренные в разделе 8.4 принципы организации поставок в полной мере распространяются на работы для государственных и муниципальных нужд.

**Подрядные работы для государственных или муниципальных нужд** осуществляются на основе государственного или муниципального контракта, по которому подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непромышленного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату (п. 2 ст. 763 ГК).

Подрядчиком может быть юридическое или физическое лицо.

Заказчиками по государственному контракту могут быть государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, бюджетные учреждения, иные получатели средств бюджета, уполномоченные на размещение заказов на выполнение подрядных работ за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

Заказчиками по муниципальному контракту могут быть органы местного самоуправления и уполномоченные ими на размещение заказов, выполнение подрядных работ для муниципальных нужд бюджетные

учреждения и иные получатели бюджетных средств и средств из внебюджетных источников финансирования.

Государственный или муниципальный контракт должен содержать *условия об объеме и стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работы, способах обеспечения выполнения обязательств сторон.*

Если подрядчики отбираются на основе конкурса и государственный контракт заключен по его результатам, условия контракта определяются в соответствии с объявленными условиями конкурса и предоставленным на конкурс предложением подрядчика, признанного победителем (ст. 766 ГК).

При уменьшении в установленном порядке финансирования подрядных работ в контракте должны быть согласованы новые сроки и другие необходимые условия. При этом подрядчик имеет право на возмещение убытков, причиненных изменением сроков выполнения работ (ст. 767 ГК).

# Глава 11

## Договор перевозки грузов

---

### 11.1. Общие положения. Виды перевозок

Перевозки в России осуществляются на основе договоров. Значение перевозок в жизни страны, отдельных регионов, в деятельности предприятий, организаций, граждан-предпринимателей и в повседневной жизни каждого гражданина трудно переоценить. Поэтому договоры перевозки являются важнейшими гражданско-правовыми договорами, обеспечивающими пространственное перемещение грузов, пассажиров, багажа.

Основная классификация перевозок проводится **по видам транспорта**. Перевозки подразделяются на *железнодорожные, внутренне-водные (речные), морские, воздушные, автомобильные*. Специфика правового регулирования перевозок прежде всего заключается в том, что Гражданский кодекс (гл. 40, ст. 784–800) лишь в самом общем виде регулирует договор перевозки применительно ко всем видам транспорта и всем видам перевозок. Детальное же регулирование перевозок осуществляется специальным законодательством — транспортными уставами, кодексами, а также множеством различных правовых актов и правил перевозок.

В последние годы законодательство о перевозках в Российской Федерации обновлено. Приняты Воздушный кодекс РФ, Устав железнодорожного транспорта РФ, Кодекс торгового мореплавания РФ, Кодекс внутреннего водного транспорта РФ. Автомобильные перевозки регулируются Уставом автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта, утвержденным Федеральным законом от 8 ноября 2007 г. № 259-ФЗ. Законодательство о перевозках очень обширное и сложное, оно отражает и учитывает особенности организации перевозок различными видами транспорта.

**По перевозимым объектам** перевозки подразделяются на *перевозки грузов и перевозки пассажиров и багажа*. Таким образом, договор перевозки грузов является разновидностью договора перевозки. Перевозки по этому договору осуществляются различными видами транспорта и регулируются наряду с ГК РФ транспортными уставами и кодексами, а также различными правилами перевозок грузов.

Разновидностью договора перевозки являются *перевозки транспортом общего пользования* (городским пассажирским и грузовым транспортом, железнодорожным транспортом общего пользования и т. д. — ст. 789 ГК). Они осуществляются коммерческой организацией, если из закона, правовых актов или разрешения (лицензии) вытекает, что она обязана осуществлять перевозки грузов, пассажиров и багажа по обращению любого гражданина или юридического лица. Договор перевозки транспортом общего пользования является публичным.

При необходимости осуществления регулярных перевозок грузов между перевозчиком и грузовладельцем могут заключаться *долгосрочные договоры об организации перевозок*, в соответствии с которыми впоследствии заключаются договоры перевозки грузов (ст. 798 ГК). Условия этих договоров устанавливаются сторонами. По договору об организации перевозок грузов перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец — предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме. В договоре определяются объемы, сроки и другие условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозки, порядок расчетов и иные условия организации перевозок. Детализация указанных договоров осуществляется транспортными уставами и кодексами (ст. 118 КТМ, ст. 10 УЖТ и др.).

## 11.2. Понятие и содержание договора перевозки грузов

По **договору перевозки грузов** перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (ст. 785 ГК).

Субъектами договора перевозки грузов являются *грузоотправитель* и *перевозчик*. Круг грузоотправителей законом не ограничен. Ими могут быть граждане, юридические лица, граждане-предприниматели. Перевозчиками являются юридические лица (транспортные организации), а также граждане-предприниматели, зарегистрированные в установленном законом порядке и имеющие лицензию на осуществление данного вида деятельности. По законодательству вся деятельность по перевозкам требует лицензирования.

В некоторых случаях, с учетом особой ответственности выполняемых функций, *перевозчики подлежат обязательной сертификации, а персонал — обязательной аттестации*. Так, в соответствии со ст. 8 ВК обязательной сертификации подлежат авиационные предприятия и индивидуальные предприниматели, осуществляющие и обеспечивающие

воздушные перевозки и авиационные работы; юридические лица, осуществляющие техническое обслуживание и ремонт авиационной техники, аэродромы, аэропорты; юридические лица, деятельность которых непосредственно связана с обеспечением безопасности полетов воздушных судов или авиационной безопасности, и ряд других. Обязательной аттестации подлежит авиационный персонал.

В целях обеспечения безопасности полетов изменены положения некоторых нормативных актов. Так, Федеральным законом «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с осуществлением мер авиационной безопасности на воздушном транспорте» от 21 марта 2005 г. № 20-ФЗ предусмотрено участие в сертификации юридических лиц и аттестации персонала представителей федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области внутренних дел.

Введены ограничения при приеме на работу на должность авиационного персонала и в службы авиационной безопасности.

Сущность договора перевозки грузов заключается в оказании транспортных услуг по перемещению груза, его доставке в пункт назначения и выдаче уполномоченному лицу.

В большинстве случаев договор заключается *в пользу третьего лица (грузополучателя)*, не участвующего в заключении договора, но приобретающего вытекающие из договора права и обязанности, кроме случаев, когда сам грузоотправитель является и грузополучателем.

Договоры перевозки грузов всегда заключаются *в письменной форме* и оформляются различными перевозочными документами, предусмотренными транспортными уставами и кодексами. Так, в железнодорожных перевозках это транспортная железнодорожная накладная; в воздушных — багажная квитанция, грузовая накладная; в морских — чартер (в договорах с условием о предоставлении для перевозки груза всего судна, части его или определенных судовых помещений), коносамент (без условия о предоставлении судна или его части) и др.

Особенностью договоров перевозки грузов является то, что *стороны не свободны в установлении условий договора*. Содержание договора, многие условия перевозки устанавливаются законодательством (транспортными уставами и кодексами, различными правилами перевозок и другими нормативными актами).

Договор перевозки грузов — *возмездный* договор, за перевозку взимается провозная плата, которая является существенным условием перевозки. Однако в подавляющем большинстве случаев она определяется тарифами на перевозки. Так, плата за воздушные перевозки устанавливается перевозчиками (ст. 64 ВК); тарифы на железнодорожные

перевозки — органами исполнительной власти и т. д. По соглашению сторон практически плата устанавливается лишь в случаях, когда перевозчиками являются индивидуальные предприниматели.

Сроки доставки груза (ст. 792 ГК) также, как правило, не устанавливаются в договоре, а определяются в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами. В соответствии со ст. 33 УЖТ сроки доставки грузов и правила их исчисления утверждаются федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области экономики. В воздушных перевозках эти сроки определяются федеральными авиационными правилами или правилами воздушных перевозок, установленными перевозчиком (ст. 109 ВК), и т. д. При отсутствии установленных сроков доставки грузов они должны быть доставлены в разумный срок (ст. 792 ГК). В основном это относится к автомобильным перевозкам.

*Основными обязанностями перевозчика* во всех договорах перевозки грузов являются следующие.

1. Подача транспортных средств (ст. 791 ГК). Перевозчик обязан подать грузоотправителю под погрузку в установленный договором срок исправное транспортное средство в состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза. Отправитель вправе отказаться от транспортного средства, если оно непригодно для перевозки груза.

Погрузка и выгрузка могут осуществляться перевозчиком или отправителем (получателем) в порядке, предусмотренном договором, но с соблюдением правил, установленных транспортными уставами и кодексами (п. 2, 3 ст. 791 ГК). Так, в ст. 21 УЖТ регламентировано, в каких случаях погрузка и выгрузка осуществляются железной дорогой, а в каких — грузоотправителями и грузополучателями.

2. Обеспечение сохранности груза в пути.
3. Соблюдение сроков доставки груза.
4. Предоставление льгот в оплате перевозок или бесплатная перевозка, если это предусмотрено законодательством. При этом расходы должны быть возмещены за счет средств соответствующего бюджета (п. 5 ст. 790 ГК).
5. Уведомление грузополучателя о прибытии в его адрес груза в сроки, предусмотренные транспортными уставами, кодексами, правилами перевозок либо договором. Так, железная дорога обязана уведомить грузополучателя о прибытии груза не позднее чем в 12 часов дня, следующего за днем прибытия груза (ст. 34 УЖТ).

6. Выдача груза грузополучателю в порядке, установленном транспортными уставами и кодексами. По договору перевозчик может предоставлять грузополучателю предварительную информацию о подходе в его адрес груза.

Транспортными уставами и кодексами, а также договорами могут предусматриваться и другие обязанности перевозчика, обусловленные спецификой транспорта.

*Грузоотправитель по договору перевозки грузов имеет следующие обязанности.*

1. Сдать груз к перевозке в установленный договором срок с соблюдением всех предусмотренных транспортными уставами и кодексами требований. В частности, грузы, нуждающиеся в таре и упаковке, должны предъявляться для перевозки в исправной таре и упаковке, в необходимых случаях — соответствующей государственным стандартам или техническим условиям. Отправитель должен надлежащим образом маркировать груз и представлять перевозчику необходимые сведения о нем. Если груз требует особого обращения, отправитель обязан информировать об этом перевозчика. Перевозчику должны быть переданы все требуемые документы, касающиеся перевозимого груза. При перевозке скоропортящихся грузов должны быть документы, удостоверяющие качество груза на момент его сдачи к перевозке.
2. Оплатить услуги по перевозке, то есть внести провозную плату в соответствии с действующими правилами, а при их отсутствии — в соответствии с условиями договора.

Поскольку в договоре перевозки грузов имеется третье лицо (грузополучатель), у него также возникает ряд прав и обязанностей, вытекающих из договора.

1. Грузополучатель вправе и обязан принять и вывезти груз. Сроки и порядок выполнения этой обязанности предусмотрены транспортными уставами и кодексами. За хранение грузов сверх установленных для принятия груза сроков с грузополучателя взимаются предусмотренные тарифными руководствами сборы.

Если при приемке груза обнаружилась его недостача, несоответствие документов фактическому количеству, порча, повреждение и другие нарушения, перевозчик обязан выдать грузополучателю коммерческий акт — документ, удостоверяющий это обстоятельство.

2. Отказаться от принятия груза грузополучатель может лишь в случае, если его качество изменилось настолько, что исключается воз-



возможность полного или частичного его использования (ст. 36 УЖТ, ст. 111 ВК).

Если грузополучатель не востребовал прибывший груз в установленные сроки либо отказался от его принятия, перевозчик обязан уведомить об этом грузоотправителя, оставить груз у себя на хранении за счет грузоотправителя и на его риск (ст. 112 ВК).

Невостребованные грузы подлежат реализации в установленном законом порядке.

3. В необходимых случаях грузополучатель обязан внести соответствующие платежи и сборы. В обеспечение выполнения этой обязанности перевозчик вправе в соответствии с п. 4 ст. 790 ГК задерживать груз до полного внесения грузополучателем всех предусмотренных платежей.

### 11.3. Ответственность по договору перевозки грузов

Определенными особенностями характеризуется ответственность перевозчиков за нарушение обязательств по договору перевозки.

Общие положения об ответственности установлены ст. 793–796 ГК. Конкретизация ответственности содержится в транспортных уставах и кодексах. Некоторые вопросы ответственности могут решаться по соглашению сторон в договоре.

В соответствии со ст. 793 ГК недействительными являются соглашения сторон об ограничении или отмене установленной законом ответственности перевозчика, за исключением случаев, когда возможность таких соглашений предусмотрена транспортными уставами и кодексами (см., например, ст. 175 КТМ). В то же время по соглашению сторон допускается повышение ответственности перевозчика по сравнению с установленной законодательством (ст. 123 ВК).

Ответственность перевозчика за ненадлежащее выполнение обязательств наступает лишь *при наличии его вины*. Об этом свидетельствуют нормы, содержащиеся в ГК, а также транспортных уставах и кодексах, предусматривающие освобождение перевозчика от ответственности, если невыполнение обязательств вызвано непреодолимой силой, обстоятельствами стихийного характера и другими обстоятельствами, не зависящими от перевозчика.

По общему правилу действует *презумпция виновности* перевозчика в невыполнении обязательства, и чтобы быть освобожденным от ответственности, он должен доказать свою невиновность. Однако в ряде

случаев, когда мала вероятность вины перевозчика в утрате, недостаче, порче груза низка, действует *презумпция его невиновности*. Для того чтобы привлечь его к ответственности, отправитель или получатель груза должны доказать его вину. Так, в транспортных уставах и кодексах предусмотрена презумпция невиновности перевозчика, если груз пришел в исправных грузовых помещениях (вагонах, контейнерах и др.), с исправными пломбами отправителя, без следов повреждений; если перевозка осуществлялась в сопровождении грузоотправителя или грузополучателя; если недостача или повреждение груза произошли вследствие естественных причин, связанных с перевозкой груза в открытом подвижном составе, и в ряде других случаев (ст. 118 УЖТ, ст. 168 КТМ).

Перевозчик, вопреки общим принципам гражданско-правовой ответственности, несет ответственность *только в пределах фактического имущественного ущерба и не возмещает недополученные доходы (утраченную выгоду)*.

В соответствии с законодательством перевозчик несет ответственность за *неподачу транспортных средств* (ст. 794 ГК). Она обычно заключается в штрафных санкциях и возмещении грузоотправителю причиненных убытков (ст. 94 УЖТ).

Ответственность за *просрочку доставки груза* также влечет применение штрафных санкций (ст. 97 УЖТ, ст. 120 ВК).

Перевозчик также несет ответственность за *утрату, недостачу и повреждение груза* (ст. 796 ГК):

- при утрате или недостаче груза — в размере стоимости утраченного или недостающего груза (груз считается утраченным по истечении установленных транспортными уставами и кодексами сроков после срока, когда груз должен быть доставлен);
- при повреждении груза — в размере суммы, на которую снизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза — в размере его стоимости;
- при утрате груза, сданного к перевозке с объявленной ценностью, — в размере объявленной стоимости груза.

Конкретизация указанной ответственности перевозчика дается в транспортных уставах и кодексах (ст. 119 ВК, ст. 169 КТМ, ст. 96 УЖТ).

Наряду с возмещением ущерба перевозчик возвращает плату за перевозку утраченного, недостающего или поврежденного груза.

Законодательством установлена ответственность грузоотправителя за непредъявление груза или неиспользование поданных транспортных средств (ст. 794 ГК). Ответственность обычно заключается в уплате штрафных санкций (ст. 94 УЖТ).

Возможна ответственность и за другие нарушения, допущенные грузоотправителем и предусмотренные транспортными уставами и кодексами. Так, ст. 121 ВК устанавливает ответственность отправителя груза за вред, причиненный перевозчиком вследствие неправильности или неполноты сведений, представленных грузоотправителем. Статья 98 УЖТ устанавливает штрафные санкции, налагаемые на грузоотправителя за неправильное указание в накладной наименования груза, особых его свойств или необходимых мер предосторожности, за отправление запрещенного для перевозки груза либо за неправильное указание свойств груза.

Законодательством установлен особый порядок предъявления претензий и исков по перевозкам (ст. 797 ГК). Предъявлению иска предшествует предъявление перевозчику претензии. Претензионные сроки устанавливаются транспортными уставами и кодексами и в большинстве случаев составляют 6 месяцев. Установлены и сроки для ответа на претензию. Право на предъявление иска возникает со дня получения ответа с отказом в удовлетворении претензии либо со дня истечения срока для ответа. При этом установлен сокращенный срок исковой давности — 1 год.

## Глава 12

# Договор доверительного управления имуществом

---

### 12.1. Понятие, форма и содержание договора доверительного управления имуществом

В связи с вхождением России в рыночную экономику, сопровождающимся появлением частной собственности на объекты недвижимости (предприятия и иные имущественные комплексы, транспортные средства, дома, квартиры, дачи и др.), довольно распространенным стал договор доверительного управления имуществом, правовое регулирование которого осуществляется гл. 53 ГК (ст. 1012–1026).

По **договору доверительного управления имуществом** одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление имуществом в интересах учредителя или указанного им лица (выгодоприобретателя) (ст. 1012 ГК).

Юридическая сущность договора заключается в передаче собственником своих полномочий по управлению объектами своей собственности другому лицу по договору. Управление включает права владения, пользования и распоряжения имуществом. При этом рамки указанных правомочий доверительного управляющего определяются договором. Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему.

Субъектами договора являются *учредитель управления* и *доверительный управляющий*. В некоторых случаях договор может заключаться в пользу *третьего лица* — *выгодоприобретателя*, который не участвует в заключении договора, не является его субъектом, но вправе получать соответствующие доходы (выгоду) от управления имуществом.

Учредителем управления, как правило, является собственник имущества (ст. 1014 ГК). Другие лица (не собственники) могут быть учредителями управления в некоторых случаях, предусмотренных законом. Так, в соответствии со ст. 1026 ГК при необходимости постоянного управле-

ния недвижимым и иным имуществом подопечного (например, несовершеннолетнего, оставшегося без родителей) орган опеки и попечительства заключает с управляющим, определенным этим органом, договор о доверительном управлении имуществом. В этом случае учредителем управления является орган опеки и попечительства (ст. 38 ГК).

Доверительное управление имуществом может быть учреждено на основании завещания, в котором назначен исполнитель (душеприказчик); он может выступать в качестве учредителя управления. В этих случаях договоры заключаются в пользу третьих лиц — выгодоприобретателей: несовершеннолетних, наследников.

Доверительным управляющим может быть *индивидуальный предприниматель или коммерческая организация*, за исключением унитарных предприятий. Когда доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законом (ст. 1026 ГК), доверительным управляющим может быть *гражданин*, не являющийся предпринимателем, или *некоммерческая организация*, за исключением учреждения.

Не может быть доверительным управляющим государственный орган или орган местного самоуправления. Доверительным управляющим по договору также не может быть выгодоприобретатель.

Объектами договора доверительного управления имуществом могут быть предприятия и другие имущественные комплексы, другие объекты, относящиеся к недвижимости (здания, сооружения, жилые дома, квартиры и т. д.), ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права и другое имущество.

Не могут быть самостоятельным объектом доверительного управления деньги, за исключением случаев, предусмотренных законом, а также имущество, находящееся в хозяйственном ведении или оперативном управлении юридических лиц.

Объектом договора может быть имущество, обремененное залогом. При этом доверительный управляющий должен быть поставлен об этом в известность.

Договор является *срочным* и может быть заключен *на срок не более 5 лет* (для отдельных видов имущества законодательством могут быть установлены иные предельные сроки). Если по окончании срока договора ни одна из сторон не заявила о его прекращении, он считается продолженным на тот же срок и на тех же условиях (ст. 1016 ГК).

Договор может быть как *возмездным*, так и *безвозмездным*. В возмездном договоре размер вознаграждения, причитающегося доверительному управляющему, определяется соглашением сторон.

Договор доверительного управления имуществом требует *обязательной письменной формы* (ст. 1017 ГК). Если объектом договора является

недвижимое имущество, требуется составление одного документа, подписываемого сторонами (ст. 550 ГК), и договор подлежит государственной регистрации. Несоблюдение письменной формы договора или отсутствие государственной регистрации влечет его недействительность.

Закон предъявляет *обязательные требования к содержанию договора* (ст. 1016 ГК). В нем должны быть указаны:

- состав имущества, передаваемого в доверительное управление;
- наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которого осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя);
- размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата предусмотрена договором;
- срок действия договора.

## **12.2. Права и обязанности сторон договора и порядок их осуществления**

Права и обязанности сторон договора доверительного управления имуществом определяются их соглашением, а также требованиями законодательства.

Имущество, переданное в доверительное управление, обособляется от другого имущества учредителя управления, а также от имущества доверительного управляющего. Оно отражается на отдельном балансе, и по нему ведется самостоятельный учет. Для расчетов по деятельности, связанной с доверительным управлением, открывается отдельный банковский счет (ст. 1018 ГК).

Законодательство предполагает *личное исполнение* доверительным управляющим обязанностей по управлению имуществом. Поручить выполнение своих обязанностей другому лицу он может только в случаях, предусмотренных ст. 1021 ГК: если он уполномочен на это договором, либо получил согласие учредителя управления в письменной форме, либо был вынужден к этому в силу обстоятельств для обеспечения интересов учредителя управления или выгодоприобретателя и не имел возможности получить согласие учредителя управления. При этом поверенный действует от имени управляющего, а управляющий несет ответственность за его действия.

В пределах, предусмотренных законом и договором, доверительный управляющий осуществляет правомочия собственника в отношении имущества, переданного ему в управление, то есть он может совершать в отношении имущества *любые юридически значимые действия*. Он мо-

жет от своего имени совершать сделки с имуществом (продавать, сдавать в аренду и т. д.). *Однако распоряжаться недвижимым имуществом он вправе лишь в случаях, установленных договором.* Все сделки и иные юридически значимые действия совершаются в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя.

Выступая при совершении сделок от своего имени, управляющий должен указать, что он действует в качестве доверительного управляющего, или поставить об этом в известность контрагента по договору, если договор заключается в устной форме. В противном случае он будет нести ответственность по обязательствам перед третьими лицами своим имуществом (ст. 1012 ГК).

В сроки и в порядке, предусмотренные договором, доверительный управляющий обязан предоставлять учредителю управления и выгодоприобретателю отчеты о своей деятельности. Если он не проявит должной заботы об интересах учредителя управления или выгодоприобретателя, закон возлагает на него обязанность возместить выгодоприобретателю упущенную выгоду, а учредителю управления — причиненные убытки, включая упущенную выгоду. Освобождение от ответственности в этих случаях возможно, если он докажет, что убытки произошли вследствие непреодолимой силы либо действий выгодоприобретателя или учредителя управления (ст. 1022 ГК).

Если договор является возмездным, доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, размер которого определяется договором.

В обязанности учредителя управления входит выплата доверительному управляющему обусловленного договором вознаграждения, а также принятие находящегося в доверительном управлении имущества по истечении срока договора или при расторжении его досрочно по основаниям, предусмотренным ст. 1023 ГК. В частности, закон предусматривает возможность *досрочного прекращения договора* вследствие:

- отказа управляющего или учредителя управления от осуществления доверительного управления в связи с невозможностью для управляющего лично осуществлять управление имуществом;
- отказа учредителя управления от договора по иным причинам при условии выплаты доверительному управляющему обусловленного договором вознаграждения. Из формулировок закона следует, что учредитель управления вправе в любое время прекратить договорные отношения по управлению имуществом.

При досрочном прекращении договора по инициативе одной из сторон другая сторона должна быть уведомлена об этом за 3 месяца до прекращения договора, если договором не предусмотрен другой срок уведомления.

# Глава 13

## Общая характеристика порядка рассмотрения экономических споров<sup>1</sup>

---

### 13.1. Система и компетенция арбитражных судов

Арбитражный процесс является составной частью гражданского процессуального права, которое регулирует отношения, складывающиеся при осуществлении судами правосудия по гражданским делам.

Наряду с судами общей юрисдикции, рассматривающими гражданские, уголовные, административные и другие подсудные им дела, в Российской Федерации существует система арбитражных судов. Их деятельность регулируется:

- Федеральным конституционным законом «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ (ред. от 29.11.2007);
- Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (ред. от 02.10.2007).

В **систему арбитражных судов** входят: Высший Арбитражный Суд РФ, Федеральные арбитражные суды округов, арбитражные кассационные суды; арбитражные апелляционные суды; арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах.

Задачами арбитражных судов являются:

- защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов всех субъектов предпринимательской и иной экономической деятельности (граждан, юридических лиц, РФ, субъектов Российской Федерации и др.);
- обеспечение доступности правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

---

<sup>1</sup> Деятельность арбитражных судов регулируется нормами гражданского процессуального права. Однако исходя из целей настоящей работы авторы сочли возможным поместить вопросы рассмотрения экономических споров в раздел «Гражданское право».



- справедливое публичное судебное разбирательство в установленном законом срок независимым и беспристрастным судом;
- укрепление законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- формирование уважительного отношения к закону и суду;
- содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формирование обычаев и этики делового оборота (ст. 2 АПК).

Компетенция арбитражных судов определена гл. 4 АПК. Им подлежат дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают дела с участием юридических лиц, граждан-предпринимателей, а в случаях, предусмотренных Кодексом и иными федеральными законами, — с участием Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридических лиц, и граждан, не имеющих статуса индивидуальных предпринимателей.

Арбитражные суды рассматривают в порядке *искового производства* возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, а в случаях, предусмотренных Кодексом и иными федеральными законами, — другими организациями и гражданами. Это споры, касающиеся заключения и исполнения договоров; изменения и расторжения договоров; возмещения убытков; признания и защиты права собственности и т. д.

Арбитражные суды рассматривают в порядке *административного судопроизводства* возникающие из административных и иных публичных правоотношений экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением организациями и гражданами предпринимательской и иной экономической деятельности. К ним относятся: оспаривание нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; оспаривание ненормативных правовых актов органов государственной власти, местного самоуправления, иных органов и должностных лиц и т. д. (ст. 29 АПК).

В порядке *особого производства* арбитражные суды рассматривают дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение для

возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

К компетенции арбитражных судов отнесено рассмотрение и некоторых других категорий дел (ст. 31–32 АПК).

Специальная подведомственность дел арбитражным судам установлена ст. 33 АПК. Арбитражные суды рассматривают дела:

- о несостоятельности (банкротстве);
- по спорам о создании, реорганизации и ликвидации организаций;
- по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;
- по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности товариществ и обществ, за исключением трудовых споров;
- о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- другие дела, возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Указанные споры рассматриваются арбитражными судами независимо от того, кто является их участниками — юридические лица, предприниматели или иные организации и граждане.

### **13.2. Порядок предъявления и рассмотрения исков в арбитражных судах**

Сторонами в деле являются истец и ответчик.

*Истцами* являются организации и граждане, предъявившие иск в своих интересах или в интересах которых предъявлен иск. *Ответчиками* являются организации и граждане, к которым предъявлено исковое требование.

Стороны пользуются равными процессуальными правами (ст. 34 АПК).

В соответствии со ст. 35 АПК по общему правилу иск предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения или жительства ответчика. В некоторых случаях подсудность определяется по выбору истца (ст. 36 АПК). Подсудность, установленная ст. 35 и 36 АПК, может быть изменена по соглашению сторон до принятия арбитражным судом заявления к своему

производству (ст. 37 АПК). В то же время по некоторым категориям дел установлена исключительная подсудность (ст. 38 АПК), которая не может быть изменена соглашением сторон.

Порядку предъявления исков в арбитражный суд посвящена гл. 13 (ст. 125–132) АПК.

Исковое заявление подается в арбитражный суд в письменной форме. Оно подписывается истцом или его представителем. Копии искового заявления истец обязан направить другим лицам, участвующим в деле.

В исковом заявлении должны быть указаны:

- наименование арбитражного суда, в который подается заявление;
- наименование истца, его место нахождения; если истцом является гражданин — его место жительства, дата и место рождения; место работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;
- наименование ответчика, его место нахождения или место жительства;
- требования истца к ответчику со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам — требования к каждому из них;
- обстоятельства, на которых основаны исковые требования, и подтверждающие их доказательства;
- цена иска, если иск подлежит оценке;
- расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы;
- сведения о соблюдении истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором;
- сведения о мерах, принятых арбитражным судом по обеспечению имущественных интересов до предъявления иска;
- перечень прилагаемых документов (ст. 125 АПК). В заявлении могут быть указаны и иные сведения, необходимые для правильного и своевременного рассмотрения дела, а также ходатайства, в том числе об истребовании доказательств от ответчика или других лиц.

Перечень документов, прилагаемых к исковому заявлению, определен ст. 126 АПК.

В соответствии со ст. 152 АПК дело должно быть рассмотрено арбитражным судом первой инстанции и решение принято в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения суда о назначении дела к судебному разбирательству (если иное не установлено Кодексом).

Решение арбитражного суда вступает в законную силу по истечении месяца со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

В случае подачи жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции (ст. 180 АПК).

Решения Высшего Арбитражного Суда РФ и решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов вступают в законную силу немедленно после их принятия. Решения по делам об административных правонарушениях и в некоторых других установленных законом случаях вступают в законную силу в сроки, установленные Кодексом или иным федеральным законом.

Решения арбитражного суда приводятся в исполнение после вступления в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения. Немедленному исполнению подлежат решения по делам оспаривания ненормативных актов органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, а также решения по делам об оспаривании решений и действий (бездействия) указанных органов. Арбитражный суд вправе по заявлению истца обратиться к немедленному исполнению и в других случаях, если вследствие особых обстоятельств замедление исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или сделать исполнение невозможным (ст. 182 АПК).

Порядок исполнения судебных актов арбитражных судов определен разделом VII (ст. 318–332) АПК. Они имеют обязательную силу и должны исполняться всеми государственными органами, организациями, должностными лицами и гражданами на всей территории России.

Принудительное исполнение судебного акта производится на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом, принявшим акт, после вступления его в законную силу, кроме случаев немедленного исполнения. Исполнительный лист на взыскание денежных средств в доход бюджета направляется в налоговый орган, иной уполномоченный государственный орган по месту нахождения должника (ст. 319 АПК).

Ответственность за неисполнение судебных актов установлена ст. 332 АПК. За неисполнение судебного акта арбитражного суда о взыскании денежных средств с должника (при наличии денежных средств на его счетах) на банк или иную кредитную организацию, обслуживающую должника, арбитражным судом может быть наложен штраф в размере, установленном федеральным законом.

За неисполнение указанных в исполнительном листе действий на лицо, отвечающее за их совершение, арбитражным судом может быть наложен штраф в размере, установленном ст. 119 АПК. Размер судебного штрафа, налагаемого на граждан, не может превышать 2500 руб., на должностных лиц — 5000 руб., на организации — 100 тыс. руб.

# Глава 14

## Правовые основы отношений интеллектуальной собственности

---

### 14.1. Понятие и объекты интеллектуальной собственности

Традиционно в гражданском законодательстве право собственности признавалось вещным правом, объектами которого являлось имущество, призванное удовлетворять разнообразные материальные и духовные потребности людей.

Однако в Конституции РФ, провозгласившей право каждого гражданина на свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, закреплена правовая защита интеллектуальной собственности (ст. 44). Таким образом, наряду с вещным правом собственности, конституционно признано существование права интеллектуальной собственности.

В соответствии с Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ с 1 января 2008 г. введена в действие ч. IV Гражданского кодекса РФ — раздел VII (ст. 1225–1551) «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации». Новый раздел посвящен правовому регулированию отношений по поводу результатов интеллектуальной деятельности людей (коллективов людей) и иных объектов, приравняваемых к ним по правовому режиму.

Согласно ст. 1225 ГК **понятием интеллектуальной собственности** охватывается правовая охрана результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий. В данной статье дается перечень объектов интеллектуальной собственности, которыми признаны:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для ЭВМ;
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;

- 5) фонограммы;
- 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач;
- 7) изобретения;
- 8) полезные модели;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) типологии интегральных микросхем;
- 12) секреты производства (ноу-хау);
- 13) фирменные наименования;
- 14) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15) наименования мест происхождения товаров;
- 16) коммерческие обозначения.

Круг объектов интеллектуальной собственности очень широк. Он не ограничивается результатами интеллектуальной деятельности, каковыми являются произведения науки, литературы, искусства и др. К ним законом отнесены также средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (товарный знак, коммерческое обозначение и др.). Их закон не признает результатами интеллектуальной деятельности, а приравнивает их к ним по режиму правовой охраны.

Таким образом, необходимо разграничивать:

- *объекты интеллектуальной собственности* (результаты творческой деятельности людей);
- *объекты, являющиеся средствами индивидуализации.*

Говоря об объектах интеллектуальной деятельности, следует подчеркнуть, что сам процесс этой деятельности не регулируется и не может регулироваться правом. Правовое регулирование и охрана прав автора (творца) начинается, когда творческий процесс завершен и результат приобретает объективную форму (рукопись, книга, программа для ЭВМ и т. д.).

Правовой режим и охрана средств индивидуализации наступает:

- фирменного наименования — со дня государственной регистрации юридического лица органами Федеральной налоговой службы РФ;
- товарного знака, знака обслуживания, места происхождения товара — со дня регистрации и выдачи соответствующих свидетельств Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

## 14.2. Исключительное право на объекты интеллектуальной собственности и порядок его реализации

Статья 1226 ГК закрепляет *интеллектуальные права* на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, которые включают в себя исключительное право, являющееся правом имущественным, а в случаях, предусмотренных законом, также личные неимущественные права — право авторства, право автора на имя и иные права (право следования, право доступа и др.).

Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь) — книгу, рукопись, базу данных, программу для ЭВМ и др., в котором выражен результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Переход права собственности на вещь не влечет перехода интеллектуальных прав, за отдельными исключениями, установленными законом.

**Исключительное право** является одной из составляющих интеллектуального права. Оно предполагает право субъекта использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом, а также возможность распоряжаться им.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у его автора. Автором признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат. Право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от них юридически ничтожен. Авторство и имя автора охраняются бессрочно.

Если результат творческой деятельности создан совместным трудом двух или более граждан (соавторов), исключительное право на него принадлежит им совместно.

Исключительным правом на средства индивидуализации пользуется правообладатель — юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, на имя которого зарегистрирован товарный знак; юридическое лицо — на фирменное наименование и т. д. Исключительное право на средства индивидуализации может принадлежать и нескольким лицам (кроме фирменного наименования).

В случаях, предусмотренных Гражданским кодексом, исключительное право на объекты интеллектуальной собственности признается и охраняется при условии их государственной регистрации. Государственная регистрация результата интеллектуальной деятельности может

осуществляться и по желанию правообладателя, если это предусмотрено Гражданским кодексом.

Авторы и правообладатели могут передать исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации другому лицу по договору. В некоторых случаях переход его к другим лицам возможен по основаниям, предусмотренным в законе.

Порядок распоряжения исключительным правом регламентируется ст. 1233 ГК.

Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу исключительного права способом, в том числе путем заключения договора с другими лицами.

Гражданский кодекс предусматривает **два вида договоров по распоряжению объектами интеллектуальной собственности:**

- договор об отчуждении исключительного права другому лицу;
- договор о предоставлении другому лицу права использования соответствующих результатов интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Если объект интеллектуальной собственности подлежит государственной регистрации, указанные договоры также подлежат государственной регистрации.

*По договору об отчуждении исключительного права* одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю) (ст. 1234 ГК).

Договор заключается в письменной форме и в указанных выше случаях подлежит государственной регистрации. Несоблюдение требований к оформлению договора влечет его недействительность.

Договор может быть возмездным и безвозмездным. В возмездном договоре обязательным является условие о размере вознаграждения или порядке его определения. При отсутствии указанного условия договор считается не заключенным.

Исключительное право на объект переходит к приобретателю в момент заключения договора, если иное не предусмотрено соглашением сторон. Если договор подлежит государственной регистрации, исключительное право переходит к приобретателю в момент регистрации.



По *лицензионному договору* одна сторона — обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право его использования в предусмотренных договором пределах (ст. 1235 ГК). Лицензиат в таком договоре ограничен пределами и способами использования объекта договора.

Договор заключается в письменной форме, если иное не предусмотрено законом. В указанных выше случаях он подлежит государственной регистрации. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора.

Обязательными условиями лицензионного договора являются:

- предмет договора (результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации с указанием в соответствующих случаях номера и даты документа, удостоверяющего исключительное право на этот объект (патент, свидетельство));
- пределы и способы использования объекта.

В договоре также предусматриваются:

- территория, на которой допускается использование предмета договора (если она не указана, лицензиат вправе использовать объект на всей территории России);
- срок, на который заключается лицензионный договор (не более срока действия исключительного права на предмет договора; если срок не указан, он считается заключенным на 5 лет);
- вознаграждение, которое лицензиат обязуется уплатить лицензиару (если иное не предусмотрено договором); при отсутствии в возмездном договоре условия о размере или порядке определения вознаграждения договор не считается заключенным.

Лицензионные договоры бывают двух видов (ст. 1236 ГК):

- сохраняющие право лицензиара на выдачу лицензий и другим лицам — простая (не исключительная) лицензия;
- не сохраняющие право лицензиара на выдачу лицензий другим лицам (исключительная лицензия).

Лицензия предполагается простой (неисключительной), если в договоре не предусмотрено, что она является исключительной.

Правовая регламентация рассмотренных договоров осуществляется общими нормами гражданского законодательства с учетом особенностей, предусмотренных ч. IV ГК.

Исключительное право на объекты интеллектуальной собственности может переходить к другим лицам не только на основании рассмотренных

договоров, но и по основаниям, предусмотренным в законе: в порядке универсального правопреемства при наследовании, реорганизации юридического лица, при обращении взыскания на имущество правообладателя и в других случаях.

В соответствии со ст. 1239 ГК суд может по требованию заинтересованного лица принять решение о предоставлении ему на указанных в решении суда условиях права на использование результатов интеллектуальной деятельности, исключительное право на которое принадлежит другому лицу. Это называется *принудительной лицензией*, которая предоставляется только в случаях, предусмотренных Гражданским кодексом.

### 14.3. Авторское право

Авторское право регулируется ст. 1255–1302 ГК.

**Авторскими правами** являются интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства, то есть результаты творческой деятельности людей.

Автором произведения признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются соавторами, имеющими право использовать его совместно. Каждый из соавторов вправе самостоятельно защищать свои права.

*Объектами авторских прав* являются произведения науки, литературы и искусства независимо от их достоинств и назначения произведения, а также способа его выражения. Это:

- литературные произведения;
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна;
- произведения архитектуры, градостроительства;
- другие произведения (ст. 1259 ГК).

Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей. Исключение установлено для программ для ЭВМ и баз данных. Их регистрация возможна по желанию правообладателя; ст. 1262 ГК устанавливает процедуру регистрации данного

объекта в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

Объектами авторского права не являются:

- официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления (нормативные акты, судебные решения и др.);
- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена и др.);
- произведения народного творчества, не имеющие конкретного автора;
- сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Автору произведения принадлежат следующие права:

- исключительное право на произведение;
- право авторства;
- право автора на имя;
- право на неприкосновенность произведения;
- право на обнародование произведения.

Право авторства предполагает право признаваться автором произведения, право на имя, право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно. Эти права автора неотчуждаемы и непередаваемы и в том случае, если автор передает исключительное право на произведение другому лицу или предоставляет ему право его использования. Отказ от этих прав юридической силы не имеет.

Законом предусмотрена неприкосновенность произведения. Не допускается без согласия автора внесение в него изменений, сокращений, дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, комментариями и т. д.

Авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно (и после смерти автора).

Исключительное право на использование произведения принадлежит автору. В порядке, установленном законом, автор может передать его другому лицу (правообладателю). Передача осуществляется *по договору об отчуждении исключительного права на произведение, лицензионным договором*. Особенности издательского лицензионного договора и договора авторского заказа установлены ст. 1287–1289 ГК.

Использованием произведения признается: воспроизведение, распространение, публичный показ; импорт оригинала или копий в целях распространения и их прокат; публичное исполнение; сообщение в эфир,

по кабелю; перевод или другая переработка (экранизация, инсценировка и т. д.); практическая реализация архитектурного, градостроительного или другого проекта; доведение до всеобщего сведения.

Если произведение создавалось при выполнении работником трудовых обязанностей (служебное произведение), авторские права принадлежат автору, а исключительное право — работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное. Если работодатель в течение 3 лет не начнет использовать произведение, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право на служебное произведение принадлежит автору.

Срок действия исключительного права на произведение ограничивается законом (ст. 1281 ГК). Оно действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. На произведения, созданные в соавторстве, — в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

По истечении срока действия исключительного права произведение науки, литературы или искусства — как обнародованное, так и необнародованное — переходит в общественное достояние.

## 14.4. Патентное право

Патентное право регулируется ст. 1345–1407 ГК.

**Патентными правами** являются интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Автором изобретения, полезной модели или промышленного образца является гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности. Граждане, создавшие указанные объекты совместным творческим трудом, признаются соавторами. Каждый из них вправе использовать объект по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Распоряжение правом на получение патента осуществляется авторами совместно.

Автору (авторам) изобретения, полезной модели или промышленного образца принадлежат:

- исключительное право;
- право авторства;
- другие права (право на получение патента, на вознаграждение за использование служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца).

*Объектами патентных прав* являются результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, отвечающие установленным требованиям к изобретениям, полезным моделям, а также в сфере художественного конструирования, отвечающие установленным требованиям к промышленным образцам. Требования эти закреплены в ст. 1350–1352 ГК.

Не могут быть объектами патентных прав:

- способы клонирования человека;
- способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
- использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;
- иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали (ст. 1349 ГК).

Исключительные права на рассматриваемые объекты подлежат государственной регистрации Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам и подтверждаются выдачей патента. Патент удостоверяет приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца, авторство и исключительное право на соответствующий объект. Порядок государственной регистрации объекта патентного права, получения и выдачи патента регламентируется ст. 1374–1397 ГК.

Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче другому лицу исключительного права на объект или права его использования.

Право на получение патента первоначально принадлежит автору. Оно может перейти к другому лицу (правопреемнику) или быть ему передано в случаях, установленных законом, в том числе в порядке универсального правопреемства или по договору, в частности трудовому.

Договор об отчуждении права на получение патента должен быть заключен в письменной форме, несоблюдение которой влечет его недействительность (ст. 1357 ГК).

Закон предусматривает различные варианты договоров по распоряжению правообладателем исключительным правом на изобретение, полезную модель и промышленный образец. Это:

- 1) договор об отчуждении исключительного права, по которому оно передается приобретателю в полном объеме (ст. 1365 ГК);
- 2) договор об отчуждении патента на изобретение посредством публичного предложения заключить такой договор. При этом автор изобретения, подавая заявку на выдачу патента, прилагает заявление

о том, что он обязуется заключить договор об отчуждении патента с любым гражданином России или российским юридическим лицом, первым изъявившим такое желание. Регистрирующий орган публикует указанное заявление в официальном бюллетене (ст. 1366 ГК);

- 3) лицензионный договор о предоставлении права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в установленных договором пределах (ст. 1367 ГК);
- 4) лицензионный договор в форме открытой лицензии. При этом патентообладатель подает в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам заявление о готовности предоставить любому лицу право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца и сообщает условия лицензии. Сведения об открытой лицензии публикуются Федеральной службой. Патентообладатель обязан заключить с желающим лицензионный договор на условиях простой (неисключительной) лицензии (ст. 1368 ГК).

Все рассмотренные договоры заключаются в письменной форме и подлежат государственной регистрации в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

Объекты патентного права, созданные работником в связи с выполнением трудовых обязанностей и конкретных заданий работодателя, признаются служебным изобретением, служебной полезной моделью или служебным промышленным образцом.

Право авторства на эти объекты принадлежит работнику (автору). Исключительное право и право на получение патента принадлежат работодателю, если трудовым или иным договором между работником и работодателем не предусмотрено иное.

Аналогично решается вопрос, если объекты созданы при выполнении гражданско-правовых договоров (ст. 1371–1373 ГК).

Закон допускает с разрешения Правительства РФ в интересах национальной безопасности использование изобретения, полезной модели или промышленного образца без согласия патентообладателя, но с последующим его уведомлением и выплатой компенсации (ст. 1360 ГК).

По решению суда допускается *принудительная лицензия* при условии неиспользования или недостаточного использования патентообладателем объектов патентного права в течение сроков, установленных в ст. 1362 ГК.

Иск в суд к патентообладателю может быть предъявлен любым лицом, желающим и готовым использовать объект на территории России,

при отказе патентообладателя от заключения с ним лицензионного договора. Иск о предоставлении лицензии удовлетворяется судом, если патентообладатель не докажет, что неиспользование или недостаточное использование им изобретения, полезной модели или промышленного образца обусловлено уважительными причинами.

Сроки действия исключительных прав ограничены законом и составляют: для изобретений — 20 лет; для полезных моделей — 10 лет; для промышленных образцов — 15 лет. По истечении этих сроков объект становится общественным достоянием (ст. 1363–1364 ГК).

### **14.5. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий**

К объектам интеллектуальной собственности относятся средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий. Таковыми являются: фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования места происхождения товара; коммерческие обозначения.

Право на **фирменное наименование**, которое имеют коммерческие юридические лица, регламентируется ст. 1473–1476 ГК. Фирменное наименование определяется в учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации. Оно должно содержать указание на организационно-правовую форму и собственно наименование.

Юридическому лицу принадлежит исключительное право на использование фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом, в том числе путем указания его на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковке.

Исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и принадлежит ему до прекращения деятельности или изменения фирменного наименования. Не допускается распоряжение исключительным правом на фирменное наименование, его отчуждение или предоставление другому лицу.

Право на товарный знак и знак обслуживания регламентируется ст. 1477–1515 ГК.

**Товарный знак** — это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

**Знак обслуживания** — это обозначение, служащее для индивидуализации выполняемых юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг. К знакам обслуживания применяются правила о товарных знаках (ст. 1477 ГК).

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации в любом цвете или цветовом сочетании.

Товарный знак подлежит государственной регистрации Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания. Порядок регистрации установлен ст. 1492–1507 ГК. На зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство, удостоверяющее исключительное право обладателя (юридического лица или индивидуального предпринимателя) на него.

Правообладателю (лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак) принадлежит исключительное право его использования любым не противоречащим закону способом, в том числе право распоряжения им.

Товарный знак может быть размещен:

- на товарах, в том числе на этикетках, упаковке;
- при выполнении работ, оказании услуг;
- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях о продаже товаров, выполнении работ и оказании услуг, в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- в сети Интернет.

Распоряжение товарным знаком может осуществляться путем заключения *договора об отчуждении исключительного права на него* (ст. 1488 ГК). Договор предполагает передачу в полном объеме указанного права в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован. Однако закон запрещает заключение такого договора, если это может явиться причиной введения потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Возможно и заключение *лицензионного договора* о предоставлении права использования товарного знака (ст. 1489 ГК). Он предполагает использование лицензиатом товарного знака в определенных договором пределах с указанием или без указания территории, на которой допускается использование. При этом лицензиат обязан обеспечить соответствие качества производимых или реализуемых им товаров, на которых он помещает лицензионный товарный знак, требованиям к ка-



честву, установленным лицензиаром (обладателем исключительного права на товарный знак). Последний вправе осуществлять контроль за соблюдением этого условия.

Указанные договоры заключаются в письменной форме и подлежат государственной регистрации. Порядок регистрации определен ст. 1492–1507 ГК.

Исключительное право на товарный знак действует в течение 10 лет со дня подачи заявки на его регистрацию. Продление срока действия исключительного права по заявлению правообладателя возможно неограниченное число раз.

Право на наименование мест происхождения товаров регламентировано ст. 1516–1537 ГК.

**Наименованием места происхождения товара**, которое подлежит правовой охране, является наименование страны, городского или сельского поселения, местности либо другого географического объекта. Свойства некоторых товаров могут определяться характерными для данного географического объекта природными условиями или человеческими факторами. Отсюда возможны такие обозначения места происхождения товара, как «вологодское масло», «башкирский мед» и др., которые по желанию производителей товара могут быть зарегистрированы.

Наименование места происхождения товара признается и охраняется после государственной регистрации и получения свидетельства, выдаваемого Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

Специфика данного средства индивидуализации состоит в том, что исключительное право его использования может быть предоставлено любому лицу, которое в границах того же географического объекта производит товар, обладающий теми же особыми свойствами.

Использованием наименования места происхождения товаров считается его размещение:

- на товарах, этикетках, упаковках товаров;
- на бланках, счетах, иной документации и в печатных изданиях, связанных с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях о продаже товаров, объявлениях, на вывесках и рекламе;
- в сети Интернет.

Распоряжение исключительным правом путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования наименования не допускается.

Свидетельство об исключительном праве на наименование места происхождения товара действует в течение 10 лет со дня подачи заявки на регистрацию. Последующее продление срока регламентируется ст. 1531 ГК.

Средством индивидуализации торговых, промышленных и других предприятий могут быть **коммерческие обозначения**, не являющиеся фирменными наименованиями, не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц. Их могут использовать юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а также индивидуальные предприниматели. Они могут использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий.

Правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения, если оно обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем является известным в пределах определенной территории.

## 14.6. Защита прав на объекты интеллектуальной собственности и ответственность за их нарушение

**Гражданско-правовая защита** исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности в соответствии со ст. 1252 ГК осуществляется судом путем предъявления к виновным в их нарушении следующих требований:

- о признании права;
- о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- о возмещении убытков, причиненных нарушением;
- об изъятии материальных носителей;
- о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя.

За неоднократные и грубые нарушения исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности по решению суда юридическое лицо может быть ликвидировано, а деятельность индивидуального предпринимателя прекращена в установленном законом порядке.

Особенности порядка рассмотрения споров и гражданско-правовой ответственности установлены за нарушение авторских, патентных прав и исключительных прав на средства индивидуализации.

За нарушения исключительного права на произведение автор или иной правообладатель вправе по своему выбору потребовать от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

- в размере от 10 тыс. руб. до 5 млн руб., определяемом по усмотрению суда;
- в размере двукратной стоимости экземпляров произведения или в размере двукратной стоимости права его использования, определяемой исходя из цены, которая обычно взимается за правомерное использование произведения (ст. 1301 ГК).

Споры, связанные с защитой патентных прав, рассматриваются судом, а по отдельным вопросам — в административном порядке (ст. 1406 ГК).

Судебному рассмотрению подлежат споры об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца; об установлении патентообладателя; о нарушениях исключительного права на объекты; о заключении, изменении и прекращении договоров по распоряжению исключительным правом и некоторые другие.

Споры по вопросам рассмотрения заявок на выдачу патентов, государственной регистрации объектов рассматриваются в административном порядке Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам и образуемой при ней палатой по патентным спорам. Решения этих органов могут быть оспорены в суде.

Патентообладатель вправе потребовать публикации в официальном бюллетене Федеральной службы решения суда о неправомерном использовании объекта патентного права или ином нарушении его прав.

Незаконное использование товарного знака предполагает различные права правообладателя. Он может требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок, на которых размещены незаконно использованный товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, а также удаления указанных обозначений с товаров, упаковок и других предметов.

Вместо возмещения убытков по своему выбору правообладатель вправе потребовать выплаты компенсации:

- в размере от 10 тыс. руб. до 5 млн руб. определяемом по усмотрению суда, исходя из характера нарушения;
- в размере двукратной стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак, или в размере двукратной стоимости права использования товарного знака, определяемой исходя из цены, которая обычно взимается за правомерное использование товарного знака (ст. 1515 ГК).

За незаконное использование наименования места происхождения товара правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок, на которых размещена указанная информация или сходное с ней до степени смешения обозначение.

Вместо возмещения убытков правообладатель может по своему выбору потребовать от нарушителя выплаты компенсации:

- в размере от 10 тыс. руб. до 5 млн руб. (определяется по решению суда исходя из характера нарушения);
- в размере двукратной стоимости товаров, на которых незаконно размещено наименование места происхождения товара (ст. 1537 ГК).

За нарушение прав на объекты интеллектуальной собственности установлена **административная ответственность** в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях.

Административная ответственность за нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав установлена ст. 7.12 КоАП.

За ввоз, продажу, сдачу в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения прибыли, если эти объекты являются контрафактными либо на них указана ложная информация об изготовителях, местах их производства, обладателях авторских и смежных прав, а также за иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения прибыли налагаются административные штрафы: на граждан в размере от 1500 до 2000 руб., на должностных лиц — от 10 до 20 тыс. руб., на юридических лиц — от 30 до 40 тыс. руб. с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, материалов, оборудования и иных орудий совершения административного правонарушения.

Штраф в таких же размерах установлен за незаконное использование изобретения, полезной модели либо промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности указанных объектов до официального опубликования сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству.

Административная ответственность за незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров установлена ст. 14.10 КоАП. За это нарушение налагается штраф на граждан в размере от 1500 до 2000 руб.; на должностных лиц — от 10 до 20 тыс. руб., на юридических лиц — от 30 до 40 тыс. руб. с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение указанных обозначений.

**Уголовная ответственность** установлена за нарушение авторских и смежных прав (ст. 146 УК), за нарушение изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК) и за незаконное использование товарного знака (ст. 180 УК).

За присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб (от 50 до 250 тыс. руб.) автору или иному правообладателю, предельное наказание — арест на срок от 3 до 6 месяцев (ч. I ст. 146 УК).

За незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а также приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенное в крупном размере (от 50 до 250 тыс. руб.), предельное наказание — лишение свободы на срок до 2 лет (ч. II ст. 146 УК).

За деяния, предусмотренные ч. II ст. 146 УК, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, либо в особо крупном размере (от 250 тыс. руб.), либо лицом с использованием своего служебного положения, предельное наказание — лишение свободы на срок до 6 лет со штрафом в размере до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 3 лет либо без такового (ч. III ст. 146 УК).

За незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности указанных объектов до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству, если эти деяния причинили крупный ущерб, предельное наказание — лишение свободы на срок до 2 лет (ч. I ст. 147 УК).

За те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, предельное наказание — 5 лет лишения свободы (ч. II ст. 147 УК).

Незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб, предельное наказание — исправительные работы на срок до 2 лет (ч. I ст. 180 УК).

Если указанное деяние совершено группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, наказание — лишение свободы на срок до 6 лет со штрафом в размере 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 3 лет либо без такового (ч. III ст. 180 УК).

**Раздел III**  
**ФИНАНСОВОЕ ПРАВО**

---

# Глава 1

## Финансовое право как отрасль российского права

---

### 1.1. Категории финансового права. Финансовые правоотношения

Финансовое право представляет собой самостоятельную отрасль российского права, имеющую свой предмет и обусловленный им метод правового регулирования.

**Предметом** финансового права являются финансовые отношения, которые возникают в процессе финансовой деятельности государства. Другими словами, с помощью финансового права государство регулирует общественные отношения, складывающиеся в области финансовой деятельности.

**Метод** финансового права — это метод властных предписаний, предполагающий неравенство субъектов правоотношений. Властные предписания исходят в большинстве случаев от финансовых, налоговых и кредитных органов, входящих в систему государственных органов и наделенных соответствующими полномочиями.

Метод финансового права характеризуется следующими особенностями:

- одной из сторон финансовых отношений всегда является орган государственной власти;
- любое юридическое и физическое лицо обязано выполнить предписание, данное органом государственной власти;
- властные предписания не основываются на отношениях субординации, подчинения «по вертикали».

Как и любая норма права, **финансово-правовая норма** — это установленное и контролируемое государством правило поведения участников общественных отношений, которые обладают соответствующими правами и обязанностями.

Нормы финансового права всегда связаны с регулированием отношений по поводу выполняемых в ходе финансовой деятельности государства распределительной, контрольной и стимулирующей функций

при распределении национального богатства. В нормах финансового права закрепляются требования государства для обеспечения осуществления его задач и функций на определенном этапе общественного развития.

Финансово-правовые нормы носят *государственно-властный, императивный характер*: их содержание не может быть изменено по соглашению участников общественного отношения. Требования норм однозначно определяют объемы прав и обязанностей участников финансовых отношений.

Классификация финансово-правовых норм осуществляется по различным основаниям.

В зависимости от характера воздействия на участников финансовых отношений нормы подразделяются на три вида: *обязывающие, запрещающие, уполномочивающие*. Большинство норм финансового права носят обязывающий характер.

В зависимости от своего содержания финансово-правовые нормы подразделяются на *материальные* (например, ставки налогообложения) и *процессуальные* (например, деятельность субъектов по рассмотрению и утверждению бюджета).

Нормы финансового права включают три компонента: гипотезу, диспозицию, санкцию. *Гипотеза* — несколько четко сформулированных условий, при наличии которых законодательство предоставляет право на совершение определенных действий в области финансов. *Диспозиция* предопределяет правила поведения участников финансовых правоотношений (например, закон определяет конкретные ставки налога, распределяемого в бюджеты разных уровней). *Санкция* — это мера ответственности, применяемая к нарушителям финансово-правовых норм.

**Система** финансового права состоит из общей и особенной частей. *Общая часть* охватывает нормы, регулирующие общие принципы и методы финансовой деятельности государства. В ней определяется правовое положение всех субъектов финансовых правоотношений, в том числе государственных органов и учреждений, осуществляющих в пределах своей компетенции финансовую деятельность.

*Особенная часть* включает в себя различные финансово-правовые **институты**, каждый из которых имеет свой объект правового регулирования, то есть регулирует определенный круг финансовых отношений, возникающих в сфере многообразной разносторонней финансовой деятельности государства. Финансовый институт объединяет в группу однородные экономические отношения, взаимосвязанные по формам и методам аккумуляции или распределения денежных средств.



Нормы финансового права в Российской Федерации многочисленны, они содержатся в большом числе разнообразных нормативных правовых актов, или **источников** финансового права. К ним относятся акты представительных и исполнительных органов государственной власти и местного самоуправления разных уровней. Источниками финансового права являются: Конституция РФ, Кодексы РФ (Бюджетный кодекс, Налоговый кодекс), законы, указы Президента, постановления Правительства, акты органов государственного управления, ведомственные положения, приказы, инструкции и др.

Большинство норм финансового права, как и иных отраслей права, реализуются в правоотношениях. Финансовые правоотношения возникают в процессе финансовой деятельности государства.

**Финансовые правоотношения** — это общественные отношения, возникающие при создании, распределении, использовании фондов денежных средств и урегулированные нормами финансового права, участники которых связаны взаимными юридическими правами и обязанностями.

Применительно к институтам финансового права можно выделить: бюджетные правоотношения; налоговые и неналоговые правоотношения; финансовые правоотношения в областях государственного кредита, страхования, банковской деятельности; правоотношения, возникающие при осуществлении государственных расходов; финансовые правоотношения в области денежного обращения и расчетов; валютные правоотношения.

Финансовые правоотношения характеризуются тем, что они возникают в процессе финансовой деятельности государства; одним из субъектов этих правоотношений должен быть соответствующий орган государственной власти; возникают они по поводу денег — платежа в доход государства, государственного расхода и т. п. Эти отличительные черты, рассматриваемые в их единстве, придают финансовым правоотношениям характер государственно-властных имущественных (денежных).

Указанные особенности вместе взятые отграничивают финансовые правоотношения от других видов правоотношений. Так, административные штрафы, хотя они и являются денежными, не связаны с финансовой деятельностью государства, то есть формированием фондов денежных средств. Поэтому подобные отношения регулируются административным правом.

**Субъектами** финансовых правоотношений являются: органы государственной власти и государственного управления, хозяйствующие субъекты и граждане. В некоторых случаях субъектом финансового права может быть Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования (при выпуске облигаций государственных и муниципальных

займов, при использовании банковского кредита для покрытия недостатка бюджетных средств и в некоторых других случаях).

Предприятия и организации (их филиалы и другие обособленные подразделения) вступают в финансовые отношения в связи с внесением в казну налогов и сборов, получением из нее ассигнований, распределением прибыли и т. д. Учреждения и организации, состоящие на бюджетном финансировании, также принадлежат к участниками финансовых правоотношений.

Правосубъектность граждан главным образом связана с внесением налоговых и других обязательных платежей, поступающих в доход государства. Граждане также могут вступать в финансовые правоотношения по другим поводам, например в связи с участием в государственных займах, денежно-вещевых лотереях.

Для защиты прав и законных интересов субъектов финансовых правоотношений применяется административный и судебный порядок. В настоящее время они действуют параллельно, и разрешение дела в административном порядке не исключает возможности обращения в суд. Административный порядок действует главным образом в отношении государственных органов, предприятий, организаций, учреждений. Граждане по своему выбору могут использовать административный или судебный порядок защиты.

Для защиты прав граждан и юридических лиц в финансовых отношениях в законодательстве установлены гарантии возмещения ущерба, причиненного незаконными действиями государственных органов и их должностных лиц. Так, неправильно взысканные с плательщика налоги подлежат возврату, а причиненный налогоплательщикам ущерб — возмещению. Еще одной особенностью действующего законодательства о налогах и сборах является возможность налогоплательщика обратиться за защитой своих прав в вышестоящий налоговый орган и в суд одновременно.

Основанием возникновения, изменения и прекращения финансовых правоотношений являются юридические факты. Например, в налоговой сфере возникновение финансово-правовых отношений возможно на основании индивидуального нормативного акта — извещения налогового органа о необходимости уплатить тот или иной налог; изменение этих отношений происходит в связи с получением определенной льготы по данному налогу; прекращение финансовых правоотношений наступает при уплате налога в соответствующий бюджет или внебюджетный фонд.

Следует иметь в виду, что общественные отношения, возникающие в сфере финансов, регулируются не только нормами финансового пра-

ва. В случаях, предусмотренных действующим российским законодательством, эти отношения могут регулироваться нормами гражданского законодательства.

## 1.2. Финансовая система Российской Федерации и ее правовые институты

Целенаправленная деятельность государства обеспечивает экономические связи всех субъектов общественного воспроизводства. Осуществляются они посредством финансово-кредитной и денежной системы. Финансовая деятельность государства связана с образованием, распределением и использованием фондов денежных средств. Однако **финансы** — это не сами денежные средства, а отношения между субъектами экономической жизни по поводу их формирования и перераспределения.

Фонды денежных средств в государстве неоднородны: они подразделяются на централизованные и децентрализованные. *Централизованные финансы* включают денежные средства, аккумулируемые в бюджете государства; государственные внебюджетные фонды; кредитование (государственное и кредитных учреждений); государственное страхование (личное и имущественное). К *децентрализованным финансам* относятся денежные средства предприятий и организаций всех форм собственности, учреждений и общественных организаций, а также отраслевые и межотраслевые внебюджетные фонды.

Государственное регулирование в части централизованных и децентрализованных финансов выражается по-разному. Первые ориентированы на соблюдение общественных интересов, вторые — на получение прибыли. Государство имеет возможность принудительно обеспечивать свои доходы через систему налогообложения, эмиссию денег и т. п. В отношении децентрализованных финансов государственное регулирование должно учитывать, что состояние и динамика финансов частных предприятий зависит от законов рыночной экономики.

Финансы как общественные отношения, возникающие при создании и использовании определенных фондов денежных средств, различны, но вместе с тем имеют некоторые общие черты, позволяющие объединить их в отдельные относительно обособленные подсистемы. В свою очередь, каждую подсистему образует совокупность групп экономических (финансовых) отношений, выделенных по определенному признаку. Все подсистемы образуют единую финансовую систему.

**В финансовую систему** государства входят две подсистемы:

- 1) совокупность финансовых институтов, каждый из которых представляет собой группу однородных экономических отношений,

взаимосвязанных по формам аккумуляции или распределения денежных средств;

- 2) совокупность государственных органов и учреждений, осуществляющих непосредственную финансовую работу.

Кратко охарактеризуем первую из этих подсистем.

**Основные финансовые институты.** Наличие различных институтов в рамках финансовой системы связано с тем, что финансы охватывают своим воздействием всю экономику страны и обслуживают многообразные потребности общественного развития. Каждый из финансовых институтов способствует образованию и использованию соответствующего денежного фонда. Вся совокупность правовых институтов, регулирующих формирование, распределение и использование фондов денежных средств, образует рассматриваемую подсистему, которая отражает особенности развития государства в условиях перехода к рыночной экономике.

В литературе финансовая система, структура ее правовых институтов определяется авторами по-разному. В юридической литературе взаимосвязанные звенья, входящие в финансовую систему Российской Федерации, представлены следующими фондами денежных средств.

1. *Бюджетная система*, в состав которой входят федеральный бюджет, бюджеты субъектов Федерации и бюджеты органов местного самоуправления.
2. *Государственные внебюджетные фонды*. Через эти фонды реализуется политика государства в области обязательного социального страхования, которое является частью системы социальной защиты граждан. Социальное обеспечение по возрасту осуществляется через Пенсионный фонд Российской Федерации; обеспечение по болезни, инвалидности, в случае потери кормильца и в других предусмотренных законодательством случаях — через Фонд социального страхования Российской Федерации. Бесплатная медицинская помощь и охрана здоровья финансируются Федеральным фондом обязательного медицинского страхования. Средства государственных внебюджетных фондов находятся в федеральной собственности и не входят в состав бюджетов каких-либо уровней. Вносы в эти фонды отнесены к федеральным налогам и сборам, поэтому на них распространяются все положения налогового законодательства.
3. *Фонды, консолидированные в бюджете*. Это специальные фонды, аккумулированные в бюджетах различных уровней. Создание целевых фондов возможно на федеральном уровне (например, Фонд

Министерства РФ по атомной энергии), а также на уровне субъектов Федерации и местного самоуправления. Каждый такой фонд образуется в соответствии с законодательством РФ в составе бюджета за счет доходов целевого назначения или в порядке целевых отчислений от конкретных видов доходов. Средства целевого бюджетного фонда используются по отдельной смете.

4. *Внебюджетные децентрализованные фонды.* К ним относятся: отраслевые и межотраслевые внебюджетные фонды; финансы государственных и муниципальных организаций и предприятий. В качестве ресурсных фондов государства выступали внебюджетные фонды научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, которые создавались за счет отчислений предприятий и организаций независимо от форм собственности в размере до 1,5 % себестоимости реализуемой продукции (работ, услуг). Следует иметь в виду, что система целевых фондов постоянно изменяется.
5. *Фонды страхования.* Одной из функций государства является образование резервных фондов для покрытия расходов по страховым случаям (стихийные бедствия, эпидемии и т. п.). Методом привлечения денежных средств в эти фонды являются платежи по обязательному и добровольному страхованию, имущественному и личному. В настоящее время широко распространилось коммерческое страхование, связанное с покрытием рисков от предпринимательской деятельности.
6. *Кредит (государственный и банковский).* Государственный кредит — это деятельность государства по получению займы средств от юридических, физических лиц и других государств. Кредитование осуществляется путем размещения государственных займов, других ценных бумаг и денежно-вещевых лотерей. Банковский кредит — это деятельность по привлечению вложений вкладчиков на условиях возвратности, срочности и возмездности, а также расходования средств путем выдачи кредитов на тех же условиях.
7. *Финансы хозяйствующих субъектов.* Данный вид финансов включает финансы коммерческих предприятий и организаций (нефинансовые предприятия, кредитные организации) и финансы некоммерческих организаций.

Возможны также интерпретации финансовой системы с несколько иных позиций. Финансовая система может быть представлена как совокупность трех основных звеньев:

- 1) *государственные финансы*, которые объединяют: федеральный бюджет, бюджет субъектов Федерации, бюджеты государственных

социальных внебюджетных фондов, денежные средства Банка России, денежные средства государственных унитарных предприятий и государственных учреждений;

- 2) *местные финансы* охватывают местные бюджеты, муниципальные внебюджетные фонды, денежные средства муниципальных банков, денежные средства муниципальных унитарных предприятий и учреждений, разовые добровольные сборы средств граждан;
- 3) *частные финансы* — это денежные средства юридических лиц и иных организаций, основанных на частной собственности, и денежные средства физических лиц.

Еще одна классификация финансовой системы основана на учете роли субъекта в общественном производстве. В этом случае финансовая система рассматривается как совокупность:

- 1) финансов предприятий, учреждений, организаций;
- 2) страхования;
- 3) государственных финансов.

Здесь важно отграничение субъектов финансовых отношений как организаторов страховой защиты и государственного регулирования от непосредственных участников производства.

Следует обратить внимание, что в рамках финансовой системы (при любой ее классификации) выделяется совокупность, или подсистема, финансовых отношений, возникающих у хозяйствующих субъектов. Тем самым подчеркивается значительная роль финансов хозяйствующих субъектов в жизнедеятельности государства.

### **1.3. Государственные органы, осуществляющие финансовую деятельность**

В финансовую систему государства в качестве одной из подсистем входит совокупность государственных органов и учреждений, осуществляющих непосредственную финансовую работу. Для этого в стране создана разветвленная сеть финансовых органов и кредитных учреждений. Она объединяет многие специальные органы государственного управления и хозяйственные звенья. Кратко охарактеризуем их.

**Министерство финансов** в соответствии с Положением, утвержденным постановлением Правительства РФ «О Министерстве Финансов Российской Федерации» от 30 июня 2004 г. № 329 (ред. от 27.10.2007), является органом исполнительной власти, обеспечивающим проведение единой государственной политики и осуществляющим общее руководство организацией финансов в стране. В систему финансовых

органов входят соответствующие органы субъектов Федерации (министерства финансов республик, финансовые управления и другие органы управления финансами в краях, областях, городах федерального значения, автономных областях и округах).

Основными задачами Министерства финансов РФ являются:

- разработка и реализация единой финансовой, бюджетной, налоговой и валютной политики;
- концентрация финансовых ресурсов на приоритетных направлениях социально-экономического развития страны;
- совершенствование бюджетной системы, разработка проекта федерального бюджета и обеспечение его исполнения;
- осуществление в пределах своей компетенции государственного финансового контроля;
- разработка и реализация единой политики в сфере развития финансовых рынков и др.

Министерство финансов РФ координирует работу ряда Федеральных служб, в том числе: налоговой, страхового надзора, финансово-бюджетного надзора, казначейства. Министерство разрабатывает законопроекты, нормативные акты и другие документы по вопросам, которые относятся к сфере деятельности Федеральной налоговой службы, а также утверждает формы налоговых деклараций, расчетов по налогам и порядок заполнения налоговых деклараций.

**Федеральное казначейство (Казначейство России)** образует единую централизованную систему органов, рассредоточенных на всей территории страны. Казначейство находится в ведении Министерства финансов РФ и действует в соответствии с Положением, утвержденным постановлением Правительства РФ «О Федеральном казначействе» от 1 декабря 2004 г. № 703 (ред. от 11.11.2006).

Казначейство — федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по обеспечению исполнения федерального бюджета, кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы РФ.

Основные задачи, возложенные на органы казначейства, следующие:

- управление доходами и расходами федерального бюджета на открываемых в банках счетах казначейства;
- контроль за ведением операций со средствами федерального бюджета распорядителями и получателями средств федерального бюджета;
- регулирование финансовых отношений между федеральным бюджетом и государственными внебюджетными фондами, контроль за поступлением и использованием внебюджетных средств;

- сбор, обработка и анализ информации о состоянии государственных финансов, о государственных внебюджетных фондах, а также о состоянии бюджетной системы Российской Федерации;
- ведение операций по учету государственной казны РФ;
- управление и обслуживание совместно с Центральным банком РФ и другими уполномоченными банками государственного внутреннего долга и др.

**Федеральная налоговая служба (ФНС)** и ее территориальные органы наделяются очень широкими полномочиями в финансовой сфере, поскольку их первостепенная задача — формирование доходной части государственного бюджета. Данная служба находится в ведении Министерства финансов РФ и действует в соответствии с Положением, утвержденным постановлением Правительства РФ «Об утверждении положения о Федеральной налоговой службе» от 30 сентября 2004 г. № 506 (ред. от 06.06.2007).

Главные задачи, возложенные на ФНС, заключаются в следующем:

- контроль за соблюдением законодательства о налогах и сборах;
- контроль правильности исчисления, полноты и своевременности внесения в бюджеты налогов и иных платежей, установленных законодательством РФ.

Кроме того, ФНС является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти по двум направлениям:

- 1) осуществление государственной регистрации юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств. (Законом установлен принцип «одного окна», который предполагает регистрацию, постановку на учет в налоговые органы и во внебюджетные фонды, а также присвоение кода органов статистики на основании однократного предоставления необходимых документов в органы ФНС.);
- 2) обеспечение представления в делах о банкротстве и в процедурах банкротства требований об уплате обязательных платежей и требований РФ по денежным обязательствам.

В соответствии с федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ установлена упрощенная процедура ликвидации юридических лиц. Налоговые органы вправе исключать организации, которые в течение последних 12 месяцев не отчитываются о своей деятельности и не ведут операций по банковскому счету, из Единого госу-



дарственного реестра юридических лиц *в порядке административного производства*.

**Федеральная таможенная служба (ФТС)** и ее структурные подразделения являются правоохранительными органами и представляют собой единую систему. Эта служба находится в ведении Министерства экономического развития и торговли РФ. Постановлением Правительства РФ от 21 августа 2004 г. № 429 (ред. от 12.10.2007) утверждено «Положение о Федеральной таможенной службе», определены полномочия и организация деятельности ФТС.

Федеральная таможенная служба является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в области таможенного дела, а также функции агента валютного контроля и специальные функции по борьбе с контрабандой, иными преступлениями и административными правонарушениями.

В установленной сфере деятельности таможенные органы выполняют следующие основные задачи в области финансов:

- обеспечивают в пределах своей компетенции экономическую безопасность и защищают экономические интересы страны;
- взимают таможенные пошлины, налоги, антидемпинговые, специальные и компенсационные пошлины, таможенные сборы;
- контролируют правильность исчисления и своевременность уплаты указанных пошлин, налогов и сборов, принимают меры к их принудительному взысканию;
- участвуют в разработке мер экономической политики в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу, реализуют их;
- ведут борьбу с контрабандой, нарушениями таможенных правил и налогового законодательства;
- осуществляют валютный контроль в пределах своей компетенции.

**Центральный банк РФ (Банк России)** возглавляет и контролирует систему кредитных учреждений. Действует в соответствии с федеральным законом «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ (ред. от 26.04.2007).

Банк России является юридическим лицом, осуществляя при этом функции органа государственного управления, имеющего властные полномочия. Банк подотчетен Государственной Думе Федерального Собрания РФ. (Более подробные сведения о деятельности главного банка Российской Федерации будут даны в гл. 9 настоящего раздела.)

## 1.4. Государственные внебюджетные фонды

В Российской Федерации на законодательном уровне для финансирования отдельных направлений деятельности государства предусмотрена возможность создания специальных фондов денежных средств при условии их строго целевого использования. Система целевых фондов охватывает совокупность фондов: выделенных за рамки бюджетной системы (государственные внебюджетные фонды); специальных фондов, аккумулированных в бюджетах различных уровней (консолидированные целевые бюджетные фонды); децентрализованных фондов.

Государственный внебюджетный фонд:

- форма образования и расходования денежных средств, образуемых вне федерального бюджета и бюджетов субъектов РФ;
- фонд денежных средств, образуемый вне федерального бюджета и бюджетов субъектов РФ и предназначенный для реализации конституционных прав граждан на пенсионное обеспечение, охрану здоровья и медицинскую помощь.

Государственные внебюджетные фонды созданы с целью реализации прав трудящихся России, гарантированных им Конституцией РФ. Через эти фонды реализуется политика государства по осуществлению обязательного социального страхования, являющегося частью системы социальной защиты населения.

Средства государственных внебюджетных фондов имеют строго целевое назначение и находятся в ведении органов государственного управления с одноименными названиями. Фонды действуют как самостоятельные юридические лица.

Правовой режим **Пенсионного фонда** определен Положением, утвержденным постановлением ВС РФ «Вопросы Пенсионного фонда Российской Федерации (России)» от 27 декабря 1991 г. № 2122-1 (ред. от 05.08.2000). Пенсионный фонд России (ПФР) подчиняется Правительству РФ. Бюджет ПФР ежегодно утверждается высшим законодательным органом страны.

Пенсионный фонд РФ — юридическое лицо, имеет гербовую печать со своим наименованием, счета в банках. Денежные средства ПФР находятся в государственной собственности. Они не входят в состав бюджетов, других фондов и изъятию не подлежат.

Основными задачами ПФР являются: целевой сбор и аккумуляция средств для выплаты пенсий и пособий на детей; участие на долговременной основе в программах по социальной поддержке населения; расширенное воспроизводство фонда на основе принципов самофинанси-

рования; организация государственного банка данных по плательщикам страховых взносов в ПФР; работа по организации индивидуального учета поступающих в ПФР от работающих граждан обязательных страховых взносов и др.

Источниками поступлений в ПФР являются: страховые взносы работодателей; страховые взносы граждан РФ; ассигнования из федерального бюджета, выделяемые на выплату пенсий и различных видов пособий, и др.

Руководство ПФР осуществляется Правлением фонда и его постоянно действующим исполнительным органом — исполнительской дирекцией. В состав Правления входят председатель, первый заместитель, а также управляющие отделениями фонда. Для контроля деятельности исполнительской дирекции ПФР и его региональных подразделений образуется ревизионная комиссия.

Правовой режим **Фонда социального страхования** определен Положением, утвержденным постановлением Правительства РФ «О Фонде социального страхования Российской Федерации» от 12 февраля 1994 г. № 101 (ред. от 02.08.2005). Фонд социального страхования (ФСС) — специализированное финансово-кредитное учреждение при Правительстве РФ.

Фонд, его региональные и центральные отраслевые отделения являются юридическими лицами, имеют гербовую печать, текущие валютные и иные счета в банках.

Денежные средства и иное имущество, находящееся в оперативном управлении ФСС, а также имущество, закрепленное за подведомственными ФСС санаторно-курортными учреждениями, являются федеральной собственностью. Эти денежные средства ФСС не входят в состав бюджетов, других фондов и изъятию не подлежат.

К источникам поступлений в ФСС относятся: страховые взносы работодателей; страховые взносы граждан, занимающихся индивидуальной трудовой деятельностью; добровольные взносы; ассигнования из федерального бюджета на покрытие расходов, связанных с предоставлением пособий и компенсаций и др.

Руководство деятельностью ФСС осуществляется председателем. Исполнительными органами являются: региональные отделения; центральные отраслевые управления; филиалы отделений. При ФСС образуется правление, а при региональных и центральных отраслевых отделениях и филиалах — аппараты органов ФСС.

Проверка финансово-хозяйственной деятельности центрального аппарата ФСС осуществляется 1 раз в год специализированной аудиторской организацией, имеющей соответствующую лицензию.

На основании Закона РФ «О медицинском страховании граждан в Российской Федерации» от 28 июня 1991 г. № 1499-1 (ред. от 29.12.2006) созданы Федеральный и территориальные **фонды обязательного медицинского страхования (ФОМС)**.

Федеральный фонд создается Верховным Советом РФ и Правительством РФ, а территориальные фонды — Верховными Советами и правительствами республик в составе РФ, Советами народных депутатов автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга и соответствующими органами исполнительной власти.

Правовой базой функционирования ФОМС являются Положения, утвержденные Постановлением ВС РФ «О порядке финансирования обязательного медицинского страхования граждан на 1993 год» от 24 февраля 1993 г. № 4543-1 (ред. от 24.03.2001). Согласно этим нормативным актам основная задача деятельности Федерального фонда и территориальных фондов — это реализация государственной политики в области обязательного медицинского страхования граждан как составной части государственного социального страхования.

К источникам поступлений в ФОМС относятся: страховые взносы хозяйствующих субъектов на обязательное медицинское страхование; бюджетные ассигнования на обязательное медицинское страхование; иные поступления. Средства ФОМС используются для оплаты медицинской помощи гражданам, на приобретение медикаментов, медицинской техники и т. д.

**Федеральный фонд обязательного медицинского страхования** должен обеспечивать финансовую устойчивость системы обязательного медицинского страхования и создавать условия для выравнивания объема и качества медицинской помощи, предоставляемой гражданам на всей территории РФ в рамках базовой программы обязательного медицинского страхования.

Федеральный фонд обязательного медицинского страхования является юридическим лицом и выступает как самостоятельное государственное некоммерческое финансово-кредитное учреждение. Финансовые средства этого фонда являются федеральной собственностью, не входят в состав бюджетов, других фондов и изъятию не подлежат.

В соответствии со ст. 9 Федерального закона от 5 августа 2000 г. № 118-ФЗ был изменен порядок сбора платежей в государственные социальные внебюджетные фонды. Теперь взносы в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ и фонды обязательного медицинского страхования уплачиваются налогоплательщиками в составе единого социального налога (ЕСН).

Следовательно, с введением ЕСН государственные внебюджетные социальные фонды (кроме фонда занятости населения<sup>1</sup>) не ликвидированы, для них лишь установлена единая налоговая база — выплаты и вознаграждения, начисленные в пользу физических лиц. Кроме того, согласно Федеральному закону «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации» от 15 декабря 2001 г. № 167-ФЗ все налогоплательщики ЕСН стали также плательщиками страховых взносов на обязательное пенсионное страхование<sup>2</sup>.

В связи с вышеизложенными положениями система социальных налогов России в настоящее время состоит из:

- *единого социального налога*, который делится на платежи в федеральный бюджет, Фонд социального страхования РФ, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования и территориальные фонды обязательного медицинского страхования (регрессивная ставка ЕСН — от 26 до 2 %);
- страховых взносов на обязательное пенсионное страхование в Пенсионный фонд РФ — 14 %;
- страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профзаболеваний — тариф зависит от класса профессионального риска и варьируется от 0,2 до 8,5 %.

Основное назначение ЕСН — мобилизация средств для реализации права граждан на государственное пенсионное и социальное обеспечение (страхование) и медицинскую помощь. Налоговые органы в отношении плательщиков ЕСН проводят все предусмотренные законодательством мероприятия налогового контроля, взыскивают суммы недоимки, пеней и штрафов, проводят зачет (возврат) излишне уплаченных сумм налога.

<sup>1</sup> С введением ЕСН обеспечение пособиями, выплачиваемыми из фонда занятости населения, осуществляется за счет федерального бюджета.

<sup>2</sup> Поэтому часть налога, уплачивавшаяся ранее в Пенсионный фонд, теперь взимается в федеральный бюджет. При этом сумма ЕСН, подлежащая уплате в федеральный бюджет, должна уменьшаться на сумму начисленных и уплаченных за тот же период страховых взносов на обязательное пенсионное страхование. Следовательно, налогоплательщики ежемесячно должны начислять и уплачивать ЕСН и страховые взносы на обязательное пенсионное страхование.

## Глава 2

# Правовые основы финансового контроля

---

### 2.1. Понятие, виды и субъекты государственного финансового контроля

Финансовый контроль распространяется на общественные отношения, возникающие в сфере финансовой деятельности государства, то есть в процессе создания, распределения и использования фондов денежных средств. И это объяснимо, поскольку финансам как экономической категории присуща как распределительная, так и контрольная функция. Государство аккумулирует, распределяет и расходует денежные средства для выполнения своих задач. Разумеется, и результативность выполнения многих задач государством во многом зависит от правильного и четкого контроля за финансовой деятельностью его органов и хозяйствующих субъектов.

*Финансовый контроль* — это контроль за финансово-хозяйственной деятельностью хозяйствующих субъектов. Все государственные органы занимаются финансовым контролем, включая специальные контрольные органы при участии хозяйствующих субъектов и общественных организаций. Их права, обязанности и ответственность строго регламентированы законодательством.

Указом Президента РФ «О мерах по обеспечению государственного финансового контроля в Российской Федерации» от 25 июля 1996 г. № 1095 (ред. от 18.07.2001) установлены конкретные объекты и субъекты финансового контроля. В соответствии с данным указом финансовому контролю подлежат:

- исполнение федерального бюджета и бюджета федеральных органов;
- организация денежного обращения;
- использование кредитных ресурсов;
- состояние государственного долга и резервов;
- предоставление финансовых и налоговых льгот и преимуществ.

*Цель* финансового контроля — эффективное использование финансовых ресурсов во всех сферах и звеньях экономики страны. По суще-

ству, без достижения этой целевой установки невозможна успешная реализация всей финансовой политики государства.

*Объектом* финансового контроля являются не только денежные средства, но и различные материальные и нематериальные средства, так как они оцениваются в денежной форме. Непосредственной проверке подлежат такие показатели, как выручка от реализации, себестоимость, прибыль, налоги, отчисления в фонды. Финансовым контролем охватывается практически вся хозяйственная деятельность, связанная с использованием денег или их эквивалентов.

К важнейшим *задачам* финансового контроля необходимо отнести следующие:

- обеспечение соблюдения действующего законодательства и нормативных актов в финансовой и хозяйственной деятельности;
- содействие сбалансированности между потребностью в финансовых ресурсах и величиной денежных доходов государственного бюджета;
- обеспечение своевременности и полноты выполнения финансовых обязательств перед бюджетной системой всеми субъектами финансовых правоотношений;
- содействие рациональному расходованию товарно-материальных ценностей и денежных средств на предприятиях и в организациях;
- предупреждение и устранение нарушений финансовой дисциплины, бухгалтерского учета и отчетности.

Финансовый контроль неотделим от ответственности хозяйствующих субъектов за нарушение ими правил совершения финансовых операций, расчетов и хранения денежных средств. Мерой этой ответственности являются *финансовые санкции*, которые содействуют оздоровлению и повышению эффективности производства.

Подытоживая сказанное, **финансовый контроль** можно определить как один из видов финансовой деятельности государства, осуществляемый всей системой его органов власти и управления, по проверке законности и рациональности действий в процессе создания, распределения и использования денежных фондов государства и субъектов хозяйствования путем применения специальных форм, методов и методик контрольной работы.

Классификация видов финансового контроля возможна по различным основаниям.

В зависимости от субъектов, занимающихся контрольной деятельностью, финансовый контроль подразделяется на государственный,

внутрихозяйственный и аудиторский. Последние два вида представляют собой негосударственную деятельность в финансовой сфере.

**Государственный финансовый контроль** — это предусмотренная бюджетным законодательством система контрольно-надзорных мер обеспечения законности действий субъектов бюджетных правоотношений. Контрольная деятельность в бюджетной сфере осуществляется различными органами. *Общегосударственный* контроль осуществляют Федеральное собрание РФ и Правительство РФ; *вневедомственный* контроль — специальные финансово-кредитные органы Министерства финансов РФ, Банка России, Федеральной налоговой службы и ее территориальных подразделений и др.; *ведомственный* контроль за деятельностью входящих в их систему хозяйствующих субъектов осуществляют министерства, ведомства, другие органы государственного управления.

Кратко охарактеризуем некоторые специальные органы, выступающие в качестве субъектов государственного финансового контроля.

*Счетная палата РФ* — постоянно действующий орган, образуемый Федеральным собранием РФ и подотчетный ему. Правовой статус определен федеральным законом «О Счетной палате Российской Федерации» от 11 января 1995 г. № 4-ФЗ (ред. от 24.07.2007). Основная задача Счетной палаты заключается в контроле исполнения доходных и расходных статей федерального бюджета и бюджетов федеральных внебюджетных фондов, а также в определении эффективности и целесообразности расходов государственных средств.

*Министерство финансов РФ* контролирует исполнение федерального бюджета и целевое использование средств, выделяемых из него предприятиям, организациям и учреждениям. Оно также осуществляет контроль за использованием средств государственных (федеральных) внебюджетных фондов.

В структуру министерства входит *федеральное казначейство*. На его органы возложены задачи по управлению доходами и расходами федерального бюджета, регулированию финансовых отношений между федеральным бюджетом и государственными внебюджетными фондами и др. Для этого открываются счета казначейства в банках исходя из принципа единства кассы.

На *Федеральную налоговую службу* возложены: контроль за соблюдением законодательства о налогах и сборах, определение правильности исчисления налогов и других обязательных платежей, контроль полноты и своевременности их внесения в соответствующие бюджеты. Контроль осуществляется должностными лицами налоговых органов, таможенных органов, органов государственных внебюджетных фондов



в пределах своей компетенции посредством: налоговых проверок; получения объяснений налогоплательщиков, налоговых агентов и плательщиков сбора; проверки данных учета и отчетности; осмотра помещений и территорий, используемых для извлечения дохода; в других формах, предусмотренных Налоговым кодексом (НК).

Согласно законодательству налоговый контроль осуществляется в формах *камеральной, выездной и встречной* налоговых проверок. Процессуальные правила и условия проведения налоговых проверок закреплены в ст. 87–89 НК. Субъекты и объекты налоговых проверок многочисленны. К ним относятся: министерства, ведомства, государственные учреждения и организации; коммерческие предприятия и организации; совместные предприятия; негосударственные учреждения и организации; граждане России, иностранные граждане и лица без гражданства.

*Банк России* осуществляет банковское регулирование и надзор за деятельностью банков и других кредитных учреждений. Правовой основой его деятельности является упомянутый выше федеральный закон «О центральном банке Российской Федерации (Банке России)». В соответствии со ст. 59 Банк России принимает решение о государственной регистрации кредитных организаций и в целях осуществления контрольных и надзорных функций ведет Книгу государственной регистрации кредитных организаций, выдает им лицензии на осуществление банковских операций, приостанавливает действие указанных лицензий и отзывает их. Главный банк страны также контролирует проведение расчетов, денежное обращение, валютные операции.

*Федеральная таможенная служба (ФТС)* является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в соответствии с законодательством РФ функции по контролю и надзору в области таможенного дела, а также функции агента валютного контроля и специальные функции по борьбе с контрабандой, иными преступлениями и административными правонарушениями. Они предусмотрены Положением о ФТС, утвержденным Правительством РФ.

## 2.2. Формы и методы финансового контроля

Финансовый контроль, кроме государственных органов, осуществляют специалисты экономических служб хозяйствующих субъектов, а также независимые аудиторы и аудиторские фирмы.

**Внутрихозяйственный финансовый контроль (внутренний аудит)** проводится на конкретных предприятиях, в учреждениях и организациях по решению их руководителей. Контроль реализуется внутренними экономическими службами: финансовым отделом, бухгалтерией,

отделом бюджетирования и т. д. Контрольные функции связаны непосредственно с финансовой и хозяйственной деятельностью самого предприятия и входящих в его структуру подразделений.

**Аудиторский (независимый) финансовый контроль (внешний аудит)** также не является государственным и выполняется специально аттестованными юридическими лицами и физическими лицами (аудиторами). Их деятельность является предпринимательской, основная ее цель — установление достоверности бухгалтерской отчетности экономических субъектов и соответствия совершаемых ими операций действующим нормативным актам. (Правовые основы аудиторского финансового контроля будут рассмотрены в п. 2.3 настоящей главы.)

Существуют различные классификации форм государственного и негосударственного финансового контроля. Так, в зависимости от времени проведения финансовый контроль подразделяется на предварительный, текущий и последующий.

*Предварительный* контроль производится до выполнения какого-либо финансового мероприятия или действия, например перед рассмотрением и утверждением бюджетов предприятия. Тем самым обеспечивается возможность предотвращения нерационального расходования всех видов ресурсов, включая финансовые.

*Текущий* финансовый контроль ежедневно осуществляется финансово-экономическими службами предприятия с целью проверки целесообразности расходования денежных средств при исполнении бюджетов; опирается на данные бухгалтерского, налогового и управленческого учета.

*Последующий* финансовый контроль осуществляется после окончания отчетного периода и финансового года. Сводится к анализу балансов и других финансовых отчетов, а также проведению проверок и ревизий непосредственно на предприятиях, в учреждениях и организациях. Последующий контроль — неотъемлемая часть как внешнего (вневедомственно-го, ведомственного), так и внутрихозяйственного финансового контроля.

В зависимости от полноты охвата различают полный, частичный, комплексный, тематический финансовый контроль. Выделяют также сплошной и выборочный контроль.

Существуют определенные **методы** финансового контроля, то есть приемы, способы и средства его осуществления. К ним относятся: наблюдение, проверка, обследование, анализ и ревизия. *Проверка* затрагивает основные вопросы финансовой деятельности и проводится с использованием первичных документов и бухгалтерских регистров. *Обследование* основывается на достаточно широком круге показателей и предназначено для оценки финансового положения объекта контро-

ля, необходимости его реструктуризации и т. п. *Анализ* направлен на выявление нарушений финансовой дисциплины, а также определение стоимости предприятия (бизнеса).

Основным методом финансового контроля является *ревизия* — обследование с целью установления законности финансовой дисциплины на экономическом объекте. Законодательство закрепляет обязательный и регулярный характер проведения ревизии. При этом ревизоры наделяются достаточно широким кругом полномочий. Они могут:

- проверять бюджеты, сметы, первичные документы и бухгалтерскую отчетность, а также фактическое наличие основных и оборотных средств, ценных бумаг;
- проводить инвентаризации, опечатывать складские помещения, кассы;
- получать от должностных лиц письменные разъяснения по возникающим в ходе обследования вопросам;
- изымать в установленном порядке некоторые документы, если их сохранность не может быть гарантирована;
- привлекать специалистов и экспертов для проведения ревизии и др.

По времени осуществления ревизии делятся на *плановые* и *внеплановые*. Плановые ревизии в производственной сфере проводятся не реже 1 раза в год, а в непромышленной — не реже 2 раз в год.

По содержанию ревизии делятся на *документальные* и *фактические*. Первые подразумевают проверку различных финансовых документов, вторые — наличных денежных средств, ценных бумаг и материальных ценностей.

По обследуемому периоду деятельности ревизии делятся на *фронтальные (полные)* и *выборочные*. При полной ревизии проверяется вся деятельность субъекта за установленный период.

По объему ревизуемой деятельности ревизии подразделяются на *тематические* и *комплексные*. Тематические сводятся к изучению какого-либо направления финансовой работы. В комплексной ревизии могут принимать участие ревизоры нескольких органов.

### 2.3. Правовые основы аудиторской деятельности

Правовые основы аудита определяются федеральным законом «Об аудиторской деятельности» от 7 августа 2001 г. № 119-ФЗ (ред. от 03.11.2006). В данной области особо важны постановления Правительства РФ, связанные с установлением стандартов аудиторской деятельности и ее лицензированием.

Согласно закону *цель* аудита — выражение мнения о достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности<sup>1</sup> проверяемых лиц и соответствии порядка ведения бухгалтерского учета законодательству РФ. При этом аудит не подменяет государственного контроля достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности, осуществляемого в соответствии с законодательством РФ уполномоченными органами государственной власти (ст. 4).

В законе «Об аудиторской деятельности» указаны виды услуг, которые сопутствуют деятельности аудиторских служб и подразделений. К ним относятся:

- постановка, восстановление и ведение бухгалтерского учета, составление финансовой (бухгалтерской) отчетности, бухгалтерское консультирование;
- налоговое консультирование;
- анализ финансово-хозяйственной деятельности организаций и индивидуальных предпринимателей, экономическое и финансовое консультирование;
- управленческое консультирование, в том числе связанное с реструктуризацией организаций;
- правовое консультирование, а также представительство в судебных и налоговых органах по налоговым и таможенным спорам;
- автоматизация бухгалтерского учета и внедрение информационных технологий;
- оценка стоимости имущества, оценка предприятий как имущественных комплексов, а также предпринимательских рисков;
- разработка и анализ инвестиционных проектов, составление бизнес-планов;
- проведение маркетинговых исследований;
- проведение научно-исследовательских и экспериментальных работ в области, связанной с аудиторской деятельностью, и распространение их результатов, в том числе на бумажных и электронных носителях;
- обучение в установленном законодательством РФ порядке специалистов в областях, связанных с аудиторской деятельностью;
- оказание других услуг, связанных с аудиторской деятельностью.

<sup>1</sup> Закон дает понятие «достоверности» — это «степень точности данных финансовой (бухгалтерской) отчетности, которая позволяет пользователю этой отчетности на основании ее данных делать правильные выводы о результатах хозяйственной деятельности, финансовом и имущественном положении аудируемых лиц и принимать базирующиеся на этих выводах обоснованные решения» (п. 3 ст. 1).

По сравнению с действовавшими ранее Временными правилами аудиторское законодательство более совершенно. В частности, можно отметить ряд положительных сдвигов:

- регламентировано обязательное применение стандартов, установлены их уровни и общий порядок разработки. До принятия правительством общероссийских стандартов аудиторские организации будут работать по внутрифирменным стандартам или стандартам своих профобъединений;
- определены некоторые ограничения, призванные изменить тенденцию к снижению качества аудита. В частности, ограничение введено для индивидуальных аудиторов, которые теперь не вправе проводить обязательный аудит;
- отменен прямой запрет для аудиторских компаний с долей иностранного участия в капитале на проведение проверок объектов, отчетность которых содержит сведения, составляющие государственную тайну;
- установлено, что государственное регулирование аудита осуществляется федеральным органом исполнительной власти, статус, функции и полномочия которого достаточно четко прописаны в законодательстве;
- определены особенности деятельности аккредитованных профессиональных аудиторских объединений. Им предоставлены достаточно широкие права. При этом закон предусматривает потенциальную возможность делегирования этим объединениям части полномочий по регулированию аудита.

В соответствии с постановлением Правительства РФ «О вопросах государственного регулирования аудиторской деятельности в Российской Федерации» от 6 февраля 2002 г. № 80 *уполномоченным федеральным органом* исполнительной власти, осуществляющим такое регулирование, является Министерство финансов РФ. Основными его функциями являются: издание нормативных правовых актов в области аудита; подготовка и представление на утверждение Правительству РФ федеральных правил (стандартов) аудиторской деятельности; организация системы аттестации, обучения и повышения квалификации аудиторов, лицензирование аудиторской деятельности; организация системы надзора и контроля за соблюдением аудиторскими организациями и индивидуальными аудиторами лицензионных требований, а также федеральных правил (стандартов) аудиторской деятельности; определение порядка представления отчетности в области аудита; ведение государственных реестров аудиторов и аудиторских фирм,

профессиональных аудиторских объединений и учебно-методических центров; аккредитация профессиональных аудиторских объединений.

В целях учета мнения профессиональных участников рынка аудиторской деятельности при уполномоченном федеральном органе создан *Совет по аудиторской деятельности*. Этот совет, в частности, периодически пересматривает федеральные правила (стандарты) аудиторской деятельности, рассматривает обращения и ходатайства аккредитованных профессиональных аудиторских объединений. В настоящее время действуют стандарты аудита, определенные постановлением Правительства РФ «Об утверждении федеральных правил (стандартов) аудиторской деятельности» от 23 сентября 2002 г. № 696 (ред. от 25.08.2006).

Лицензирование аудиторской деятельности (включая порядок выдачи, приостановления и аннулирования лицензии) также осуществляется Министерством финансов РФ. Этот лицензирующий орган должен руководствоваться федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ (ред. от 08.11.2007)<sup>1</sup>, а также Положением о лицензировании аудиторской деятельности, утвержденным постановлением Правительства РФ от 29 марта 2002 г. № 190 (ред. от 26.01.2007).

Лицензия выдается на 5 лет. Для ее получения установлены определенные требования и условия. Соискатель лицензии должен представить в лицензирующий орган установленный законодательством перечень документов.

Аудиторские проверки могут быть *обязательными* — которые проводятся в случаях, установленных законодательными актами РФ, и *инициативными* — по решению хозяйствующего субъекта.

Законодательством определены хозяйствующие субъекты, которые должны представлять свою бухгалтерскую отчетность вместе с аудиторским заключением, подтверждающим ее достоверность. Согласно ст. 7 закона «Об аудиторской деятельности», **обязательному аудиту** подлежат:

- все организации и индивидуальные предприниматели с объемом годовой выручки от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг) свыше 500 тыс. МРОТ или с объемом активов на конец отчетного года свыше 200 тыс. МРОТ;
- а также независимо от размеров выручки и величины активов:
  - открытые акционерные общества;
  - кредитные организации, страховые организации и общества взаимного страхования, товарные и фондовые биржи, инвести-

<sup>1</sup> В соответствии с п. 5.2 ст. 18 указанного Закона лицензирование аудиторской деятельности прекращается с 1 июля 2008 г.

ционные фонды, государственные внебюджетные фонды, благотворительные фонды, источниками средств которых являются добровольные отчисления физических и юридических лиц.

Обязательная аудиторская проверка также распространяется на отчетность государственных унитарных предприятий и муниципальных унитарных предприятий, основанных на праве хозяйственного ведения, если финансовые показатели их деятельности соответствуют вышеуказанным критериям. Для муниципальных унитарных предприятий законом субъекта Федерации размер финансовых показателей может быть снижен.

При этом обязательный аудит может проводить *только аудиторская организация*. Привлечение для этих целей индивидуальных аудиторов законодательством не допускается. Если же речь идет об оказании иных услуг, то становится возможным привлечение аудиторов — индивидуальных предпринимателей.

**Инициативный аудит** бухгалтерской отчетности проводится по решению экономического субъекта (владельцев или дирекции). Однако расходы на проведение такого аудита не уменьшают налогооблагаемую прибыль, поскольку в состав расходов, связанных с производством и реализацией, включаются лишь расходы на оплату аудиторских услуг, связанных с проверкой достоверности бухгалтерской (финансовой) отчетности, осуществленные в соответствии с законодательством РФ (ст. 264 НК).

*Аудиторская тайна.* В соответствии со ст. 8. Закона аудиторские организации и индивидуальные аудиторы обязаны хранить тайну об операциях лиц, которым оказывались услуги. Они должны обеспечивать сохранность сведений и документов, получаемых и (или) составляемых ими при осуществлении аудита, и не вправе передавать их третьим лицам либо разглашать их без письменного согласия клиентов, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законодательством.

Находящиеся в распоряжении аудиторов документы, содержащие сведения об операциях лиц, с которыми заключен договор на оказание соответствующих услуг, предоставляются исключительно по решению суда уполномоченным данным решением лицам или органам государственной власти РФ.

В случае разглашения сведений, составляющих аудиторскую тайну, лицу, которому оказывались аудиторские услуги, вправе потребовать от виновного — аудиторской организации, индивидуального аудитора, уполномоченного федерального органа — возмещения причиненных убытков.

## Глава 3

# Бюджетное право Российской Федерации

---

### 3.1. Бюджет и бюджетное право. Бюджетный процесс

В процессе перераспределения национального дохода часть денежных средств поступает в собственность и распоряжение государства. Таким образом создаются государственные доходы Российской Федерации и ее субъектов. Распоряжаются ими уполномоченные государственные и муниципальные органы в соответствии с их **бюджетами** — основными финансовыми планами, росписью доходов и расходов. В материальном отношении бюджет является централизованным фондом денежных средств.

В целом под бюджетом государства подразумевается бюджет России (федеральный бюджет) и бюджеты субъектов Федерации. То есть бюджет необходим для образования и расходования фонда денежных средств, предназначенных для финансового обеспечения задач и функций государства и органов местного самоуправления.

**Бюджетное право** — одна из подотраслей финансового права. Оно содержит материальные и процессуальные нормы. *Материальные нормы* устанавливают структуру бюджетной системы России; перечень бюджетных доходов и расходов; распределение их между различными бюджетами; права участников бюджетных отношений. *Процессуальные нормы* регламентируют весь бюджетный процесс, а именно: порядок образования, рассмотрения, утверждения и исполнения бюджетов государства и местных бюджетов.

Основополагающим источником бюджетного права является **Бюджетный кодекс РФ (БК)**. В нем установлены общие принципы бюджетного законодательства, организации и функционирования бюджетной системы, правовое положение субъектов бюджетных правоотношений, а также определены исходные положения бюджетного процесса и межбюджетных отношений, основания и виды ответственности за нарушение бюджетного законодательства.

В Бюджетный кодекс от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ (ред. от 08.11.2007) внесены изменения, направленные на комплексное регулирование организации бюджетного процесса на всех уровнях бюджетной системы. Основные *нововведения*, вступающие в действие в 2008 г., следующие:



- формирование бюджетов на 3-летний период;
- четкая структура состава и полномочий участников бюджетного процесса;
- установление единых принципов организации бюджетного процесса;
- уточнение базовых понятий и бюджетной терминологии;
- планирование расходов на реализацию долгосрочных целевых программ;
- проведение реструктуризации бюджетной сети;
- усиление стимулирования соответствующих органов власти по эффективному распоряжению и управлению региональными и муниципальными финансами;
- детальная классификация средств отдельных бюджетов;
- утверждение основных принципов и позиций бюджетной классификации РФ.

**Бюджетная система РФ** — это основанная на экономических отношениях и государственном устройстве РФ регулируемая законодательством РФ совокупность всех видов бюджетов и государственных внебюджетных фондов. Она строится на *принципах* единства; разграничения доходов, расходов и источников финансирования дефицитов бюджетов, а также полноты их отражения; самостоятельности бюджетов; равенства бюджетных прав субъектов; сбалансированности, прозрачности и достоверности бюджета; эффективности использования бюджетных средств, их адресности и целевого характера; единства кассы и подведомственности расходов бюджетов<sup>1</sup>.

*Структура* бюджетной системы включает:

- федеральный бюджет и бюджеты государственных внебюджетных фондов;
- бюджеты субъектов РФ и бюджеты территориальных государственных внебюджетных фондов;
- местные бюджеты, в том числе:
  - бюджеты муниципальных районов, бюджеты городских округов, бюджеты внутригородских муниципальных образований городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга;
  - бюджеты городских и сельских поселений (ст. 10 БК).

<sup>1</sup> Принцип единства кассы обеспечивает полную прозрачность и подотчетность формирования и использования бюджетных средств. Принцип подведомственности способствует усилению ответственности за исполнение бюджетных обязательств, устранению дублирования отдельных полномочий.

В рамках бюджетной системы применяют понятие «*консолидированный бюджет*» — свод бюджетов всех уровней бюджетной системы РФ на соответствующей территории. Данное понятие используется лишь для аналитических целей.

**Бюджетный процесс** — регламентированная законом деятельность органов власти и иных участников бюджетного процесса по составлению, рассмотрению, утверждению и исполнению бюджетов. В соответствии со ст. 6 БК в сферу бюджетного процесса включается и контроль за исполнением бюджетов.

Бюджетный процесс основан на трех основополагающих принципах:

- 1) *разграничение компетенции между органами представительной и исполнительной власти*. По законодательству составление и исполнение бюджетов закреплено за исполнительными органами власти, а рассмотрение и утверждение — за представительными органами;
- 2) *специализация бюджетных показателей*, обеспечивающая сопоставимость показателей бюджетов всех уровней. Достигается за счет формирования и исполнения бюджетов в пределах единой бюджетной классификации — группировки доходов по источникам и расходов по назначению;
- 3) *ежегодность*: бюджеты уточняются каждый год заново. Это обеспечивает возможность своевременно и более полно учесть изменения в экономической, социальной и международной обстановке<sup>1</sup>.

**Участниками бюджетного процесса** являются: Президент РФ; высшее должностное лицо субъекта РФ, глава муниципального образования; законодательные (представительные) и исполнительные органы государственной власти; Банк России; органы государственного (муниципального) финансового контроля; органы управления государственными внебюджетными фондами; главные распорядители (распорядители) бюджетных средств; главные администраторы (администраторы) доходов бюджета, а также источников финансирования дефицита бюджета; получатели бюджетных средств (ст. 152 БК).

Бюджетный процесс состоит из двух укрупненных стадий.

Первая стадия — *составление, рассмотрение и утверждение бюджетов*. Проект бюджета составляется на основе прогноза социально-экономического развития в целях финансового обеспечения расходных обязательств.

---

<sup>1</sup> С 2008 г. федеральный бюджет и бюджеты государственных внебюджетных фондов будут ежегодно составляться и утверждаться на 3 года. В результате ранее утвержденные проектировки 2-го и 3-го года станут основой следующего бюджета.

Проект федерального бюджета и проекты бюджетов государственных внебюджетных фондов составляются и утверждаются *сроком на 3 года* — очередной финансовый год и плановый период. Проект бюджета субъекта РФ и проекты местных бюджетов составляются и утверждаются сроком на 1 год или сроком на 3 года в соответствии с законом субъекта РФ (муниципальным правовым актом представительного органа муниципального образования) — см. ст. 169 БК.

Составление проектов бюджетов — исключительная прерогатива Правительства РФ, высших исполнительных органов государственной власти субъектов РФ и местных администраций муниципальных образований. Непосредственное составление проектов возложено на Министерство финансов РФ, финансовые органы субъектов РФ и муниципальных образований (ст. 171 БК).

Формирование федерального бюджета основано на Бюджетном послании Президента РФ, в котором определяется бюджетная политика страны на очередной финансовый год и плановый период. Подготовка проекта бюджета другого уровня основывается также на прогнозе социально-экономического развития соответствующей территории и основных направлениях бюджетной и налоговой политики.

*Порядок и сроки составления проектов* федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов устанавливаются соответственно Правительством РФ, высшими исполнительными органами государственной власти субъектов РФ и местными администрациями с соблюдением требований, устанавливаемых Кодексом.

*Основы рассмотрения и утверждения бюджетов* регламентируются ст. 184.1–191 Кодекса. Порядок рассмотрения и утверждения федерального закона о федеральном бюджете, а также внесения в него изменений устанавливаются гл. 22 и 23 БК.

Так, на очередной финансовый год и плановый период Правительство РФ вносит на рассмотрение и утверждение в Государственную Думу проект федерального закона о федеральном бюджете. Одновременно оно вносит проекты законов: об утверждении отчетов об исполнении федерального бюджета и бюджетов государственных внебюджетных фондов в отчетном финансовом году; о бюджетах государственных внебюджетных фондов, а также о страховых тарифах на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний на очередной финансовый год и плановый период. Банк России представляет проект основных направлений единой государственной денежно-кредитной политики. Указанные акты должны быть представлены не позднее 26 августа текущего года (ст. 192 БК).

Статьей 195 БК определено распределение функций в Думе по рассмотрению представленных документов. Проект федерального закона рассматривается в *трех чтениях*. В ст. 196–207 детализированы процедуры рассмотрения проекта при каждом чтении. Так, в *первом чтении* обсуждается его концепция, прогноз социально-экономического развития РФ и основные направления бюджетной и налоговой политики. Предметом рассмотрения проекта во *втором чтении* являются: приложения, например устанавливающие распределение межбюджетных трансфертов между субъектами РФ; бюджетные ассигнования по разделам, подразделам, целевым статьям и видам расходов; программы государственных внутренних и внешних заимствований Российской Федерации на очередной финансовый год и плановый период и др. При рассмотрении в *третьем чтении* утверждаются ведомственная структура расходов федерального бюджета на очередной финансовый год и ведомственная структура расходов федерального бюджета на первый и второй годы планового периода.

Принятый Думой федеральный закон передается на рассмотрение Совета Федерации. Порядок рассмотрения определен ст. 208 БК. Далее закон утверждается Президентом РФ. В случае отклонения Федерального закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период он передается в согласительную комиссию.

Установлен порядок внесения изменений в федеральный закон о федеральном бюджете (ст. 212, 213 БК).

Вторая стадия — *исполнение бюджета и его контроль*. Цель исполнения бюджета — обеспечение поступления доходов и финансирования расходов в пределах утвержденных бюджетных показателей.

Документ, на основании которого осуществляются организация и исполнение бюджета, называется бюджетной росписью. Различают два вида росписи:

- *сводная бюджетная роспись* — документ, который составляется и ведется финансовым органом в целях организации исполнения бюджета по его расходам и источникам финансирования дефицита;
- *бюджетная роспись* — документ, который составляется и ведется главным распорядителем бюджетных средств (главным администратором источников финансирования дефицита) в целях исполнения бюджета по расходам (источникам финансирования дефицита) (ст. 6 БК).

Согласно ст. 215.1 исполнение бюджетов различных уровней обеспечивается соответственно Правительством РФ, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, местной администрацией

муниципального образования. Организация исполнения бюджета возлагается на соответствующий финансовый орган и осуществляется на основе сводной бюджетной росписи и кассового плана. Бюджет основан на принципах *единства кассы* и *подведомственности расходов*.

Кассовое обслуживание исполнения бюджетов бюджетной системы РФ возлагается на Федеральное казначейство.

*Исполнение бюджетов по доходам* предусматривает: зачисление на единый счет бюджета доходов от распределения налогов, сборов и иных поступлений; возврат (зачет) излишне уплаченных или излишне взысканных сумм, перечисление Казначейством средств, необходимых для осуществления этого возврата (зачета); уточнение администратором доходов бюджетных платежей (ст. 218 БК).

*Исполнение бюджета по расходам* осуществляется в порядке, установленном соответствующим финансовым органом. Оно предусматривает: принятие бюджетных обязательств; подтверждение денежных обязательств; санкционирование оплаты денежных обязательств; подтверждение исполнения денежных обязательств (ст. 219 БК).

*Исполнение бюджета по расходам* означает финансирование расходов, предусмотренных в бюджете, в соответствии с бюджетной росписью.

Бюджетные росписи *главных распорядителей* бюджетных средств составляются в соответствии с бюджетными ассигнованиями, утвержденными сводной бюджетной росписью. Бюджетные росписи *распорядителей* бюджетных средств составляются в соответствии с бюджетными ассигнованиями и лимитами бюджетных обязательств.

Учет операций по исполнению бюджета производится на лицевых счетах, открываемых в Федеральном казначействе или финансовом органе субъекта РФ (муниципального образования).

В соответствии со ст. 242 БК операции по исполнению бюджета завершаются 31 декабря. Бюджетные ассигнования, лимиты бюджетных обязательств и предельные объемы финансирования текущего финансового года также прекращают свое действие 31 декабря. До последнего рабочего дня финансового года включительно орган, осуществляющий кассовое обслуживание исполнения бюджета, обязан оплатить санкционированные к оплате бюджетные обязательства в пределах остатка средств на едином счете бюджета. Не использованные получателями остатки бюджетных средств не позднее двух последних рабочих дней текущего финансового года подлежат перечислению получателем средств на единый счет бюджета.

Основы и процедуры *составления, внешней проверки и рассмотрения бюджетной отчетности* представлены в гл. 25.1 и 25.2 БК. По результатам рассмотрения годового отчета Государственная Дума принимает

либо отклоняет федеральный закон об исполнении федерального бюджета.

Законодательством установлен достаточно жесткий **контроль за исполнением бюджета** РФ. Законодательные (представительные) органы осуществляют: *предварительный контроль* — в ходе обсуждения и утверждения проектов законов (решений) о бюджете и иных проектов законов по бюджетно-финансовым вопросам; *текущий контроль* — в ходе рассмотрения отдельных вопросов исполнения бюджетов на заседаниях комитетов, комиссий, рабочих групп в ходе парламентских слушаний и в связи с депутатскими запросами; *последующий контроль* — в ходе рассмотрения и утверждения отчетов об исполнении бюджетов (ст. 265 БК).

*Финансовый контроль* выполняют Федеральная служба финансово-бюджетного надзора, Федеральное казначейство, финансовые органы субъектов РФ и муниципальных образований и уполномоченные ими органы, главные распорядители, распорядители бюджетных средств (ст. 266 БК). Органы исполнительной власти и местной администрации вправе создавать подразделения внутреннего финансового аудита. На них возлагается разработка и контроль за соблюдением внутренних стандартов и процедур составления и исполнения бюджета, составления бюджетной отчетности, ведения бюджетного учета (ст. 270.1 БК).

### 3.2. Взаимодействие норм бюджетного и налогового права

Бюджетное право тесно связано с другим институтом финансового права — налоговым, поскольку налоги являются основным источником доходов бюджетов различных уровней. При взаимодействии норм составных частей финансового права — налогового и бюджетного — приоритет отдается налоговому. Доходы бюджетов каждого уровня формируются в соответствии с налоговым законодательством. А распределение и использование бюджетных средств уже лежит за рамками налоговых отношений.

Налогообложение выполняет четыре важнейшие функции, каждая из которых реализует практическое назначение налогов:

- 1) *фискальная* функция обеспечивает перераспределение части финансовых ресурсов общества в пользу государства, проявляется через формирование доходов посредством аккумулирования средств в бюджете и внебюджетных фондах;
- 2) *социальная* функция реализуется через неравное налогообложение разных сумм доходов. С помощью данной функции перерас-

пределяются доходы между различными категориями населения. Примерами реализации распределительной (социальной) функции являются налоговые скидки, акцизы на предметы роскоши;

- 3) *регулирующая* функция предполагает влияние налогов на инвестиционный процесс, спад или рост производства, а также его структуру. Суть регулирующей функции состоит в том, что налогами облагаются ресурсы, направляемые на потребление, и освобождаются от обложения ресурсы, направляемые на накопление производственных фондов. Различают три разновидности регулирующей функции: стимулирующую, дестимулирующую, воспроизводственную;
- 4) *контрольная* функция позволяет государству отслеживать своевременность и полноту поступления в бюджет налоговых платежей, сопоставлять их величину с потребностями в финансовых ресурсах. Налоговые санкции есть проявление контрольной функции налогов.

Все функции налога неразрывно взаимосвязаны между собой. Рациональность действующего законодательства определяется степенью относительного равновесия между налоговыми функциями. На практике фискальная функция налога всегда реальна, а регулирующая может существовать номинально или быть деформирована.

Налоги — важнейшая форма аккумуляции денежных средств в бюджете. Налоговые отношения возникают в силу объективно существующей потребности в создании на общегосударственном уровне системы доходов. Без налогов нет бюджета.

По данным Счетной палаты в структуре поступлений консолидированных бюджетов субъектов РФ наибольший удельный вес занимают налоговые доходы (71 % — в 2003 г., 76 % — в 2004 г., 72 % — в 2005 г.). Наибольшую долю налоговых доходов составляют налог на доходы физических лиц (34 % — в 2003 г., 32 % — в 2004 г. и 31,5 % — в 2005 г.) и постоянно повышающийся налог на прибыль организаций (26,5 %, 37 %, 43 % соответственно). В федеральном бюджете 2007 г. предусмотрено 67,1 % налоговых и 32,9 % неналоговых поступлений<sup>1</sup>.

Состояние бюджета также влияет на систему налогообложения. Связь налогов и бюджета носит двусторонний и неразрывный характер.

Налоги как основной элемент доходов бюджета обеспечивают финансирование всей структуры его расходных статей. В бюджетном процессе

---

<sup>1</sup> С начала 2005 г. в состав неналоговых платежей переведены таможенная пошлина и таможенные сборы, лесной налог и платежи за пользование лесным фондом.

приоритет сохраняется за расходами, величина которых предопределяет доходную часть. Поэтому одним из недостатков бюджетного балансирования является обособленное формирование доходной и расходной частей бюджета без необходимого экономического обоснования (постатейного соотношения) между отдельными расходами и возможностями обеспечения соответствующего объема доходов.

В настоящее время существует проблема бюджетно-налогового федерализма. Суть ее заключается в понимании налогов как системного элемента экономики, определяющего финансовое благополучие государства в целом, территориальных образований, организаций и граждан. Налоги, являясь главным источником бюджетных доходов, не только задают параметры постатейного финансирования расходов, но и служат основой для территориального перераспределения финансовых ресурсов. Поэтому бюджетно-налоговая политика должна быть направлена на достижение баланса интересов центра и территорий, определение четких пропорций распределения налоговых платежей по звеньям бюджетной системы.

### 3.3. Ответственность за нарушение бюджетного законодательства

Неисполнение либо ненадлежащее исполнение установленного Бюджетным кодексом РФ порядка составления и рассмотрения проектов бюджетов, их утверждения, исполнения и контроля за исполнением бюджетов различных уровней является **нарушением бюджетного законодательства**, которое влечет применение определенных мер принуждения.

К нарушителю бюджетного законодательства возможно применение следующих мер: предупреждение о ненадлежащем исполнении бюджетного процесса; блокировка расходов; изъятие бюджетных средств; приостановление операций по счетам в кредитных организациях; наложение штрафа; начисление пени; иные меры, предусмотренные БК и федеральными законами (ст. 282 БК).

Статьей 284 БК определены *полномочия федеральных органов исполнительной власти* в области применения мер принуждения за нарушение бюджетного законодательства РФ.

Руководители органов исполнительной власти имеют право списывать (взыскивать) в бесспорном порядке: суммы бюджетных средств, выданных на возвратной основе, срок возврата которых истек; суммы процентов за пользование средствами федерального бюджета, предо-



ставленными на возвратной основе, срок уплаты которых наступил; пени за несвоевременный возврат средств федерального бюджета, предоставленных на возвратной основе<sup>1</sup>; суммы предоставленных субсидий, субвенций, бюджетных инвестиций, использованных получателями не по целевому назначению.

Руководители Федеральной службы финансово-бюджетного надзора имеют право вынести решение о списании (взыскании) в бесспорном порядке сумм предоставленных из федерального бюджета субсидий, субвенций, бюджетных инвестиций, использованных не по целевому назначению; о ненадлежащем исполнении бюджетного процесса (в том числе о возмещении средств); о привлечении к административной ответственности.

Руководители Федерального казначейства и его территориальных органов имеют право (в определенных законом случаях) приостанавливать операции по лицевым счетам, открытым главным распорядителям, распорядителям и получателям средств федерального бюджета, и счетам, открытым получателям средств федерального бюджета в кредитных организациях.

Полномочия *органов, исполняющих бюджеты субъектов РФ и местные бюджеты*, в области применения мер принуждения регулируются ст. 284.1 БК. Руководители этих органов имеют право списывать в бесспорном порядке суммы бюджетных средств, используемых не по целевому назначению, суммы процентов за пользование ими. Они также могут выносить предупреждение о ненадлежащем исполнении бюджетного процесса, составлять протоколы, являющиеся основанием для наложения штрафов.

В Кодексе дается перечень различных нарушений бюджетного законодательства, совершение которых служит основанием для применения указанных выше мер. Так, в ст. 283 перечислены основания применения мер принуждения за нарушение бюджетного законодательства, а в ст. 289–306 раскрываются отдельные виды правонарушений.

К нарушениям бюджетного законодательства законодатель относит, в частности:

- неисполнение закона (решения) о бюджете;
- нецелевое использование бюджетных средств;
- невозврат либо несвоевременный возврат бюджетных средств, полученных на возвратной основе;

<sup>1</sup> В размере 1/300 действующей ставки рефинансирования ЦБ РФ за каждый день просрочки.

- неперечисление либо неполное перечисление бюджетных средств их получателям;
- непредставление либо несвоевременное представление отчетов и других сведений, связанных с исполнением бюджета;
- несвоевременное доведение уведомлений о бюджетных ассигнованиях и лимитах бюджетных обязательств до получателей бюджетных средств;
- несоответствие бюджетной росписи закону о бюджете;
- несоответствие уведомлений о бюджетных ассигнованиях и лимитах бюджетных обязательств бюджетной росписи;
- финансирование расходов, не включенных в бюджетную роспись, а также сверх утвержденных лимитов;
- несоблюдение нормативов финансовых затрат на оказание государственных или муниципальных услуг;
- предоставление бюджетных кредитов, ссуд, инвестиций с нарушением установленного порядка;
- предоставление государственных или муниципальных гарантий с нарушением установленного порядка;
- осуществление государственных или муниципальных закупок с нарушением установленного порядка;
- нарушение запрета на размещение бюджетных средств на банковских депозитах либо передачу их в доверительное управление;
- несоблюдение обязательности зачисления доходов бюджетов;
- несвоевременное исполнение платежных документов на перечисление средств, подлежащих зачислению на счета бюджетов;
- несвоевременное исполнение платежных документов на перечисление бюджетных средств на лицевые счета получателей;
- несвоевременное осуществление платежей по подтвержденным бюджетным обязательствам.

За совершение указанных видов нарушений предусмотрено наложение штрафов и иные меры принуждения. Например, законодатель рассматривает такое правонарушение как *нецелевое использование бюджетных средств* (ст. 289). Оно влечет наложение штрафов на руководителей получателей бюджетных средств в соответствии с административным законодательством, изъятие в бесспорном порядке бюджетных средств, используемых не по целевому назначению, а также при наличии состава преступления — уголовное наказание.

Правонарушением является *предоставление бюджетных кредитов, бюджетных ссуд с нарушением установленного порядка* (ст. 298 БК).

За подобные деяния предусмотрено применение различных санкций: наложение штрафа на руководителей государственных органов, органов местного самоуправления в соответствии с законодательством об административных правонарушениях, изъятие в бесспорном порядке сумм предоставленных бюджетных средств, вынесение предупреждения о ненадлежащем исполнении бюджетного процесса, а при наличии состава преступления — уголовное наказание, предусмотренное Уголовным кодексом.

## Глава 4

# Правовое регулирование финансовой деятельности юридических лиц

---

### 4.1. Понятие финансов юридических лиц и их правовой режим

Главным внутренним источником всех централизованных и децентрализованных фондов государства являются **финансы** хозяйствующих субъектов. Именно в процессе деятельности этих субъектов создается национальное богатство, которое в дальнейшем распределяется и перераспределяется с использованием властных финансовых рычагов. Бухгалтерии являются низовым звеном, непосредственно занимающимся финансами. Поэтому реальная финансовая деятельность государства отражается в бухгалтерском учете хозяйствующих субъектов.

Финансы являются основным объектом правового регулирования, поскольку они обуславливают определенный круг отношений с другими институтами финансового права: бюджетным, налоговым и др. Именно поэтому информационно-правовая база финансов юридических лиц чрезвычайно широка. Она охватывает: Конституцию РФ, Кодексы РФ, федеральные законы и многие другие нормативные правовые акты.

Материальным выражением финансов являются денежные фонды, которые в совокупности составляют **финансовые ресурсы** предприятия. Финансовые ресурсы образуют *собственные средства* (денежные доходы и накопления), а также *привлеченные и заемные средства* (денежные поступления извне).

Собственные, привлеченные и заемные средства предприятия являются его имуществом<sup>1</sup>, денежная оценка которого регулируется действующим законодательством. Правовая регламентация денежной оценки имущества необходима для нормального функционирования финансовой системы государства в целом. Методика оценки имущества закреплена в законодательстве по бухгалтерскому учету и конкретизирована в Учетной политике организации.

---

<sup>1</sup> Финансовые ресурсы (имущество) предприятия принадлежат ему на праве собственности либо передаются на праве полного хозяйственного владения, оперативного управления или по договору аренды, лизинга и т. д.

Состав средств предприятия и источников их формирования отражается в финансово-правовом акте — **балансе**.

Актив бухгалтерского баланса включает *внеоборотные активы* (основные средства, нематериальные активы, долгосрочные финансовые вложения) и *оборотные средства* (запасы, дебиторская задолженность, краткосрочные финансовые вложения, денежные средства). В пассиве баланса показаны величина *собственного капитала* (уставный капитал, добавочный и резервный капитал, нераспределенная прибыль) и величина *заемных источников средств* (долгосрочные займы, кредиты банков, кредиторская задолженность).

Финансы хозяйствующего субъекта, отраженные в его бухгалтерском балансе, выполняют двойную роль. Во-первых, часть этих финансов подлежит перераспределению в централизованные фонды государства. Фактически полученная прибыль является источником денежных средств для государства. Поэтому финансы хозяйствующих субъектов всех форм собственности составляют фундамент финансовой системы государства. Во-вторых, финансы предприятия предназначены для выполнения собственных производственных и социальных задач. При этом особенность финансов предприятия — их сложный распределительный характер, ибо большая часть правоотношений возникает при распределении трех составляющих (элементов) финансового результата: выручки от реализации, валового дохода (прибыли) и чистой прибыли.

В связи с этим государство воздействует на финансовые отношения хозяйствующих субъектов, определяя единый порядок формирования ресурсов предприятия и организацию его фондов. Осуществляется такое воздействие посредством нормативного регулирования бухгалтерского и налогового учета.

## **4.2. Нормативное регулирование бухгалтерского учета и отчетности**

В настоящее время фактически сложилась четырехуровневая система нормативного регулирования бухгалтерского учета:

- I уровень — федеральный закон «О бухгалтерском учете», другие федеральные законы, указы Президента РФ и постановления Правительства РФ по вопросам учета;
- II уровень — положения по бухгалтерскому учету (ПБУ);
- III уровень — методические указания, инструкции, рекомендации и другие подобные документы;
- IV уровень — внутренние документы конкретной организации.

Основополагающим источником права, непосредственно регулирующим бухгалтерскую практику, является федеральный закон «О бухгалтерском учете» от 21 ноября 1996 г. № 129-ФЗ (ред. от 03.11.2006). Отдельные нормы, относящиеся к правилам ведения учета, содержат законы РФ «Об акционерных обществах» и «О финансовой аренде (лининге)».

Нормативные документы Министерства финансов РФ, Центрального банка РФ и Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг многочисленны и составляют массив конкретных норм, регулирующих учетную работу. Основными нормативными документами, содержащими правила ведения бухгалтерского учета на предприятиях и в организациях, являются:

- 1) Положение по ведению бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности в Российской Федерации, утвержденное приказом Минфина РФ от 29 июля 1998 г. № 34н (ред. от 18.09.2006);
- 2) План счетов бухгалтерского учета финансово-хозяйственной деятельности организаций и Инструкция по его применению, утвержденные приказом Минфина РФ от 31 октября 2000 г. № 94н (ред. от 18.09.2006);
- 3) Положение по бухгалтерскому учету «Бухгалтерская отчетность организации» (ПБУ 4/99), утвержденное приказом Минфина РФ от 6 июля 1999 г. № 43н (ред. от 18.09.2006);
- 4) Положение по бухгалтерскому учету «Учетная политика организации» (ПБУ 1/98), утвержденное приказом Минфина РФ от 9 декабря 1998 г. № 60н (ред. от 30.12.1999);
- 5) Положение по бухгалтерскому учету «Учет нематериальных активов» (ПБУ 14/2000), утвержденное приказом Минфина РФ от 16 октября 2000 г. № 91н (ред. от 27.11.2006);
- 6) Положение по бухгалтерскому учету «Учет основных средств» (ПБУ 6/01), утвержденное приказом Минфина РФ от 30 марта 2001 г. № 26н (ред. от 27.11.2006), и др.

В соответствии с законодательством юридические лица обязаны иметь самостоятельный баланс. В бухгалтерском балансе отражаются данные о финансовых ресурсах хозяйствующего субъекта на определенную отчетную дату.

Имущество хозяйствующего субъекта и источники его формирования на начало и конец отчетного периода показаны в финансово-правовом акте — **бухгалтерском балансе**. По экономическому содержанию он представляет собой метод группировки имущества по его составу и размещению (актив), а также по источникам его формирования (пассив). Статьи актива и пассива баланса и их денежная оценка отража-

ются в форме № 1 бухгалтерской отчетности предприятия. Правовой режим формирования баланса и других финансовых отчетов, кроме федерального закона «О бухгалтерском учете», определен приказом Минфина РФ от 22 июля 2003 г. № 67н «О формах бухгалтерской отчетности организаций» (ред. от 18.09.2006).

Бухгалтерская отчетность как единая система данных об имущественном и финансовом положении организации и о результатах ее хозяйственной деятельности составляется по правилам бухгалтерского учета.

**Выручка от реализации** продукции (работ, услуг) — основной источник поступлений средств для предприятия. Выручка может определяться двумя методами: по мере оплаты и поступления денежных средств (*кассовый метод*) или по мере отгрузки товаров и предъявления расчетных документов покупателю (*метод начислений*). Согласно действующему законодательству учет выручки от реализации для составления бухгалтерской отчетности ведется только по методу начисления, а для целей налогообложения — по методу начисления либо по кассовому методу в зависимости от выбранной предприятием учетной политики.

Предприятие осуществляет разнообразные затраты на производство и реализацию продукции, научно-исследовательские работы, подготовку и обучение кадров, социально-культурные мероприятия. Затраты на производство и реализацию продукции составляют наибольшую долю; их выражение в денежной форме определяет *себестоимость* продукции.

При определении себестоимости проданных продукции, работ, услуг следует руководствоваться требованиями Положения по бухгалтерскому учету «Расходы организации» (ПБУ 10/99), отраслевыми инструкциями по вопросам планирования, учета и калькулирования себестоимости продукции (работ, услуг).

Для целей налогообложения правовое регулирование затрат основывается на положениях гл. 25 Налогового кодекса РФ «Налог на прибыль организаций». При этом все произведенные расходы должны быть обоснованы и документально подтверждены. А некоторые виды затрат лимитируются, то есть принимаются в налоговом учете только в пределах установленных норм. Затраты сверх норм и нормативов относятся на финансовые результаты, прибыль предприятий.

**Валовая прибыль** определяется как разница между выручкой от реализации продукции (без НДС и акцизов) и затратами на производство и реализацию, включаемыми в себестоимость продукции. Данный вид прибыли является учетным показателем и используется при составлении бухгалтерской отчетности.

*Прибыль (убыток) до налогообложения* определяется в бухгалтерском учете исходя из валовой прибыли с учетом влияния на результат

коммерческих и управленческих расходов, операционных доходов и расходов, а также прочих внереализационных доходов и расходов. После уменьшения этого результата на суммы начисленных платежей по налогу на прибыль и иным аналогичным обязательствам формируется *прибыль (убыток) от обычной деятельности*.

Конечный финансовый результат деятельности организации принято называть **чистой (нераспределенной) прибылью**. По состоянию на отчетную дату он формируется исходя из прибыли от обычной деятельности с учетом влияния на результат последствий чрезвычайных обстоятельств хозяйственной деятельности (стихийного бедствия, пожара, аварии, национализации и т. п.) в случае их возникновения. Если по итогам отчетного года достигнут положительный финансовый результат, речь идет о чистой (нераспределенной) прибыли, если отрицательный — о непокрытом убытке.

Порядок распределения и использования чистой прибыли на предприятии закрепляется в его уставе, а также в положениях учетной политики. Часть этой прибыли увеличивает имущество предприятия и участвует в процессе капитализации, другая часть потребляется.

Государство жестко не регламентирует распределение чистой прибыли, а с помощью порядка предоставления налоговых льгот может стимулировать направление прибыли на капитальные вложения, благотворительные цели, содержание объектов и учреждений социальной сферы. Законодательство лишь ограничивает размер резервов, устанавливает порядок формирования резерва по сомнительным долгам.

Как отмечалось ранее, правила налогового законодательства устанавливают правовой режим прибыли, полученной налогоплательщиком. Этот режим определен Налоговым кодексом РФ.

Таким образом, показатели бухгалтерской прибыли до налогообложения и прибыли, полученной налогоплательщиком, не тождественны: первый используется в бухгалтерской отчетности и финансовом анализе, второй — для целей налогообложения в фискальных интересах государства. Отсюда возникает проблема оптимального варианта учета интересов субъектов бухгалтерских и налоговых правоотношений.

### **4.3. Взаимодействие бухгалтерского учета и налогообложения**

В настоящее время, учитывая наличие расхождений в бухгалтерском и налоговом учетах, в законодательство введен обособленный учет по налогу на прибыль организаций.



Этот подход предполагает расчет налоговой базы по правилам, отличным от процедур бухгалтерского учета. Правовой режим налогооблагаемой прибыли определен гл. 25 Налогового кодекса РФ. Принципиально новым является официальное признание **налогового учета**, который охватывает: первичные документы, аналитические регистры, расчет налоговой базы<sup>1</sup>.

Показатели, связанные с исчислением облагаемой базы по налогу на прибыль организаций, формируются по особым правилам, без участия ряда показателей системного бухгалтерского учета. Другими словами, налоговый учет по сравнению с бухгалтерским является внесистемным. Он организуется налогоплательщиком самостоятельно, исходя из принципа последовательности норм и правил налогового учета, изложенных в ст. 313–333 НК. Кратко охарактеризуем общие положения налогового учета.

*Налоговый учет* — система обобщения информации для определения налоговой базы на основе данных первичных документов; его назначение — обеспечение информацией внутренних и внешних пользователей для контроля за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью исчисления и уплаты в бюджет налога на прибыль. Налогоплательщики исчисляют налоговую базу на основе данных налогового учета, если предусмотрен порядок группировки и учета объектов и хозяйственных операций для целей налогообложения, отличный от порядка группировки и отражения в бухгалтерском учете, установленно-го правилами бухгалтерского учета.

Порядок ведения налогового учета устанавливается в *учетной политике для целей налогообложения*. Он должен быть утвержден соответствующим приказом или распоряжением руководителя организации. Решения об осуществлении новых видов деятельности, а также о любых изменениях порядка учета отдельных хозяйственных операций и объектов в целях налогообложения должны отражаться в этой учетной политике и применяться налогоплательщиком с начала нового налогового периода.

Данные налогового учета должны отражать:

- порядок формирования суммы доходов и расходов;
- порядок определения доли расходов, учитываемых для целей налогообложения в текущем налоговом (отчетном) периоде;

<sup>1</sup> С учетных позиций каждый факт хозяйственной жизни реконструируется в трех вариантах: 1) в интересах государства (налоговый учет, регулируемый Кодексом); 2) в помощь актуальным и потенциальным собственникам, преимущественно акционерам (бухгалтерский учет, основа которого — ПБУ, изданные Минфином); 3) в целях управления хозяйственными процессами (управленческий учет, правила которого устанавливают лишь собственники и менеджеры предприятия).

- сумму остатка расходов (убытков), подлежащую отнесению на расходы в следующих налоговых периодах;
- порядок формирования сумм создаваемых резервов;
- сумму задолженности по расчетам с бюджетом по налогу на прибыль.

Подтверждением данных налогового учета служат первичные учетные документы (включая справку бухгалтера), аналитические регистры налогового учета установленной формы, расчет налоговой базы. Содержание данных налогового учета является налоговой тайной.

*О дополнительном стандарте бухгалтерского учета.* Согласно ПБУ 18/02 «Учет расчетов по налогу на прибыль» на счетах отдельными бухгалтерскими проводками отражается сумма налога на прибыль организаций, которая исчислена в порядке, установленном нормативными правовыми актами по бухгалтерскому учету, и суммы, ее корректирующие. Это необходимо для того, чтобы пользователи бухгалтерской отчетности могли понять и оценить расхождения между суммами налога на прибыль, исчисленными по различным правилам системного и внесистемного учета. В связи с этим устанавливаются такие объекты бухгалтерского учета, как постоянные налоговые обязательства; отложенный налоговый актив; отложенное налоговое обязательство.

Все эти объекты формируют информацию о влиянии разниц в связи с различиями в оценке активов и обязательств, времени признания доходов и расходов в целях бухгалтерского и налогового учета. Поэтому стандарт требует изменения учетной политики организации, поскольку он затрагивает рабочий План счетов и систему аналитического учета.

Тем самым ПБУ 18/02 нормативно закрепляет право пользователей на информацию о причинах, размерах и характере влияния отклонений в сумме налога на прибыль, исчисленного по правилам бухгалтерского учета и по налоговому законодательству. По сути, исполнение требований ПБУ 18/02 призвано обеспечить наглядность и прозрачность при формировании информации о расчетах по налогу на прибыль, вводит контрольный элемент для правильности исчисления налога на прибыль.

# Глава 5

## Налоговое право и налоговое производство

---

### 5.1. Понятие налогового права. Налоговое правоотношение и его субъекты

Налоговое право является частью финансового права. Вместе с тем налоговое право имеет специфические признаки, обусловленные особенностями регулируемых отношений.

**Налоговое право** — система финансово-правовых норм (общеобязательных правил поведения), регулирующих властные отношения, возникающие при установлении, введении и взимании налогов и сборов, а также отношения, возникающие в процессе осуществления налогового контроля и привлечения к ответственности за совершение налогового правонарушения.

Налоговое право подразделяется на общую и особенную части. *Общая часть* распространяется на все виды налогов и включает в себя нормы, закрепляющие основные положения налогообложения. Это перечень налогов, взимаемых в бюджет, права и обязанности участников налоговых отношений, формы и методы налогового контроля, ответственность в налоговой сфере и др. В *особенную часть* налогового права включаются нормы, регулирующие систему налогов. Она отражает порядок и условия взимания конкретных федеральных, региональных и местных налогов, а также специальные налоговые режимы.

**Предмет** налогового права — отношения, складывающиеся между государством, налогоплательщиками и иными лицами по поводу установления, введения и взимания налогов. Налоговые отношения всегда связаны с изъятием у юридических и физических лиц части их доходов в соответствующий бюджет и внебюджетные целевые фонды.

**Метод** налогового права — совокупность и сочетание приемов, способов воздействия права на общественные отношения в области налогообложения. В ст. 2 НК подчеркивается, что законодательство регулирует властные отношения по поводу налогообложения и осуществления налогового контроля. Следовательно, метод налогового права характеризуется как *властно-имущественный*, обусловленный необходимостью

применения однозначных, не допускающих выбора (императивных) норм в целях формирования государственного бюджета.

В налоговом праве иногда допускается использование рекомендаций, согласований и права выбора вариантов поведения налогоплательщиком, который, например, имеет возможность формировать свою налоговую политику, но в конечном итоге должен действовать в соответствии с властным предписанием.

**Налоговое правоотношение** — вид финансового правоотношения, то есть общественное финансовое отношение, урегулированное нормами налогового права.

Согласно ст. 2 НК законодательство о налогах и сборах регулирует отношения по установлению, введению и взиманию налогов и сборов, а также отношения, возникающие в процессе осуществления налогового контроля, обжалования актов налоговых органов, действий (бездействия) их должностных лиц и привлечения к ответственности за совершение налогового правонарушения. Данный перечень является исчерпывающим<sup>1</sup>.

Налоговое правоотношение состоит из трех элементов: субъект, объект и содержание.

**Субъекты** налоговых правоотношений — государственные налоговые органы, налогоплательщики (юридические и физические лица) и налоговые представители (агенты). В соответствии со ст. 9 НК участниками отношений, регулируемых законодательством о налогах и сборах, являются: налогоплательщики и плательщики сборов; налоговые агенты; налоговые органы; сборщики налогов — органы исполнительной власти и должностные лица, осуществляющие прием и взимание налогов, а также контроль их уплаты; финансовые органы.

*Налоговыми органами* являются Федеральная налоговая служба и ее территориальные подразделения. Отдельными полномочиями налоговых органов также обладает Федеральная таможенная служба.

В качестве *налогоплательщиков* и *плательщиков сборов* выступают организации и физические лица, на которых возложена обязанность уплачивать соответственно налоги и (или) сборы (ст. 19 НК). Юридические лица уплачивают налоги независимо от организационно-правовых форм. Налогоплательщиками также являются филиалы и представительства организаций.

<sup>1</sup> Налоговые отношения не могут быть предметом регулирования: нормативно-правовых актов, которые не входят в понятие «законодательство о налогах и сборах», например актов Правительства РФ; нормативно-правовых актов иных отраслей права: гражданского, финансового, бюджетного, семейного и др.

Физические лица как налогоплательщики имеют разное правовое положение (статус), которое определяется законодательством с целью применения соответствующих ставок, льгот, порядка и срока уплаты, получения налогового кредита. Например, различный налоговый статус имеют: работники организаций; индивидуальные предприниматели; собственники движимого и недвижимого имущества; законные представители (усыновители, опекуны).

*Взаимозависимыми лицами* для целей налогообложения признаются физические лица и (или) организации, отношения между которыми могут оказывать непосредственное влияние на условия или экономические результаты их деятельности или деятельности представляемых ими лиц (ст. 20 НК). В этой же статье указаны условия, при которых лица признаются взаимозависимыми.

В налоговых правоотношениях участвуют и налоговые представители. Поэтому следует отличать налогоплательщика от налогового агента и сборщика налогов.

*Налоговые агенты* — лица, на которых возложены обязанности по исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет или внебюджетный фонд налогов (ст. 24 НК). Например, работодатели являются налоговыми агентами, занимающимися исчислением, удержанием и перечислением в бюджет налогов, взимаемых с доходов своих работников.

Налогоплательщик может участвовать в отношениях, регулируемых законодательством о налогах и сборах, через *законного представителя* (представительство по закону) и *уполномоченного представителя* (представительство по доверенности). Уполномоченным представителем признается физическое или юридическое лицо, уполномоченное налогоплательщиком представлять его интересы в отношениях с налоговыми органами, иными участниками отношений, регулируемых законодательством о налогах и сборах. При этом физическое лицо осуществляет свои полномочия на основании нотариально удостоверенной доверенности (ст. 182, 185–189 ГК РФ).

Согласно ст. 26 НК личное участие налогоплательщика в налоговых отношениях не лишает его права иметь представителя, равно как участие представителя не лишает налогоплательщика права на личное участие в указанных правоотношениях.

**Объектом** налогового правоотношения является обязательный безвозмездный взнос, налог, сбор, размер которого определяется установленными налоговым законодательством правилами.

**Содержание** налогового правоотношения, как и любого другого правоотношения, рассматривается с учетом прав и обязанностей его субъектов.

## 5.2. Система налогового законодательства и принципы налогообложения.

### Взаимосвязи налогового права

Источниками налогового права являются нормативные правовые акты, в которых содержатся соответствующие нормы. В качестве основных источников налогового права выступают: Конституция РФ, законы, указы, постановления, межведомственные и ведомственные нормативные документы и др. Другие нормы, регулирующие налоговые отношения, могут содержаться не только в специальных налоговых законах, но и в финансовых законах. Кроме национального законодательства, отношения в налоговой сфере регламентируются также международно-правовыми договорами.

Взаимосвязанная совокупность нормативных актов различного уровня, содержащих налоговые нормы, образует **систему налогового законодательства**. Центральное место в системе российского налогового законодательства занимает Налоговый кодекс. Остальное законодательство должно соответствовать ему.

**Налоговый кодекс РФ (часть 1)** от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ (ред. от 17.05.2007) систематизировал общие нормы налогового законодательства, регулирующие вопросы налогообложения в стране. Нормы НК устанавливают систему налогов, взимаемых в бюджет; определяют основания возникновения, изменения и прекращения обязанностей по уплате налогов (сборов) и порядок их исполнения; регулируют права и обязанности участников налоговых отношений; закрепляют формы и методы налогового контроля; устанавливают ответственность в налоговой сфере<sup>1</sup>.

**Налоговый кодекс РФ (часть 2)** от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ (ред. от 24.07.2007) регулирует порядок исчисления и уплаты конкретных налогов. Часть 2 принимается и вводится в действие поэтапно, по мере принятия глав, посвященных тому или иному налогу. Главы объединены в разделы, охватывающие налоги одного уровня: федеральные (гл. 21–26), региональные и местные (гл. 27 и далее). Самостоятельный раздел посвящен регулированию специальных налоговых режимов (гл. 26.1–26.4).

Общими положениями НК четко устанавливается круг нормативно-правовых актов, подпадающих под термин «законодательство о налогах и сборах». Согласно ст. 1 НК законодательство РФ о налогах и сборах включает 3 составляющие:

<sup>1</sup> Часть 1 НК, действующая с начала 1999 г., объединяет 7 разделов, которые включают в себя 20 глав, содержащих 142 статьи.

- 1) Налоговый кодекс и принятые в соответствии с ним федеральные законы о налогах и сборах;
- 2) законы и иные нормативно-правовые акты о налогах и сборах субъектов РФ, принятые в соответствии с НК;
- 3) нормативно-правовые акты органов местного самоуправления о местных налогах и сборах, принятые представительными органами местного самоуправления в соответствии с НК.

Основы законодательства о налогах и сборах приведены в ст. 1–18 НК. Охарактеризуем их, а также другие принципы налогообложения.

*Принцип установления налогов законами* закреплен в Конституции РФ. В ст. 3 НК указано, что каждое лицо обязано уплачивать *законно* установленные налоги и сборы. Федеральные налоги и сборы в соответствии с настоящей статьей устанавливаются, изменяются и отменяются только НК.

*Принцип равного налогового бремени (нейтральности)* предусматривает всеобщность уплаты налогов и равенство плательщиков перед налоговым законом. Налоги и сборы не могут различно применяться исходя из политических, идеологических, этнических, конфессиональных и иных различий между налогоплательщиками. При установлении налогов учитывается фактическая способность налогоплательщика к уплате налога исходя из принципа справедливости (ст. 3 НК).

*Принцип отрицания обратной силы налоговых законов* — общеправовой принцип. В ст. 5 НК установлены следующие нормы:

- акты законодательства, устанавливающие новые налоги и (или) сборы, повышающие налоговые ставки, размеры сборов, устанавливающие или отягчающие ответственность за нарушение законодательства о налогах и сборах, обратной силы не имеют;
- акты законодательства о налогах и сборах, устраняющие или смягчающие ответственность за нарушение законодательства о налогах и сборах либо устанавливающие дополнительные гарантии защиты прав налогоплательщиков, имеют обратную силу;
- акты законодательства о налогах и сборах, отменяющие налоги и (или) сборы, снижающие размеры ставок налогов (сборов), устраняющие обязанности налогоплательщиков или иным образом улучшающие их положение, могут иметь обратную силу, если прямо предусматривают это.

*Принцип приоритета налогового закона над неналоговыми законами* означает, что если в неналоговых законах есть нормы, так или иначе касающиеся налоговой сферы, то применять их можно только в том

случае, если они подтверждены и соответствуют нормам налогового законодательства. В случае коллизии норм применяются положения именно налогового законодательства.

*Принцип наличия всех элементов налога в налоговом законе* предполагает, что отсутствие хотя бы одного элемента позволяет налогоплательщику не уплачивать налог или уплачивать его удобным для себя образом.

*Принцип сочетания интересов государства и обязанных субъектов* присущ любой системе налогового законодательства и предполагает неравенство сторон (государство, субъекты Федерации, органы местного самоуправления, налогоплательщик) в правовом регулировании налоговых отношений и при применении налогового закона.

В заключение необходимо отметить основные достоинства кодификации налогового законодательства России:

- в НК должное внимание уделено налоговым процедурам и гарантиям их соблюдения, ибо без процедурных норм закон нежизнеспособен;
- однозначно установлено, что подзаконные акты (приказы, инструкции, методические указания) не могут изменять или дополнять законодательство о налогах и сборах;
- введена презумпция невиновности как одна из гарантий защиты прав налогоплательщика: все неустранимые сомнения, противоречия и неясности налогового законодательства толкуются в пользу налогоплательщика;
- налоговые правоотношения отделены от отношений другого рода — гражданских, бюджетных, административных, то есть налоговое право не регулирует формы и методы хозяйствования.

**Взаимосвязи налогового права.** Налоговое право имеет связи с другими отраслями, в первую очередь с *гражданским правом*, поскольку налоговые отношения тесно связаны с имуществом. Гражданское законодательство применимо только к тем отношениям, которые основаны на равенстве их участников. В основе же налоговых отношений, связанных с движением денежных средств и имущества, лежит властное подчинение одной стороны (налогоплательщика) другой стороне (государственным органам). Поэтому налоговые отношения исключаются из сферы регулирования гражданского права.

По общему правилу нормы гражданского права не применяются к налоговым отношениям. Однако возможны исключения. Федеральным законом может быть установлено, что какие-либо положения гражданского законодательства применимы и к налоговым отношениям.



Налоговое право взаимодействует с *таможенным правом*. Таможенные органы (федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный по контролю и надзору в области таможенного дела, и его территориальные органы) являются участниками отношений, регулируемых законодательством о налогах и сборах (ст. 9 НК).

Согласно ст. 34 НК таможенные органы пользуются правами и на них возложены обязанности налоговых органов по взиманию налогов и сборов при перемещении товаров через таможенную границу России. В части взимания таможенной пошлины и таможенных платежей действуют специальные нормы таможенного законодательства.

В рамках применения ответственности за нарушения налогового законодательства можно говорить о взаимодействии налогового права и *административного права*. Ответственность, предусмотренная законодательством о налогах и сборах, по своей природе сходна с административной.

### 5.3. Понятие налогового производства. Порядок исчисления и уплаты налога

В системе налоговых отношений существует отдельная подсистема — налоговое производство как совокупность способов, средств, технических приемов, методов и методик, с помощью которых налогоплательщик исполняет свою обязанность.

В юридическом смысле **налоговое производство**, объединяющее нормы, которые регламентируют порядок исчисления и уплаты налога, — это установленная законодательством совокупность приемов и методик, определяющих порядок исполнения юридических обязательств субъектов налоговых отношений.

Общие правила исполнения обязанности по уплате налогов и сборов определены в ст. 38–79 НК, а предметом регулирования ст. 80–81 НК является налоговая отчетность.

Налоговое производство рассматривается в первую очередь как налогово-правовое определение, предметом изучения которого являются *элементы налога*, или *элементы налогового обязательства*<sup>1</sup>. Каждый из

<sup>1</sup> Неполнота, нечеткость или двусмысленность закона о налоге могут привести к возможности уклонения от его уплаты на законных основаниях или к нарушениям со стороны налоговых органов, то есть к расширительному толкованию положений закона. Если законодатель не установил или не определил хотя бы один из элементов, то налогоплательщик имеет право не уплачивать налог или уплачивать его удобным для себя способом. Только при наличии полной совокупности элементов обязанность по уплате налога может считаться установленной.

элементов несет конкретную юридическую нагрузку и играет определенную роль в обеспечении возможности уплаты налога. Отсутствие хотя бы одного элемента может значительно затруднить или усложнить налоговое производство, сделать невозможной уплату налога.

Согласно российскому законодательству налог считается установленным лишь в том случае, когда определены следующие элементы налогообложения (ст. 17 НК): налогоплательщики; объект налогообложения; налоговая база; налоговый период; налоговая ставка; порядок исчисления налога; порядок и сроки уплаты налога.

К факультативным элементам налога отнесены: налоговые ставки в пределах, установленных НК; порядок и сроки уплаты налога; формы отчетности по данному налогу; льготы (ст. 12 НК).

В целом налоговое производство можно разделить на *две укрупненные стадии*: исчисление налога, уплата налога.

**Порядок исчисления налога.** Налогоплательщик самостоятельно исчисляет сумму налога, подлежащую уплате за налоговый период, исходя из налоговой базы, налоговой ставки и налоговых льгот (ст. 52 НК). При этом перед ним встает примерно следующий круг вопросов.

Необходимо разграничить понятия «объект» и «предмет» налогообложения. Четкое нормативное определение *объекта* конкретного налога позволяет избежать многозначности при толковании налоговых норм.

Исчисление налога осуществляется путем оценки его *предмета*. Для этого в законодательном порядке устанавливается *масштаб налога* — параметр измерения предмета. Масштаб налога отражается в экономических (стоимостных) и физических характеристиках. Он необходим для определения налогооблагаемой базы.

Общие вопросы исчисления *налоговой базы* и налоговой ставки регулируются ст. 52–53 НК. Определение базы налога необходимо для исчисления его суммы.

*Налоговая ставка* представляет собой величину налоговых начислений на единицу измерения налоговой базы. Виды налоговых ставок классифицируются с учетом разных факторов. Возможен смешанный метод, то есть применение нескольких видов ставок при обложении каких-либо объектов налогом одного вида. Существуют общие и льготные ставки налогов.

*Налоговые льготы* классифицируют: по объекту — изъятия, скидки; по ставкам — пониженные размеры; по срокам уплаты — более поздние сроки, налоговый кредит; по отдельным субъектам — сочетание перечисленных льгот, «налоговые каникулы». В рамках льготного налогообложения возможно освобождение от уплаты налогов отдельных категорий лиц; изъятие из базы определенных частей объекта налога;

установление необлагаемого минимума; вычет из базы определенных сумм, часто — расходов налогоплательщика; понижение налоговых ставок; вычет из налогового оклада; возврат ранее уплаченного налога; отсрочка и рассрочка уплаты налога.

За законодательными органами власти и представительными органами местного самоуправления закреплено исключительное право в части установления льгот (ст. 56 НК). Ни исполнительные, ни судебные ветви власти таким правом не обладают.

Для расчета суммы налога налогоплательщик обязан правильно определить *налоговой период*. Под ним понимается календарный год или иной период времени применительно к отдельным налогам, по окончании которого выявляется налоговая база и исчисляется сумма подлежащего уплате налога (ст. 55 НК).

Сумма налогового обязательства фиксируется в налоговой документации. В составе документации выделяется *налоговая декларация* — письменное заявление налогоплательщика о полученных доходах и произведенных расходах, источниках доходов, налоговых льготах и исчисленной сумме налога и (или) другие данные, связанные с исчислением и уплатой налогов. Общий порядок представления деклараций и правила внесения в них дополнений и изменений определены ст. 80–81 НК.

Обязанность по исчислению налога возлагается на налогоплательщика, или налоговые органы, или налоговых агентов. В зависимости от этого выделяют налоги окладные, исчисляемые налоговым органом, и налоги неокладные, исчисляемые прочими субъектами.

**Порядок уплаты налога.** Уплата налога производится разовой уплатой всей суммы налога либо в ином порядке, предусмотренном российским законодательством о налогах и сборах, в наличной или безналичной форме.

*Источник налога* — резерв, за счет которого налогоплательщик уплачивает его. С экономических позиций в данном качестве выступает *доход*, или *капитал*.

*Сроки уплаты* налогов зависят от того, относятся ли налоги к срочным или периодически-календарным. Согласно ст. 57 НК сроки уплаты налогов и сборов определяются календарной датой или исчислением периода времени (год, квартал, месяц, дни), а также указанием на событие, которое должно наступить или произойти. При уплате налога и сбора с нарушением срока налогоплательщик выплачивает пени.

Применяется определенная *очередность уплаты* налогов. В настоящее время установлены авансовые платежи в отношении уплаты налога на прибыль, НДС, единого социального налога.

*Источник выплаты* налога — лицо, фактически выплачивающее за счет средств налогоплательщика сумму налогового платежа другому лицу. Он выступает в роли налогового агента.

Существуют следующие *способы перечисления* налоговых платежей налогоплательщиком: самостоятельная уплата; уплата налоговыми агентами; уплата с помощью налоговых оговорок<sup>1</sup>.

Обязанность налогоплательщика уплатить налог прекращается в момент его уплаты. В соответствии со ст. 45 НК обязанность по уплате налога считается исполненной налогоплательщиком:

- с момента предъявления в банк поручения на перечисление в бюджетную систему РФ на соответствующий счет Федерального казначейства денежных средств со счета налогоплательщика при наличии на нем достаточного денежного остатка на день платежа;
- с момента отражения на лицевом счете организации операции по перечислению соответствующих денежных средств в бюджетную систему РФ;
- со дня внесения физическим лицом в банк, кассу местной администрации либо в организацию федеральной почтовой связи наличных денежных средств для их перечисления в бюджетную систему РФ на соответствующий счет Федерального казначейства;
- со дня вынесения налоговым органом решения о зачете сумм излишне уплаченных или излишне взысканных налогов, пеней, штрафов в счет исполнения обязанности по уплате соответствующего налога;
- со дня удержания сумм налога налоговым агентом.

Следовательно, *моментом уплаты* считается день внесения денег в кассу, на почту или в кредитное учреждение или день списания банком платежа со счета плательщика независимо от времени зачисления сумм на соответствующий счет.

Существуют три *способа выполнения обязательства*: уплата налога в бюджет или внебюджетный фонд, взаимозачеты с бюджетом и налоговый зачет.

*Неисполнение обязанности* по уплате налога является основанием для применения мер принудительного характера. В случае неуплаты или неполной уплаты налога в установленный срок обязанность исполняется принудительно путем обращения взыскания на денежные средства налогоплательщика или налогового агента на счетах в банках. При

<sup>1</sup> Нарушения, допущенные при последнем способе перечисления налогов, влекут применение штрафных санкций к субъектам налоговых отношений.

недостаточности или отсутствии денежных средств на счетах налоговый орган вправе обратиться с взысканием налога за счет имущества, в том числе наличных денежных средств налогоплательщика-организации или налогового агента-организации. При этом взыскание налога с физического лица производится в судебном порядке, а с организаций, как правило, — в бесспорном порядке (ст. 46–48 Кодекса).

При наличии у налогоплательщика или иного обязанного лица неисполненной обязанности по уплате налога к нему направляется *Требование об уплате налога и сбора*. Вопросы, касающиеся выставления этого требования (реквизиты, порядок, сроки направления), регулируются ст. 69–70 НК.

В соответствии с НК (ст. 73–77) *способы обеспечения исполнения налоговых обязательств* делятся на группы в зависимости от изменения срока уплаты налога — залог имущества и поручительство; вида обеспечения исполнения обязанности в установленный законом срок — пени; способа обеспечения исполнения решения налоговых органов о взыскании налога или сбора — приостановление операций по счетам в банке и арест имущества.

*Зачет и возврат* излишне уплаченных или излишне взысканных сумм по налоговым платежам возможны лишь после исполнения налогоплательщиком своего налогового обязательства. Возврат излишне поступивших сумм возможен в случаях переплаты или неиспользования авансовых платежей, ошибки налогоплательщика в расчетах, реализации налоговой льготы и неправомерного взыскания налога, сбора и пени со стороны налогового органа. Порядок возврата излишне уплаченной суммы определен ст. 78–79 НК.

# Глава 6

## Налоги Российской Федерации

---

### 6.1. Перечень налогов, взимаемых на территории РФ

Система налогов — это совокупность налоговых платежей, взимаемых на территории страны. Предусмотрена трехуровневая система: федеральные налоги и сборы; налоги субъектов РФ (далее — региональные); местные налоги.

**Федеральные налоги и сборы** устанавливаются НК и являются обязательными к уплате на всей территории России. Это означает, что состав федеральных налогов и сборов, объект налогообложения, порядок формирования налоговой базы, размер налоговых ставок, порядок исчисления и уплаты налогов определяются на федеральном уровне и только в соответствии с НК.

В настоящее время в Российской Федерации взимается 18 налоговых платежей.

Федеральными налогами и сборами являются:

- 1) налог на добавленную стоимость (гл. 21 НК);
- 2) акцизы (гл. 22 НК);
- 3) налог на доходы физических лиц (гл. 23 НК);
- 4) единый социальный налог (гл. 24 НК);
- 5) налог на прибыль организаций (гл. 25 НК);
- 6) сборы за пользование объектами животного мира и за пользование объектами водных биологических ресурсов (гл. 25.1 НК);
- 7) водный налог (гл. 25.2 НК);
- 8) государственная пошлина (гл. 25.3 НК);
- 9) налог на добычу полезных ископаемых (гл. 26 НК).

**Региональные налоги и сборы** устанавливаются в соответствии с НК, вводятся в действие законами субъектов РФ и обязательны к уплате на территории соответствующих субъектов. К региональным налогам относятся:

- 1) транспортный налог (гл. 28 НК);
- 2) налог на игорный бизнес (гл. 29 НК);
- 3) налог на имущество организаций (гл. 30 НК).

**Специальные налоговые режимы** введены с целью снижения налогового бремени определенных категорий налогоплательщиков и упрощения процедур налогообложения и администрирования. К ним относятся:

- 1) система налогообложения для сельскохозяйственных товаропроизводителей (единый сельскохозяйственный налог) (гл. 26.1 НК);
- 2) упрощенная система налогообложения (гл. 26.2 НК);
- 3) система налогообложения в виде единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности (гл. 26.3 НК);
- 4) система налогообложения при выполнении соглашений о разделе продукции (гл. 26.4 НК).

**Местные налоги и сборы** устанавливаются и вводятся в действие в соответствии с НК нормативными правовыми актами представительных органов местного самоуправления и обязательны к уплате на территории соответствующих муниципальных образований. Местными являются:

- 1) налог на имущество физических лиц;
- 2) земельный налог (гл. 31 НК).

## 6.2. Общие сведения о налогах

Входящие в систему налогов платежи можно условно разделить на три группы по субъектам платежа.

1. **Налоги с физических лиц.** Налогообложение только граждан непосредственно касается двух налогов.

*Налог на доходы физических лиц* (НДФЛ) взимается на всей территории страны. Он основан на резидентском принципе. Объектом налогообложения у налоговых резидентов являются доходы, полученные как в РФ, так и за ее пределами. Основная ставка — 13 %. Повышенные налоговые ставки применяются, например, в отношении доходов, получаемых в РФ нерезидентами (30 %), страховых выплат по договорам добровольного страхования в части превышения норматива (35 %). При налогообложении предусматриваются стандартные, социальные, имущественные и профессиональные налоговые вычеты. Плательщик может предоставлять

в налоговый орган декларацию о совокупном доходе за отчетный год для получения социальных и имущественных льгот<sup>1</sup>.

*Налог на имущество физических лиц* основывается на территориальном принципе. Налогообложению подлежит недвижимое имущество (дома, квартиры, дачи, гаражи). Налог — пропорциональный, шедулярный. Обязанность исчислить его возлагается на налоговые органы. Уплата производится 2 раза в год. От налога полностью освобождаются инвалиды, ветераны войны, лица, подвергшиеся воздействию радиации, военнослужащие и военные пенсионеры. Налог также не уплачивают пенсионеры, воины-интернационалисты и др.

2. **Налоги с организаций** ограничиваются в основном двумя позициями.

*Налог на прибыль организаций* — прямой, пропорциональный и регулирующийся. Основное предназначение — обеспечение эффективности инвестиционных процессов, а также юридически обоснованное наращивание капитала хозяйствующих субъектов. Фискальная функция данного налога вторична.

Объектом обложения налогом является валовая прибыль, под которой понимается разница между доходами и расходами организации. Ставка налога 24 %, отсутствуют льготы. Общепринятая форма оплаты налога на прибыль предусматривает квартальные авансовые платежи. Однако организации могут перейти на ежемесячную уплату налога исходя из суммы фактической прибыли, полученной за месяц.

Существуют особенности налогообложения совместной деятельности (простое товарищество), некоммерческих организаций и фондов, банков и страховых фирм, профессиональных участников рынка ценных бумаг, иностранных юридических лиц.

*Налог на имущество организаций* вводится в действие в соответствии с НК законами субъектов РФ, которые могут самостоятельно определять ряд элементов налогообложения (порядок и сроки уплаты налога, формы отчетности, налоговые льготы и ставки).

<sup>1</sup> Налог на наследование или дарение отменен с 1 января 2006 г. Близкие родственники могут наследовать любую собственность, не платя налог; для остальных наследников взимается НДФЛ по единой ставке 13 %. Изменен также порядок налогообложения имущества, полученного в порядке дарения. Так, могут не платить этот налог члены семьи и близкие родственники (супруги, родители и дети, бабушки, дедушки, внуки, полнородные и неполнородные братья и сестры). Все остальные граждане, получившие в подарок недвижимость, транспортные средства, акции, доли и паи, будут платить НДФЛ в размере 13 %.



Начисляется на движимое и недвижимое имущество, учитываемое на балансе в качестве объектов основных средств. Налоговая база устанавливается как среднегодовая стоимость имущества, признаваемого объектом обложения. Имеются льготы, например на имущество мобилизационного назначения. Максимальная ставка налога 2,2 %.

3. **Смежные налоги** — налоговые платежи, которые взимаются и с физических лиц, и с юридических лиц. Данная группа наиболее многочисленна по числу налогов (сборов).

*Налог на добавленную стоимость* — косвенный многоступенчатый налог. Он играет наиболее важную роль в составе и косвенных налогов, и доходных источников федерального бюджета. При расчете налогового платежа применяется так называемый инвойсный метод. Методика формирования сумм налога такова: НДС для уплаты в бюджет равен НДС от покупателей минус НДС, уплаченный поставщиком. Поэтому законодательством установлены достаточно жесткие требования возмещения из бюджета уплаченных поставщиком сумм налога.

Объект налогообложения при уплате НДС — выручка от реализации. Некоторые товары и услуги освобождены от налогообложения. Льготы по НДС распространяются на услуги общественного транспорта, жилищно-коммунального хозяйства, услуги по страхованию, благотворительные взносы, банковские операции и др. Ставки налога — стандартная 18 %, пониженная 10 % и нулевая.

*Акцизы* — вид косвенных налогов на ограниченный перечень товаров преимущественно массового потребления. В отличие от НДС акцизы уплачиваются один раз производителем подакцизного товара и фактически оплачиваются его потребителем. Ставки являются едиными по всей территории РФ. Действуют как процентные (адвалорные) ставки акцизов, так и твердые (специфические). Наблюдается устойчивая тенденция к росту сумм акцизных поступлений. Особое место занимают акцизы, взимаемые на таможне.

*Единый социальный налог* объединяет отчисления в Федеральный бюджет (для пенсионного обеспечения), Фонд социального страхования и фонды обязательного медицинского страхования. Объектами налогообложения для налогоплательщиков-работодателей признаются выплаты, начисляемые в пользу работников по всем основаниям; для лиц, занимающихся профессиональной деятельностью, — доходы от нее за вычетом расходов, непосредственно связанных с их извлечением.

Налог взимается по регрессивной шкале (от 26 до 2 %): чем выше средняя заработная плата работника, тем меньше отчислений в социальные фонды. Таким образом государство предполагает легализовать заработную плату из «черной кассы». Задача по контролю за правильностью и своевременностью перечисления единого социального налога возлагается на налоговые органы РФ.

*Сборы за пользование объектами животного мира и за пользование объектами водных биологических ресурсов.* Лимиты использования этих объектов (квоты) устанавливаются органами исполнительной власти субъектов РФ. Плательщиками сборов являются организации и физические лица, получающие в установленном порядке лицензию на пользование объектами животного мира. Ставки сбора устанавливаются в рублях за каждый объект животного мира и водных биологических ресурсов. (Например, ставка за одного лося составляет 6000 руб., а ставка вылова 1 т краба камчатского — 100 000 руб.)

*Водный налог* взимается при использовании гражданами и юридическими лицами водных объектов с применением сооружений, технических средств или устройств. Налогоплательщиками признаются организации и физические лица, осуществляющие специальное и (или) особое водопользование по законодательству РФ. Объекты налогообложения — забор воды из водных объектов; использование акватории водных объектов; использование водных объектов без забора воды для целей гидроэнергетики; использование водных объектов для целей лесосплава в плотках и кошелях. Налоговая база определяется налогоплательщиком отдельно в отношении каждого объекта. Налоговые ставки установлены в рублях за единицу налоговой базы в зависимости от вида водопользования и различаются по экономическим районам, бассейнам рек, озерам и морям.

*Налог на добычу полезных ископаемых* носит воспроизводственный характер. Налогоплательщики — организации и индивидуальные предприниматели, являющиеся пользователями недр. Объект налогообложения — полезные ископаемые, добытые из недр на территории РФ или за ее пределами на территориях, находящихся под юрисдикцией России, а также полезные ископаемые, извлеченные из отходов добывающего производства. К ним относятся: каменный уголь, торф, нефть, природный газ, руды черных, цветных и редких металлов, минеральные воды и др.

Налоговая база — стоимость добытых полезных ископаемых; определяется отдельно по каждому добытому полезному ископаемому. Ставки налога зависят от вида полезных ископаемых и составляют от 0 до 17,5 %.

*Государственная пошлина* — это сбор, взимаемый с организаций и физических лиц за совершение в их интересах юридически значимых действий и выдачу им документов (копий, дубликатов) уполномоченными органами и должностными лицами. Субъектами налогообложения являются лица в случае, если они обращаются за совершением юридически значимых действий; выступают ответчиками в судах, когда решение суда принято не в их пользу и истец освобожден от уплаты государственной пошлины. К объектам взимания пошлины отнесены: исковые и иные заявления и жалобы, подаваемые в суды; нотариальные действия; государственная регистрация; рассмотрение и выдача документов, связанных с приобретением гражданства РФ, въездом (выездом) в РФ; регистрация программ для ЭВМ; осуществление федерального пробирного надзора.

Установлена твердая сумма государственной пошлины. Ее размеры определены для каждого вида совершаемых юридически значимых действий и выдачи документов. Однако прежде чем платить государственную пошлину, целесообразно поинтересоваться установленными законодательством льготами.

*Специальные налоговые режимы.* Сущность указанных систем сводится к замене уплаты налогоплательщиками налога на прибыль организаций (для индивидуальных предпринимателей — налога на доходы физических лиц), НДС и налога на имущество организаций (для индивидуальных предпринимателей — налога на имущество физических лиц) уплатой единого налога, исчисляемого по результатам деятельности хозяйствующих субъектов за налоговый период. Лица, применяющие указанные налоговые режимы, также освобождаются от уплаты единого социального налога, но производят уплату страховых взносов в Пенсионный фонд РФ.

*Налог на игорный бизнес* не только носит фискальный характер, но и выполняет дестимулирующую функцию. Налогоплательщиками являются организации или индивидуальные предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность в сфере игорного бизнеса. Объекты налогообложения: игровые столы, предназначенные для проведения азартных игр, игровые автоматы, кассы тотализаторов, кассы букмекерских контор. Каждый из

этих объектов налогообложения (а также любое изменение их количества) подлежит регистрации в налоговом органе по месту установки объекта. Ставки налога устанавливаются субъектами РФ в следующих пределах: за один игровой стол — 25–125 тыс. руб.; за один игровой автомат — 1,5–7,5 тыс. руб.; за одну кассу тотализатора или одну кассу букмекерской конторы — 25–125 тыс. руб. *Транспортный налог* является источником формирования региональных бюджетов. Налогоплательщики — лица, на которые зарегистрированы транспортные средства, признаваемые объектом обложения. Объекты налогообложения — самоходные машины и механизмы, воздушные и водные транспортные средства. Порядок определения облагаемой базы зависит от вида транспортного средства. Налоговые ставки устанавливаются законодательством субъектов РФ в рамках ставок, определенных Налоговым кодексом.

*Земельный налог* — поимущественный налог рентного типа. Налогоплательщиками являются организации и физические лица в случае обладания ими земельными участками. Налоговая база определяется как кадастровая стоимость земельных участков, признаваемых объектом налогообложения. Для некоторых категорий плательщиков предусмотрены льготы. Ставки земельного налога устанавливаются нормативными правовыми актами представительных органов муниципальных образований. В зависимости от назначения (вида) земли ставки подразделяются на две группы, и они не могут превышать: в отношении земельных участков сельскохозяйственного назначения — 0,3%; в отношении прочих земельных участков — 1,5%. (Допускается установление дифференцированных налоговых ставок в зависимости от категорий земель.)

## Глава 7

# Налоговый контроль и ответственность за нарушение налогового законодательства

---

### 7.1 Понятие налогового контроля. Его формы

**Налоговый контроль** — это установленная нормативными актами совокупность приемов и способов по обеспечению соблюдения налогового законодательства и налогового производства. Он осуществляется как государственными органами, так и аудиторскими фирмами, бухгалтерскими и финансовыми службами предприятий.

Статьей 82 НК определены *формы проведения государственного налогового контроля*. Он проводится должностными лицами налоговых органов посредством налоговых проверок, получения объяснений налогоплательщиков, налоговых агентов и плательщиков сбора, проверки данных учета и отчетности, осмотра помещений и территорий, используемых для извлечения дохода (прибыли), а также в других формах, предусмотренных НК.

Одним из способов, обеспечивающих осуществление государственного налогового контроля, является *учет налогоплательщиков*. Порядок и условия его проведения определены ст. 83–86 НК.

Налогоплательщики подлежат постановке на учет в налоговых органах соответственно по месту нахождения организации, месту нахождения ее обособленных подразделений, месту жительства физического лица, а также по месту нахождения принадлежащего им недвижимого имущества и транспортных средств, подлежащих налогообложению. Постановка на учет организации или индивидуального предпринимателя осуществляется на основании сведений, содержащихся соответственно в едином государственном реестре юридических лиц и едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей.

Постановка на учет и снятие с учета организаций и физических лиц осуществляется на основании заявления. Налоговый орган обязан осуществить постановку налогоплательщика на учет в течение 5 дней со дня подачи им всех необходимых документов.

Каждому налогоплательщику присваивается единый по всем видам налогов и сборов, а также на всей территории РФ *идентификационный*

*номер налогоплательщика (ИНН)*. Налогоплательщик обязан указывать свой ИНН во всех документах и отчетах, представляемых в налоговый орган.

Согласно законодательству (ст. 87 НК) налоговый контроль проводится должностными лицами налоговых органов в форме *налоговой проверки*, которой могут быть охвачены только 3 календарных года деятельности налогоплательщика, плательщика сбора и налогового агента, непосредственно предшествовавшие году проверки. Вместе с тем лицо не может быть привлечено к ответственности за совершение налогового правонарушения, если со дня его совершения истекли 3 года (ст. 113 НК).

Порядок и сроки проведения *камеральной налоговой проверки* регулируются ст. 88 НК. Она не предусматривает прихода сотрудников налоговых инспекций на предприятия и осуществляется непосредственно в налоговом органе в день поступления налоговых сборов или в последующие периоды.

Круг документов, которые может потребовать налоговая служба у организации в рамках проверки ее отчетности, ограничен. Дополнительные сведения и документы должны быть представлены лишь в установленных НК случаях. В частности, это документы, подтверждающие право налогоплательщика на налоговые льготы, а также обосновывающие правомерность налоговых вычетов по НДС.

В случае выявления нарушений в ходе проведения камеральной налоговой проверки должностными лицами налогового органа составляется акт по установленной форме в течение 10 дней после ее окончания.

Порядок и сроки проведения *выездной налоговой проверки* регулируются ст. 89 НК. Она охватывает период, не превышающий 3 календарных лет, предшествующих году, в котором вынесено решение о ее проведении. В отношении одного налогоплательщика проверка может проводиться по одному или нескольким налогам. Нельзя проводить две и более проверок по одним и тем же налогам за один и тот же период<sup>1</sup>.

Продолжительность выездной налоговой проверки — не более 2 месяцев. По определенным основаниям этот срок может быть продлен до 4 месяцев, а в исключительных случаях — до 6 месяцев.

<sup>1</sup> Законодательством допускается повторная налоговая проверка, проводимая независимо от времени предыдущей по тем же налогам и за тот же период. Она может проводиться: вышестоящим налоговым органом — в порядке контроля деятельности ранее проверяющего органа; тем же налоговым органом на основании решения его руководителя — в случае представления налогоплательщиком уточненной налоговой декларации, в которой указана сумма налога в размере, меньшем ранее заявленного.

Результаты выездной налоговой проверки также оформляются актом не позднее 2 месяцев после составления справки и на основании ее данных. Форма и требования к составлению акта устанавливаются налоговыми службами.

## **7.2. Ответственность за нарушение налогового законодательства. Составы налоговых правонарушений**

Основанием для привлечения лица к ответственности является совершение им налогового правонарушения. Налоговая ответственность выражается в применении уполномоченными органами к налогоплательщикам и лицам, содействующим уплате налога, санкций за совершение налогового правонарушения.

**Налоговым правонарушением** признается виновно совершенное противоправное (в нарушение законодательства о налогах и сборах) деяние (действие или бездействие) налогоплательщика, налогового агента и иных лиц, за которое установлена ответственность (ст. 106 НК). Юридическую ответственность за совершение налоговых правонарушений несут организации и физические лица, достигшие 16-летнего возраста (ст. 107 НК).

**Субъектами** налоговой ответственности являются: налогоплательщики (организации и физические лица), налоговые агенты (юридические лица и граждане-предприниматели). Установлены виды нарушений законодательства о налогах и сборах и санкций за них в отношении банков.

Законодательством определены следующие **общие условия привлечения к ответственности** за совершение налогового правонарушения (ст. 108 НК):

- никто не может быть привлечен к ответственности иначе как по основаниям и в порядке, которые предусмотрены НК, а также повторно за совершение одного и того же налогового правонарушения;
- привлечение лица к ответственности за совершение налогового правонарушения не освобождает его от обязанности уплатить причитающиеся суммы налога и пени;
- лицо не виновно в совершении налогового правонарушения, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке;

- лицо не обязано доказывать свою невиновность в совершении налогового правонарушения. Эта обязанность возлагается на налоговые органы;
- неустраняемые сомнения в виновности лица в совершении им налогового правонарушения толкуются в его пользу.

Законодательство признает два обстоятельства, исключаящих вину юридического лица в отношении налогового правонарушения: совершение его вследствие *стихийного бедствия или непреодолимых обстоятельств*; исполнение налогоплательщиком (налоговым агентом) *письменных разъяснений* по вопросам применения законодательства о налогах и сборах, данных налоговым органом.

При применении налоговой ответственности законодательство учитывает признаки *повторности* и *умысла*; имеются обстоятельства, *смягчающие* и *отягчающие* ответственность за совершение налогового правонарушения (ст. 110–112 НК).

Срок давности привлечения к ответственности за совершение налогового правонарушения составляет *3 года*.

**Составы налоговых правонарушений.** В зависимости от направленности противоправных действий выделяют: нарушения в системе налогов; нарушения против исполнения доходной части бюджетов; нарушения в системе гарантий выполнения обязанностей налогоплательщика; нарушения против контрольных функций налоговых органов; нарушения порядка ведения учета, составления и предоставления отчетности; нарушения обязанностей по уплате налогов; нарушения прав и свобод налогоплательщика.

В зависимости от субъекта ответственности установлены три вида налоговой ответственности: налогоплательщиков — за нарушение порядка исчисления и уплаты налогов; налоговых агентов — за нарушение порядка удержания и перечисления в бюджет налога на доходы физических лиц; кредитных учреждений — за неисполнение платежных документов налогоплательщиков.

Налоговая ответственность наступает при совершении одного из конкретных правонарушений.

*Сокращение доходов* как налоговое правонарушение проявляется в неотражении в бухгалтерском учете выручки от реализации продукции (работ, услуг), а также невключении в прибыль доходов от внебюджетных операций.

*Занижение дохода (прибыли)* — это неправильный расчет налоговой базы при правильном отражении выручки в учете. Наиболее распространенными способами занижения являются: неправомерное отнесение расходов к обоснованным и документально подтвержденным затратам;



отнесение затрат по ремонту к обоснованным при наличии ремонтного фонда; неправильное списание убытков; счетные ошибки при расчете прибыли в сторону ее уменьшения.

*Соккрытие или неучет объекта налогообложения* касаются всех объектов, кроме доходов и прибыли. Основной признак сокрытия объекта — отсутствие в учете предприятия первичных документальных данных о нем.

*Неучет объекта* связан либо с неправильным расчетом, либо с неправильным отражением его в учете.

*Отсутствие учета объектов налогообложения* как один из составов налоговых правонарушений может применяться, например, в случае отсутствия сальдо прибыли за отчетный период на соответствующем бухгалтерском счете.

*Ведение учета с нарушением установленного порядка* обусловлено: отсутствием соответствующих учетных регистров, журналов, отчетных ведомостей; отнесением к экономически оправданным затрат, не имеющих отношения к производству и реализации продукции; ошибочным отнесением затрат на конкретный период и др.

*Непредоставление или несвоевременное предоставление в налоговый орган документов.* Ответственность за данное правонарушение наступает независимо от того, возникла по налогу недоплата или переплата.

*Задержка уплаты налога* обязывает налогоплательщика, плательщика сборов и налогового агента не только погасить задолженность перед бюджетом, но и выплатить соответствующую сумму за просрочку платежа.

*Неудержание налога у источника выплаты.* Сборщики налогов и сборов несут ответственность за нарушение порядка удержания и перечисления в бюджет налога на доходы физических лиц. Ответственность наступает лишь при выплате дохода физическому лицу и фактическом получении им этой суммы.

### **7.3. Виды ответственности за нарушение законодательства о налогах и сборах**

Ответственность за нарушения налогового законодательства регулируется:

- 1) Налоговым кодексом — при наличии признаков налоговых правонарушений;
- 2) законодательством РФ об административных правонарушениях — при наличии признаков данных правонарушений;
- 3) уголовным законодательством РФ — при наличии признаков преступления.

**Ответственность в соответствии с Налоговым кодексом.** *Организации* несут следующую ответственность: штрафы — за совершение налоговых правонарушений<sup>1</sup>; пени — за несвоевременное перечисление налогов и сборов.

Ниже приведены виды правонарушений и штрафные санкции, установленные ст. 116–135 НК.

### 1. Нарушения организационного характера.

- 1.1. Нарушение налогоплательщиком срока подачи заявления о постановке на учет в налоговом органе — 5000 руб. (ст. 116, п. 1).
- 1.2. Нарушение установленного НК срока подачи заявления о постановке на учет в налоговом органе на срок более 90 календарных дней — 10 000 руб. (ст. 116, п. 2).
- 1.3. Ведение деятельности организацией или предпринимателем без постановки на учет в налоговом органе — 10 % доходов, полученных в течение указанного времени в результате такой деятельности, но не менее 20 000 руб. (ст. 117, п. 1).
- 1.4. Ведение деятельности организацией или предпринимателем без постановки на учет в налоговом органе более 90 календарных дней — 20 % доходов, полученных в период деятельности без постановки на учет более 90 календарных дней, но не менее 40 000 руб. (ст. 117, п. 2).
- 1.5. Нарушение установленного 10-дневного срока представления сведений об открытии и закрытии счета в банке — 5000 руб. (ст. 118, п. 1).
- 1.6. Непредставление налогоплательщиком в установленный срок налоговой декларации в налоговый орган в течение не более 180 дней от установленного срока — 5 % суммы налога, подлежащей уплате на основе этой декларации, за каждый полный или неполный месяц со дня, установленного для ее представления, но не более 30 % указанной суммы и не менее 100 руб. (ст. 119, п. 1).
- 1.7. Непредставление налогоплательщиком налоговой декларации в налоговый орган в течение более 180 дней по истечении установленного срока представления такой декларации — 30 % суммы налога, подлежащей уплате на основе этой декларации, и 10 % суммы налога, подлежащей уплате на основе этой декларации, за каждый полный или неполный месяц начиная со 181-го дня (ст. 119, п. 2).

<sup>1</sup> Штраф может быть уплачен добровольно, в противном случае — взыскан с налогоплательщика в принудительном порядке.

## 2. Нарушение срока и неправильная уплата налога.

- 2.1. Грубое нарушение организацией правил учета доходов, и (или) расходов, и (или) объектов налогообложения: отсутствие первичных документов, счетов-фактур, учетных регистров, несвоевременное и неправильное отражение операций — 5000 руб., если эти деяния совершены в одном налоговом периоде; 15 000 руб. — в течение более 1 налогового периода (ст. 120, п. 1, 2).
- 2.2. Грубое нарушение организацией правил учета доходов, расходов, объектов налогообложения, если оно повлекло занижение налогооблагаемой базы — 10 % суммы неуплаченного налога, но не менее 15 000 руб. (ст. 120, п. 3).
- 2.3. Неуплата или неполная уплата налога (сбора) в результате занижения налогооблагаемой базы, иного неправильного исчисления налога, других неправомерных действий — 20 % неуплаченных сумм налога; 40 % — за те же действия, совершенные умышленно (ст. 122, п. 1, 3).
- 2.4. Невыполнение налоговым агентом своей обязанности: неправомерное перечисление (неполное перечисление) сумм налога, подлежащего удержанию и перечислению, — 20 % суммы, подлежащей перечислению (ст. 123).

## 3. Прочие налоговые нарушения.

- 3.1. Несоблюдение порядка распоряжения имуществом, на которое наложен арест, — 10 000 руб. (ст. 125).
- 3.2. Непредставление в установленный срок налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) в налоговые органы документов и иных сведений, предусмотренных законодательными актами о налогах и сборах, — 50 руб. за каждый непредставленный документ (ст. 126, п. 1).
- 3.3. Непредставление налоговому органу сведений о налогоплательщике, выразившееся в отказе организации предоставить имеющиеся у нее документы, а равно иное уклонение от их предоставления — с организации 5000 руб. (ст. 126, п. 2).
- 3.4. Ответственность свидетеля, вызываемого по делу о налоговом правонарушении, — 1000 руб. при неявке либо уклонении от явки; 3000 руб. при неправомерном отказе от дачи показаний, даче ложных показаний (ст. 128).
- 3.5. Ответственность эксперта, переводчика или специалиста — 500 руб. в случае отказа от участия в проведении проверки;

1000 руб. — дача экспертом заведомо ложного заключения или осуществление переводчиком заведомо ложного перевода (ст. 129, п. 1, 2).

- 3.6. Неправомерное несообщение (несвоевременное сообщение) лицом сведений налоговому органу — 1000 руб.; 5000 руб. — за те же деяния, совершенные повторно в течение календарного года (ст. 129.1, п. 1, 2).
- 3.7. Нарушение установленного НК порядка регистрации в налоговых органах игровых столов, игровых автоматов, касс тотализатора, касс букмекерской конторы либо порядка регистрации изменений количества названных объектов — трехкратный размер ставки налога на игорный бизнес, установленной для соответствующего объекта налогообложения; шестикратный размер ставки налога — за те же деяния, совершенные более 1 раза (ст. 129.2).

Налоговый кодекс предусматривает и ответственность кредитных учреждений за различные правонарушения в налоговой сфере. Виды такой ответственности и размеры санкций в отношении *банков* приведены в гл. 9 настоящего раздела.

В соответствии со ст. 108 НК привлечение организации к ответственности за совершение налогового правонарушения не освобождает ее должностных лиц при наличии соответствующих оснований от других видов ответственности.

*Административная ответственность* — одна из форм юридической ответственности граждан и должностных лиц за совершенное ими административное правонарушение. Этот вид ответственности предусматривает уплату штрафа.

**Кодексом об административных правонарушениях (КоАП)** установлены основания для применения административной ответственности. *Должностные лица организаций* могут привлекаться к ответственности за нарушение сроков представления информации (об открытии или закрытии счета в банке, подачи налоговой декларации в налоговый орган), грубое нарушение правил ведения учета и представления отчетности и др. Очевидно, санкции за аналогичные нарушения есть и в Налоговом кодексе. Но в соответствии с налоговым законодательством ответственность несет организация, а в соответствии с КоАП — ее должностные лица: руководитель, главный бухгалтер или лица, которые выполняют их обязанности.

Следует иметь в виду, что по нарушениям, указанным в Налоговом кодексе, налоговые органы вправе принять решение о штрафе. Однако

они не могут налагать административные санкции на руководителей организаций за допущенные налоговые нарушения, указанные в КоАП; они могут лишь составлять протоколы о выявленных ими нарушениях. Административные штрафы вправе налагать на виновных лиц районный или мировой судья.

Административные штрафы в различных размерах налагаются и на *граждан*, виновных в нарушении законодательства о предпринимательской деятельности; отсутствии учета доходов или ведении его с нарушением установленного порядка; непредставлении или несвоевременном представлении деклараций о доходах либо во включении в декларации искаженных данных. (Более подробно об административной ответственности в налоговой сфере см. раздел V настоящего пособия.)

**Уголовная ответственность.** За нарушение налогового законодательства и таможенных правил установлена уголовная ответственность, если деяние содержит признаки состава преступления. В Уголовном кодексе особого внимания заслуживают пять составов преступлений (ст. 194, 198–200 УК): уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица; уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица; уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации; неисполнение обязанностей налогового агента; сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов.

В соответствии с указанными статьями уголовного законодательства уклонение от уплаты таможенных платежей, налогов и сборов является преступлением, если оно совершено в *крупном* или *особо крупном* размере. Например, уклонение от уплаты таможенных платежей признается совершенным в крупном размере, если сумма неуплаченных платежей превышает 500 тыс. руб., а в особо крупном размере — 1,5 млн руб. (ст. 194 УК) (более подробно см. раздел V настоящего пособия).

Таким образом, ответственность в налоговой сфере — комплексный институт, объединяющий нормы различных отраслей права, направленные на защиту налоговых правоотношений.

## 7.4. Защита прав налогоплательщиков

Отношениям, складывающимся в процессе обжалования налогоплательщиками, налоговыми агентами и их законными представителями актов, действий или бездействия налоговых органов и их должностных лиц, посвящены гл. 19 и 20 НК.

Возможны два способа защиты прав: административный, судебный. В первом случае для разрешения возникших разногласий налогоплательщик может обращаться в *налоговые органы*; во втором — в *судебные органы* в соответствии с правилами о подведомственности.

**Административное обжалование** ненормативных актов налоговых органов, действий или бездействия их должностных лиц предусматривает подачу жалобы соответственно в вышестоящий налоговый орган или вышестоящему должностному лицу этого органа. Порядок административной защиты регулируется ст. 138–141 НК.

Этот способ защиты прав предусматривает подачу налогоплательщиком жалобы в письменной форме в течение 3 месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своих прав. До принятия решения по жалобе ее можно отозвать на основании письменного заявления налогоплательщика (ст. 139 НК).

Жалоба рассматривается *вышестоящим налоговым органом (должностным лицом)*. При этом он вправе: оставить жалобу без удовлетворения; отменить акт налогового органа; отменить решение и прекратить производство по делу о налоговом правонарушении; изменить решение или вынести новое.

Решение по жалобе принимается в течение 1 месяца со дня ее получения. Указанный срок может быть продлен руководителем (заместителем руководителя) налогового органа для получения документов, необходимых для рассмотрения жалобы, у нижестоящих налоговых органов, но не более чем на 15 дней. О принятом решении в течение 3 дней со дня его принятия сообщается в письменной форме лицу, подавшему жалобу (ст. 140 Кодекса).

*Преимущества* административного способа — относительная простота процедуры обращения, быстрое рассмотрение жалобы, отсутствие пошлины, возможность уяснить точку зрения налогового органа по существу дела.

*Основной недостаток* административной защиты заключается в том, что вышестоящий налоговый орган зачастую предпочитает защищать свои ведомственные интересы, глубоко не вникая в существо разногласий.

Установленный законом административный порядок рассмотрения не лишает лиц права обжаловать акты ненормативного характера, действия и бездействия налоговых органов и их должностных лиц в судебном порядке<sup>1</sup>. Подача жалобы в вышестоящий налоговый орган не ис-

<sup>1</sup> Нормативные правовые акты налоговых органов могут быть обжалованы в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

ключает права на одновременную или последующую подачу аналогичной жалобы в суд (п. 1 ст. 138 Кодекса), а также не приостанавливает исполнения обжалуемого акта или действия (ст. 141 Кодекса).

**Судебная защита** предусматривает подачу жалобы (искового заявления) на акты налоговых органов, действия или бездействие их должностных лиц и судебное разрешение разногласий в порядке, установленном гражданским и арбитражным процессуальным законодательством, иными федеральными законами.

Право налогоплательщиков на судебное разбирательство возникших разногласий закреплено в ст. 137–138 НК.

Споры юридических лиц и граждан-предпринимателей подведомственны *арбитражным судам*, а споры физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, — *судам общей юрисдикции*.

Налогоплательщик может обратиться в суд и предъявить следующие виды исков: о признании недействительным ненормативного акта налогового органа; о признании недействительным нормативного акта налогового органа; о признании незаконными действий (бездействия) должностных лиц налогового органа; о признании поручения не подлежащим исполнению; о возврате из бюджета уплаченных или излишне взысканных сумм налогов, пеней и штрафов; о возмещении убытков, причиненных действиями (бездействием) налоговых органов.

Укажем два вида исков, часто встречающихся в практической деятельности хозяйствующих субъектов.

- 1. Иск о признании недействительным решения налогового органа** (или другого ненормативного акта налогового органа). *Предмет обжалования* по данному иску — решение налогового органа о взыскании недоимки, пеней и штрафов, принятое по результатам налоговой проверки.
- 2. Иск о возмещении убытков, причиненных действиями (бездействием) налоговых органов.**

Понятие убытков и порядок их возмещения регулируются гражданским законодательством. Как следует из ст. 15 Гражданского кодекса, убытки могут быть двух видов: прямые и в форме упущенной выгоды. Требование о возмещении убытков должно подтверждаться надлежащими доказательствами.

*Преимущества* судебного разрешения конфликтов проявляются в четком урегулировании всех стадий судопроизводства процессуальным законодательством и относительной объективности рассмотрения спора. Кроме того, имеется возможность по некоторым видам исков запретить налоговому органу списывать недоимку и пени до решения

вопроса по существу, а также получить исполнительный лист для принудительного исполнения решения суда.

К *недостаткам* судебной защиты можно отнести достаточно высокие затраты на услуги адвоката и судебные издержки.

Особый способ судебной защиты прав налогоплательщика — обращение в Конституционный Суд РФ. Оно возможно лишь после предварительного обращения в суд общей юрисдикции или арбитражный суд.



## Глава 8

# Правовые основы страхования

---

### 8.1. Понятие страхования. Законодательство в сфере страховой деятельности

Страхование создает условия для проведения предупредительных мероприятий для предотвращения нежелательных последствий воздействия стихийных сил природы и других чрезвычайных событий. Страхование призвано возместить потери от указанных обстоятельств за счет образования фондов, необходимых для покрытия понесенного ущерба. При этом в процессе создания и использования специальных страховых фондов денежных и иных средств складываются определенные общественные отношения.

Таким образом, **страхование** является одним из институтов финансовой системы государства и может быть охарактеризовано как экономическая и правовая категория.

*Как экономическая категория* страхование охватывает экономические отношения по поводу образования централизованных и децентрализованных денежных и материальных фондов, предназначенных для покрытия непредвиденных нужд общества и его членов. Создание страховых фондов положительно сказывается и на укреплении финансов государства, так как возмещение ущерба осуществляется не за счет бюджетных средств.

Страхование рассматривается и как *правовая категория*, поскольку общественные отношения, возникающие при создании и использовании страхового фонда, опосредствуются нормами права. Страхование как самостоятельный институт финансовой системы государства является предметом правового регулирования финансового права.

Страхование основывается на правовой базе, которая охватывает значительное количество различных нормативных актов. Все они в совокупности образуют **страховое законодательство**. Входящие в него нормы права регулируют сложные общественные отношения, что обусловило необходимость их правового регулирования нормами таких отраслей, как финансовое, гражданское, административное право, право социального обеспечения и др.

Так, нормы финансового права регулируют источники формирования страхового фонда, порядок использования его средств, обязательное государственное страхование и иные отношения в области страховой деятельности. Нормы гражданского права определяют форму и существенные условия договора страхования, основания освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения и страховой суммы и т. д. Нормы административного права (вместе с нормами финансового права) устанавливают компетенцию органов государственной власти в области страхования.

Поэтому источниками страхового права являются нормативные правовые акты ряда отраслей российского законодательства. Кратко охарактеризуем основные из них.

В соответствии со ст. 72 Конституции РФ меры по борьбе с катастрофами, стихийными бедствиями, эпидемиями, ликвидации их последствий находятся в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов. Со стороны государства выполнение надзорных и контрольных функций по отношению к страховщикам возложено на Департамент страхового надзора, входящий в структуру Министерства финансов РФ.

В ряде нормативных актов, регулирующих страховое дело, раскрываются базовые понятия и категории страхования: страхователь, страховщик, страховой риск, страховой случай, страховая сумма, страховая выплата, страховая премия, договор страхования и др.

К основополагающим нормативным актам относится Гражданский кодекс РФ (гл. 48 «Страхование»), а также следующие законы:

- Закон РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 (ред. от 08.11.2007);
- Закон РФ «О медицинском страховании граждан в Российской Федерации» от 28 июня 1991 г. № 1499-1 (ред. от 29.12.2006);
- Федеральный закон «Об основах обязательного социального страхования» от 16 июля 1999 г. № 165-ФЗ (ред. от 05.03.2004);
- Федеральный закон «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации» от 15 декабря 2001 г. № 167-ФЗ (ред. от 19.07.2007);
- Федеральный закон «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний» от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ (ред. от 29.12.2006) и др.

Нормы, посвященные страховым отношениям, содержатся в законах: «О залоге», «Об ипотеке (залоге недвижимости)», «О финансовой аренде (лизинге)», «Об охране окружающей среды»; страхование банков-

ских вкладов регулируется федеральным законом «О банках и банковской деятельности». Действует также ряд законов, в которых закреплён правовой статус военнослужащих, сотрудников правоохранительных органов, налоговых инспекторов и т. п.

Источниками правового регулирования страхования являются Указы Президента РФ. Наиболее важные из них: «Об обязательном личном страховании пассажиров» от 7 июля 1992 г. № 750 (ред. от 22.07.1998); «Об основных направлениях государственной политики в сфере обязательного страхования» от 6 апреля 1994 г. № 667.

Помимо названных актов органов государственной власти, на территории страны действуют международные договоры и соглашения о страховании, заключённые Российской Федерацией. А в связи с предстоящим вступлением России во Всемирную торговую организацию нашему государству в ближайшей перспективе необходимо решать задачи развития взаимоотношений российского и международного страховых рынков.

Если в международных договорах установлены иные правила, чем в страховом законодательстве России, то действуют правила международных соглашений.

## 8.2. Страховые правоотношения

Основные термины и определения в области страхования содержатся в упомянутом выше законе «Об организации страхового дела в Российской Федерации».

Согласно этому закону страхование — отношения по защите имущественных интересов физических и юридических лиц при наступлении определенных событий (страховых случаев) за счет денежных фондов, формируемых из уплачиваемых ими страховых взносов (страховых премий)<sup>1</sup>.

Страховое правоотношение возникает между страховщиком и страхователем в целях защиты имущественных интересов физических и юридических лиц при наступлении определенных событий (страховых случаев) за счет денежных доходов, формируемых из уплаченных страховых взносов.

---

<sup>1</sup> Действие Закона № 4015-1 не распространяется на отношения по обязательному страхованию вкладов физических лиц в банках и страхованию экспортных кредитов от коммерческих и политических рисков, осуществляемому государственной корпорацией, которой право на осуществление такой деятельности предоставлено федеральным законом.

**Субъектами** страхового правоотношения являются:

- *страховщики* — юридические лица любой организационно-правовой формы, получившие в установленном порядке лицензию на осуществление страховой деятельности на территории РФ. Предметом непосредственной деятельности страховщиков не могут быть производственная, торгово-посредническая и банковская деятельность;
- *страхователи* — юридические лица и дееспособные физические лица, заключившие со страховщиками договоры страхования либо являющиеся страхователями в силу закона. Страхователи вправе заключать со страховщиками договоры о страховании третьих лиц в пользу последних;
- *выгодоприобретатели* — физические или юридические лица, назначенные страхователем при заключении договоров страхования для получения ими страховых выплат.

**Объектами** страхования могут быть не противоречащие законодательству РФ имущественные интересы:

- связанные с жизнью, здоровьем, трудоспособностью и пенсионным обеспечением страхователя или застрахованного лица (личное страхование);
- связанные с владением, пользованием, распоряжением имуществом (имущественное страхование);
- связанные с возмещением страхователем причиненного им вреда личности или имуществу физического лица, а также вреда, причиненного юридическому лицу (страхование ответственности);
- связанные со страхованием предпринимательского риска (см. ГК РФ).

В соответствии со ст. 928 ГК РФ не допускается страхование противоправных интересов, убытков от участия в играх, лотереях и пари, а также расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников.

Законодательством предусмотрено две формы страхования: добровольное и обязательное (в силу закона).

*Добровольное* страхование осуществляется на основе договора имущественного или личного страхования, заключаемого страхователем со страховой организацией (страховщиком). Правила добровольного страхования, определяющие общие условия и порядок его проведения, устанавливаются страховщиком самостоятельно в соответствии с положениями действующего законодательства. Конкретные условия определяются при заключении договора страхования.

*Обязательным* является страхование, осуществляемое в силу закона. Статья 935 ГК РФ гласит: «Законом на указанных в нем лиц может быть возложена обязанность страховать: жизнь, здоровье или имущество других определенных в законе лиц на случай причинения вреда их жизни, здоровью или имуществу; риск своей гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц или нарушения договоров с другими лицами... На юридических лиц, имеющих в хозяйственном ведении или оперативном управлении имущество, являющееся государственной или муниципальной собственностью, может быть возложена обязанность страховать это имущество...»

Обязательное страхование осуществляется путем заключения договора страхования лицом, на которое возложена такая обязанность, со страховщиком. Объекты, подлежащие обязательному страхованию, риски, от которых они должны быть застрахованы, и минимальные размеры страховых сумм определяются законом.

Обязательное страхование осуществляется за счет страхователя, за исключением обязательного страхования пассажиров, которое в предусмотренных законом случаях может осуществляться за их счет. Обязательное государственное страхование может осуществляться как за счет федерального бюджета, так и за счет бюджетов субъектов РФ.

Нижеследующими тремя положениями ст. 937 ГК РФ определены последствия нарушения правил об обязательном страховании.

1. Лицо, в пользу которого по закону должно быть осуществлено обязательное страхование, вправе, если ему известно, что страхование не осуществлено, потребовать в судебном порядке его осуществления лицом, на которое возложена обязанность страхования.
2. Если лицо, на которое возложена обязанность страхования, не осуществило его или заключило договор страхования на условиях, ухудшающих положение выгодоприобретателя по сравнению с условиями, определенными законом, оно при наступлении страхового случая несет ответственность перед выгодоприобретателем на тех же условиях, на каких должно было быть выплачено страховое возмещение при надлежащем страховании.
3. Суммы, неосновательно сбереженные лицом, на которое возложена обязанность страхования, благодаря тому что оно не выполнило эту обязанность либо выполнило ее ненадлежащим образом, взыскиваются по иску органов государственного страхового надзора в доход Российской Федерации с начислением на эти суммы процентов в соответствии со ст. 395 настоящего Кодекса.

### 8.3. Договор страхования и его условия

По объекту страхование подразделяется на три вида: имущественное (страхование товарно-материальных ценностей), личное (жизнь, здоровье, трудоспособность), страхование ответственности и предпринимательского риска<sup>1</sup>.

Экономическое назначение имущественного страхования состоит в возмещении ущерба, возникшего вследствие *страхового случая* — совершившегося события, предусмотренного договором страхования или законом, с наступлением которого возникает обязанность страховщика произвести выплату страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю или иным третьим лицам.

По договору имущественного страхования могут быть, в частности, застрахованы следующие имущественные интересы (ст. 929 ГК):

- риск утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества;
- риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а в случаях, предусмотренных законом, также ответственности по договорам — риск гражданской ответственности;
- риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов — предпринимательский риск.

По договору страхования риска ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, может быть застрахован риск ответственности самого страхователя или иного лица, на которое она может быть возложена. Лицо, риск ответственности которого за причинение вреда застрахован, должно быть названо в договоре страхования. В противном случае застрахованным считается риск ответственности самого страхователя (ст. 931 ГК).

По договору страхования предпринимательского риска может быть застрахован риск только самого страхователя и только в его пользу. Договор страхования предпринимательского риска лица, не являющегося страхователем, ничтожен. Договор страхования предприниматель-

---

<sup>1</sup> Страховым риском является предполагаемое событие, на случай наступления которого проводится страхование. Событие, рассматриваемое в качестве страхового риска, должно обладать признаками вероятности и случайности.

ского риска в пользу лица, не являющегося страхователем, считается заключенным в пользу страхователя (ст. 932 ГК).

По **договору личного страхования** страховщик обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию), уплачиваемую страхователем, выплатить единовременно или выплачивать периодически страховую сумму в случае причинения вреда жизни или здоровью самого страхователя или другого названного в договоре гражданина (застрахованного лица), достижения им определенного возраста или наступления в его жизни иного предусмотренного договором события (страхового случая). Право на получение страховой суммы принадлежит лицу, в пользу которого заключен договор (ст. 934 ГК).

Согласно ст. 940 ГК РФ договор страхования должен быть заключен в письменной форме. В противном случае он считается недействительным, за исключением договора обязательного государственного страхования.

Договор страхования может быть заключен путем составления одного документа либо вручения страховщиком страхователю на основании его письменного или устного заявления *страхового полиса* (свидетельства, сертификата, квитанции), подписанного страховщиком. Страховщик при заключении договора страхования вправе применять разработанные им или объединением страховщиков стандартные формы договора (страхового полиса) по отдельным видам страхования.

Систематическое страхование разных партий однородного имущества (товаров, грузов и т. п.) на сходных условиях в течение определенного срока может по соглашению страхователя со страховщиком осуществляться на основании одного договора страхования — *генерального полиса* (ст. 941 ГК).

Страхователь обязан в отношении каждой партии имущества, подпадающей под действие генерального полиса, сообщать страховщику обусловленные таким полисом сведения в предусмотренный им срок. Страхователь не освобождается от этой обязанности, даже если к моменту получения таких сведений возможность убытков, подлежащих возмещению страховщиком, уже миновала.

Статья 942 Гражданского кодекса РФ закрепляет существенные условия договора страхования. Так, при заключении договоров имущественного и личного страхования между страхователем и страховщиком должно быть достигнуто соглашение:

- об определенном имуществе либо ином имущественном интересе, являющемся объектом страхования (о застрахованном лице — для договора личного страхования);

- характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страхового случая);
- размере страховой суммы;
- сроке действия договора.

В соответствии со ст. 943 ГК РФ условия договора страхования могут быть определены в стандартных правилах страхования соответствующего вида. Правила страхования должны быть приняты, одобрены или утверждены страховщиком либо объединением страховщиков.

Условия, содержащиеся в правилах страхования и не включенные в текст договора, обязательны для страхователя (выгодоприобретателя), если в договоре прямо указывается на их применение и сами они изложены в одном документе с договором или приложены к нему. В последнем случае вручение страхователю при заключении договора правил страхования должно быть удостоверено записью в договоре.

При заключении договора страхования страхователь и страховщик могут договориться об изменении или исключении отдельных положений правил страхования и об их дополнении.

#### 8.4. Страхование, сострахование, перестрахование

Под **страхованием** понимается деятельность страховых организаций и обществ взаимного страхования (страховщиков), которая связана с формированием специальных страховых резервов (денежных фондов) за счет уплачиваемых страхователями взносов (премий) для компенсационных выплат по договорам страхования.

Тот или иной объект может быть застрахован по одному договору страхования совместно несколькими страховщиками. Подобный случай называют **сострахованием**. При этом в договоре страхования должны содержаться условия, определяющие права и обязанности каждого страховщика. В противном случае все они солидарно отвечают перед страхователем (выгодоприобретателем) за выплату страхового возмещения по договору имущественного страхования или страховой суммы по договору личного страхования.

Проявлением государственного регулирования страховой деятельности является ее **лицензирование**, осуществляемое на основе и в соответствии с законом «Об организации страхового дела в Российской Федерации». Страховщиками признаются юридические лица, созданные для осуществления страховой деятельности и получившие в установленном порядке *лицензию на ее осуществление*.

По сути, лицензия удостоверяет право ее владельца на осуществление рассматриваемой деятельности на территории страны при соблю-



дении условий и требований, оговоренных при выдаче лицензии. В ней указываются конкретные виды страхования, которые страховщик вправе осуществлять.

Лицензии выдаются на осуществление добровольного и обязательного:

- *личного страхования*: жизни, от несчастных случаев, медицинского;
- *имущественного страхования*: различных транспортных средств, грузов и других видов имущества;
- *страхования ответственности*: владельцев автотранспортных средств, заемщиков за непогашение кредитов, рисков и иных видов ответственности;
- *перестрахования*, если предметом деятельности страховщика является исключительно перестрахование.

**Перестрахование** — это страхование одним страховщиком (перестрахователем) на определенных договором условиях риска исполнения всех или части своих обязательств перед страхователем у другого страховщика (перестраховщика). Перестрахование возможно только между страховщиками (перестрахователем и перестраховщиком). Допускается последовательное заключение двух или нескольких договоров перестрахования.

Для этого перестрахователь заключает с перестраховщиком договор перестрахования, к которому применяются общие правила страхования, если этим договором не предусмотрено иное. Страховщик по основному договору, заключивший договор перестрахования, считается в этом последнем договоре страхователем. Он несет ответственность за выплату страхового возмещения или страховой суммы страхователю.

Исходя из существа перестрахования (ст. 929, 967 ГК) страховщик, заключающий договор перестрахования (перестрахователь), должен иметь имущественный интерес — риск выплаты страхового возмещения или страховой суммы.

Однако анализ, проведенный финансовыми органами, показал, что отдельные страховщики заключают договоры перестрахования с организациями — нерезидентами РФ, которые страховщиками не являются, о чем свидетельствуют сообщения зарубежных органов страхового надзора. Также имеют место случаи, когда договоры перестрахования заключаются со страховыми организациями, у которых лицензия отозвана.

В соответствии с разъяснением Министерства финансов РФ<sup>1</sup> операции по договорам перестрахования, заключенным с указанными выше

<sup>1</sup> Письмо Минфина РФ «О договорах перестрахования» от 15 апреля 2002 г. № 24-00/КП-52.

нарушениями, не должны учитываться в бухгалтерском учете и отражаться в бухгалтерской отчетности страховщика как перестраховочные операции. Кроме того, договоры перестрахования, заключенные с зарубежными организациями, которые не являются страховщиками (или при отсутствии имущественного интереса у перестрахователя), не относятся к договорам перестрахования.

На страховые организации и общества взаимного страхования распространяется требование обязательного аудита, которое установлено федеральным законом «Об аудиторской деятельности». Лицензии на осуществление страхового аудита выдаются Министерством финансов РФ.

Помимо лицензирования страховой деятельности, Министерство финансов РФ осуществляет:

- постоянный надзор за деятельностью страховщиков после регистрации и выдачи лицензии на проведение страховой деятельности;
- утверждение Правил размещения страховщиками страховых резервов;
- обращение в арбитражный суд с исками о ликвидации страховщиков, нарушающих страховое законодательство;
- постоянное взаимодействие с профессиональными объединениями страховщиков и с органами страхового надзора зарубежных стран.

В заключение следует отметить, что функционирование всех видов страхования, сострахования и перестрахования с точки зрения публичного права ведет к реальному обеспечению страховой функции государства, обеспечивает аккумуляцию в страховых фондах денежных средств, необходимых для покрытия непредвиденных нужд общества.

# Глава 9

## Правовое регулирование банковской деятельности

---

### 9.1. Понятие банковского кредита

Банковский кредит представляет собой одну из форм движения ссудного капитала, когда временно свободные денежные средства государства, юридических и физических лиц, аккумулированные кредитными организациями, предоставляются хозяйствующим субъектам и гражданам. **Банковское кредитование** дает возможность воспользоваться за счет других субъектов недостатком собственных денежных средств, направляемых на различные производственные или иные цели.

Достаточно сложные и разноплановые общественные отношения, возникающие при банковском кредитовании, требуют соответствующего метода правового регулирования. В данной области применяются присущий гражданскому праву метод юридического равенства сторон и метод властного подчинения, который используется в административном и финансовом праве. Банковское кредитование в правовом аспекте объединяет нормы финансового, гражданского и предпринимательского права.

Финансовое, кредитное регулирование и федеральные банки согласно ст. 71 Конституции РФ находятся в ведении Российской Федерации.

Правовое регулирование банковской деятельности осуществляется:

- Федеральным законом «О банках и банковской деятельности» от 2 декабря 1990 г. № 395-1 (ред. от 02.11.2007);
- Федеральным законом «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ (ред. от 26.04.2007);
- другими федеральными законами, а также нормативными актами Банка России.

Основными **принципами** банковского кредитования являются: возвратность, срочность, платность, обеспеченность, определенность. Первые три принципа понятны и дополнительных пояснений не требуют.

Законодательство предусматривает предоставление банковского кредита под различные формы *обеспечения* их возвратности: залог недвижимого и движимого имущества, в том числе государственными и иными ценными бумагами, банковскими гарантиями, поручительством и иными способами, предусмотренными федеральными законами или договором. (Иногда кредит может быть получен без соответствующего обеспечения (*бланковый кредит*). Обычно его получают доверенные клиенты, проводящие все свои банковские операции через данный банк.)

Принцип *определенности* заключается в том, что банковский кредит выдается на строго определенные цели. Использование ссуды не по целевому назначению не допускается и влечет за собой применение соответствующих санкций.

Банковский кредит подразделяется на два вида: краткосрочный и долгосрочный. *Краткосрочный кредит* выдается на срок менее 12 месяцев. Объектами кредитования являются оборотные средства (материальные запасы, готовая продукция и др.). *Долгосрочный кредит* выдается на 1 год и более. Объектами кредитования являются инвестиции в новое строительство, техническое перевооружение и реконструкцию действующих предприятий и т. д.

## 9.2. Банковская система России. Правовой статус Центрального банка РФ

Становление этой системы связано с принятием 2 декабря 1990 г. двух законов: «О банках и банковской деятельности в РСФСР» и «О Центральном банке РСФСР (Банке России)». В последующие годы банковская система получила дальнейшее развитие, и в настоящее время в ее состав входят: Банк России, кредитные организации, а также филиалы и представительства иностранных банков.

**Кредитные организации** — это юридические лица, которые для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Банка России имеют право осуществлять банковские операции, предусмотренные законом «О банках и банковской деятельности».

Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как *хозяйственное общество*. В соответствии со ст. 66 ГК хозяйственными обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. В случаях, предусмотренных ГК, общество может быть создано одним лицом, которое становится его единствен-

ным участником. Хозяйственные общества могут создаваться в форме акционерного общества, общества с ограниченной или дополнительной ответственностью.

Кредитные организации подразделяются на две группы — банки и небанковские кредитные организации; все они не могут заниматься производственной, торговой и страховой деятельностью.

*Банки* — кредитные организации, которые обладают исключительным правом на привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц; размещение этих средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

*Небанковские кредитные организации* — кредитные организации, которые имеют право осуществлять отдельные банковские операции, предусмотренные в законодательстве (например, расчетные). Перечень операций устанавливает Банк России.

На территории страны могут быть образованы филиалы и представительства *иностранных банков*. Квота участия иностранного капитала в банковской системе страны устанавливается федеральным законом по предложению Правительства РФ, согласованному с Банком России.

Таким образом, **банковская система** Российской Федерации включает в себя Центральный банк РФ (Банк России), кредитные организации, а также филиалы и представительства иностранных банков.

*Правовой статус Центрального банка Российской Федерации* и его взаимоотношения с другими кредитными организациями определяются двумя обстоятельствами. Во-первых, банк наделен широкими властными полномочиями по управлению денежно-кредитной системой страны. Во-вторых, Банк России является юридическим лицом, вступающим в гражданско-правовые отношения с банками и другими кредитными организациями. Поэтому правовой статус Банка России носит разноплановый характер.

В соответствии с Конституцией РФ (ст. 75) и законом «О Центральном банке (Банке России)» основными **целями** деятельности главного банка РФ являются:

- защита и обеспечение устойчивости рубля, в том числе его покупательной способности и курса по отношению к иностранным валютам;
- развитие и укрепление банковской системы страны;
- обеспечение должного и бесперебойного функционирования платежной системы.

Получение прибыли не является целью деятельности Банка России.

Исходя из поставленных законом целей на Банк России возложены следующие **функции**:

- разработка и проведение единой государственной денежно-кредитной политики;
- монопольное осуществление эмиссии наличных денег и организация их обращения, утверждение графического обозначения рубля в виде знака;
- установление правил осуществления расчетов в РФ, а также правил проведения банковских операций, бухгалтерского учета и отчетности для банковской системы;
- осуществление государственной регистрации кредитных организаций; выдача и отзыв их лицензий;
- банковское регулирование и надзор за деятельностью банков и других кредитных организаций;
- регистрация эмиссии ценных бумаг кредитными организациями;
- осуществление валютного регулирования (включая операции по покупке и продаже иностранной валюты) и валютного контроля;
- организация системы рефинансирования кредитных организаций. Банк России является для них кредитором последней инстанции;
- эффективное управление золотовалютными резервами Банка России;
- определение порядка осуществления расчетов с международными организациями, иностранными государствами, а также юридическими и физическими лицами;
- установление и публикация официальных курсов иностранных валют по отношению к рублю;
- определение порядка и условий осуществления валютными биржами деятельности по организации проведения операций по покупке и продаже иностранной валюты;
- участие в разработке и составлении прогноза платежного баланса Российской Федерации;
- анализ и прогнозирование состояния экономики России в целом и по регионам, прежде всего денежно-кредитных, валютно-финансовых и ценовых отношений;
- другие функции в соответствии с федеральными законами.

Правовую природу главного банка страны можно рассматривать в различных аспектах. Банк России — это и орган управления, и орган государства, и хозяйствующий субъект. А его правовой статус складывается из двух составляющих: государственно-властной (публично-правовой) и гражданско- (частно-) правовой.

С точки зрения публичного назначения и обладания государственно-властными полномочиями Банк России является *органом государства по управлению денежно-кредитными ресурсами*. Здесь правоотношения между главным банком страны и коммерческими банками при реализации соответствующих функций (лицензирования, установления нормативов, нормотворчества, надзора и контроля) строятся на принципах власти и подчинения.

В соответствии со ст. 35 закона «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» основными инструментами и методами его денежно-кредитной политики являются:

- процентные ставки по операциям Банка России;
- нормативы обязательных резервов, депонируемых в Банке России (резервные требования);
- операции на открытом рынке;
- рефинансирование кредитных организаций;
- валютные интервенции;
- установление ориентиров роста денежной массы;
- прямые количественные ограничения;
- эмиссия облигаций от своего имени.

Одновременно Банк России является и *банковским учреждением*, обладающим рядом признаков хозяйствующего субъекта. Для этого банк наделен следующими **правами**:

- предоставлять российским и иностранным кредитным организациям, Правительству РФ кредиты на срок не более 1 года под обеспечение ценными бумагами и другими активами;
- совершать многие непосредственно банковские операции (покупать и продавать ценные бумаги и иностранную валюту, проводить расчетные, кассовые и депозитные операции, выдавать гарантии и поручительства и др.);
- открывать счета в российских и иностранных кредитных организациях на территориях России и иностранных государств;
- осуществлять другие банковские операции и сделки от своего имени в соответствии с обычаями делового оборота, принятыми в международной банковской практике.

Банк России вправе осуществлять операции на комиссионной основе, а обеспечением для его кредитов являются: золото, драгоценные металлы, иностранная валюта, векселя, номинированные в российской или иностранной валюте, государственные ценные бумаги. Действующее законодательство предусматривает покрытие расходов Банка за счет собственных доходов, а также перечисление в федеральный бюджет 50 % фактически полученной балансовой прибыли. Иными словами, Банк России объективно не может исключить деятельность, направленную на получение прибыли.

Банку России разрешено осуществлять банковские операции по обслуживанию органов государственной власти и органов местного самоуправления, их организаций, государственных внебюджетных фондов, воинских частей, военнослужащих, служащих Банка России. Он также вправе обслуживать клиентов, не являющихся кредитными организациями, в регионах, где отсутствуют кредитные организации (ст. 48 Закона).

В то же время Банк России не имеет права: осуществлять банковские операции с юридическими лицами, не имеющими соответствующей лицензии, и физическими лицами; приобретать акции (доли) кредитных и иных организаций; осуществлять операции с недвижимостью; заниматься торговой и производственной деятельностью; пролонгировать предоставленные кредиты. При этом в некоторых случаях допускаются исключения, предусмотренные законодательством РФ (ст. 49 Закона).

Таким образом, Банк России — специфическое явление. Его нельзя однозначно отнести к определенному виду юридического лица, указанному в Гражданском кодексе РФ, поскольку осуществление банком функций по управлению кредитной системой страны совмещается с коммерческой деятельностью. Кроме того, невозможно однозначно определить место банка в действующей системе органов государства, поскольку он по своему предназначению сочетает черты органа исполнительной власти с отдельными элементами хозяйствующего субъекта.

В систему Центрального банка РФ входят: центральный аппарат, территориальные управления, расчетно-кассовые и вычислительные центры, Российское объединение инкассации и другие предприятия, учреждения и организации. Руководство и управление осуществляет коллегиальный орган — Совет директоров, в который входят Председатель Центрального банка и 12 членов.

Банк России подотчетен Государственной Думе Федерального Собрания РФ. Все члены Совета директоров назначаются Государственной Думой.



### 9.3. Регулирование Банком России деятельности кредитных организаций

В соответствии с законодательством Банк России является **органом банковского регулирования и банковского надзора** за соблюдением кредитными организациями банковского законодательства, нормативных актов Банка России, а также установленных ими обязательных нормативов. При этом главными целями регулирования и надзора являются:

- поддержание стабильности банковской системы РФ;
- защита интересов вкладчиков;
- защита интересов кредиторов.

Регулирующие и надзорные функции Банка России осуществляются через действующий на постоянной основе орган — Комитет банковского надзора, объединяющий структурные подразделения Банка России. В первую очередь эти функции реализуются через механизм государственной регистрации кредитных организаций, за которую взимается государственная пошлина.

Процесс государственной регистрации регулируется федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ (ред. от 19.07.2007) с учетом особенностей государственной регистрации кредитных организаций. Этот *специальный порядок* установлен федеральным законом «О приведении законодательных актов в соответствие с Федеральным законом “О государственной регистрации юридических лиц”» от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ (ред. от 24.07.2007).

Решение о государственной регистрации кредитной организации принимается Банком России. Внесение в единый государственный реестр юридических лиц сведений о создании, реорганизации и ликвидации кредитных организаций осуществляется уполномоченным регистрирующим органом на основании решения Банка России о государственной регистрации<sup>1</sup>.

Банк России в целях осуществления контрольных и надзорных функций в установленном порядке ведет Книгу государственной регистрации кредитных организаций.

---

<sup>1</sup> Уполномоченным федеральным органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, является Федеральная налоговая служба. Установлен регламент взаимодействия ФНС и Банка России по вопросам государственной регистрации кредитных организаций.

Кредитная организация обязана информировать Банк России об изменении сведений, ранее включенных в государственный реестр юридических лиц, в течение 3 дней с момента их внесения. Банк России не позднее 1 рабочего дня со дня поступления соответствующей информации сообщает об этом в уполномоченный регистрирующий орган, который вносит в единый государственный реестр запись об изменении сведений о кредитной организации.

Кредитная организация имеет право осуществлять свои операции с момента **государственной регистрации и получения лицензии**, выданной Банком России.

Другим важным условием в области денежно-кредитного регулирования является применение Банком России **обязательных экономических нормативов**, устанавливаемых ст. 62 Закона «О центральном банке Российской Федерации (Банке России)». В целях управленческого воздействия на кредитные организации Банк России может устанавливать обязательные нормативы:

- предельный размер имущественных (неденежных) вкладов в уставный капитал кредитной организации;
- максимальный размер риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков;
- максимальный размер крупных кредитных рисков;
- нормативы ликвидности кредитной организации;
- нормативы достаточности собственных средств (капитала);
- размеры валютного, процентного и иных финансовых рисков;
- минимальный размер резервов, создаваемых под риски;
- нормативы использования собственных средств (капитала) кредитной организации для приобретения акций (долей) других юридических лиц;
- максимальный размер кредитов, банковских гарантий и поручительств, предоставленных кредитной организацией (банковской группой) своим участникам (акционерам).

Банк России по вопросам, отнесенным к его компетенции, издает нормативные акты, обязательные для органов власти, юридических и физических лиц. При этом нормотворческая деятельность подробно регламентируется актом, введенным в действие приказом ЦБ РФ «О Положении Банка России “О порядке подготовки и вступления в силу нормативных актов Банка России”» от 15 сентября 1997 г. № 519 (ред. от 24.06.1998, с изм. от 18.04.2002).

Нормативные акты банка вступают в силу по истечении 10 дней после дня их официальной публикации в официальном издании — «Вест-

нике Банка России». Они должны быть зарегистрированы в Министерстве юстиции РФ. Некоторые из них не подлежат государственной регистрации — в частности, нормативные акты, устанавливающие: курсы иностранных валют по отношению к рублю; изменение процентных ставок; размер резервных требований; размеры обязательных нормативов для кредитных организаций.

Нормативные акты издаются в трех формах:

- *указание Банка России*, содержание которого — установление отдельного правила;
- *положение Банка России*, которое устанавливает системно связанные между собой правила по вопросам, отнесенным к компетенции Банка;
- *инструкция Банка России*, которая определяет порядок применения положений федеральных законов, иных нормативных актов по вопросам компетенции банка.

Банк России обязан осуществлять непосредственно надзор и контроль деятельности кредитных организаций. Для этого он наделен следующими полномочиями: истребование информации, направление предписаний, проведение проверок, применение мер воздействия.

Порядок проведения проверок кредитных организаций и их филиалов определяет Совет директоров. Банк России не вправе проводить более 1 проверки кредитной организации (ее филиала) по одним и тем же вопросам за один и тот же отчетный период. При этом проверкой могут быть охвачены только 5 календарных лет деятельности кредитной организации, предшествующие году проверки. По некоторым основаниям разрешается повторная проверка (например, если она проводится в связи с реорганизацией или ликвидацией коммерческого банка).

В случаях нарушения кредитной организацией федеральных законов, издаваемых в соответствии с ними нормативных актов и предписаний Банка России, непредставления информации, представления неполной или недостоверной информации Банк России имеет право применять соответствующие меры воздействия.

## **9.4. Ответственность за нарушение банковского и налогового законодательства. Банкротство кредитных организаций**

Согласно ст. 74 закона РФ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» в случае нарушения кредитной организацией федеральных законов, нормативных актов и предписаний, непредставления

информации, представления недостоверной информации он имеет право:

- требовать устранения выявленных нарушений;
- взыскать штраф в размере до 0,1 % от размера минимального уставного капитала;
- ограничить проведение отдельных операций на срок до 6 месяцев.

В случае невыполнения в установленный Банком России срок предписаний об устранении нарушений, а также в случае, если эти нарушения или совершаемые кредитной организацией операции создали реальную угрозу интересам кредиторов (вкладчиков), банк вправе:

- взыскать штраф до 1 % от размера оплаченного уставного капитала, но не более 1 % от минимального размера уставного капитала;
- потребовать реализации мероприятий по финансовому оздоровлению, замены руководителей или реорганизации кредитной организации;
- изменить для кредитной организации обязательные нормативы на срок до 6 месяцев;
- ввести запрет на осуществление отдельных банковских операций, предусмотренных выданной лицензией, на срок до 1 года, а также на открытие филиалов на срок до 1 года;
- назначить временную администрацию по управлению кредитной организацией на срок до 6 месяцев.

**Отзыв лицензии.** В соответствии со ст. 20 федерального закона «О банках и банковской деятельности» возможен *отзыв лицензии* на осуществление банковских операций. Порядок инициирования отзыва установлен указанием ЦБ РФ «О порядке отзыва у кредитной организаций лицензии на осуществление банковских операций при установлении существенной недостоверности отчетных данных» от 25 июля 2003 г. № 1311-У.

Отзыв лицензии предусмотрен именно в случаях установления фактов *существенной недостоверности отчетных данных* деятельности кредитной организации. А это значит, что выявленные факты недостоверности отчетности позволяют утверждать, что кредитная организация:

- не выполняет обязательные нормативы и требования ЦБ РФ по формированию резервов;
- допускает уменьшение величины собственных средств (капитала) по итогам отчетного месяца ниже размера уставного капитала, определенного учредительными документами;

- не исполняет своевременно и в полном объеме свои денежные обязательства перед кредиторами (вкладчиками) или обязанности по уплате обязательных платежей.

В соответствии с законом «О банках и банковской деятельности» отзыв лицензии на осуществление банковских операций предусмотрен в случаях:

- установления недостоверности сведений, на основании которых выдана лицензия;
- задержки осуществления банковских операций более чем на 1 год со дня выдачи лицензии;
- задержки более чем на 15 дней представления ежемесячной отчетности, установления фактов существенной недостоверности отчетных данных;
- установления факта осуществления банковских операций, не предусмотренных лицензией;
- неисполнения требований федеральных законов, а также нормативных актов Банка России;
- неоднократного в течение года виновного неисполнения содержащихся в исполнительных документах судов, арбитражных судов требований о взыскании денежных средств со счетов (вкладов) клиентов при их наличии на счете (во вкладе).

Банк России также *обязан отозвать у кредитной организации лицензию* на осуществление банковских операций:

- если достаточность капитала кредитной организации становится ниже 2 %;
- если размер собственных средств кредитной организации ниже минимального значения уставного капитала, установленного Банком России на дату ее регистрации;
- при неисполнении кредитной организацией в установленный срок требования Банка России о приведении в соответствие величины уставного капитала и размера собственных средств;
- при неспособности кредитной организации удовлетворить требования кредиторов по обязательствам в течение 1 месяца с наступления даты их исполнения, если требования в совокупности составляют не менее 1000-кратного размера МРОТ.

*Ответственность в налоговой сфере.* Ниже описаны 7 правонарушений, за совершение которых в соответствии с Налоговым кодексом на банки налагаются штрафные санкции.

1. Открытие банком счета организации, предпринимателю, нотариусу, занимающемуся частной практикой, или адвокату, учредившему адвокатский кабинет, без предъявления ими свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, а равно открытие счета при наличии у банка решения налогового органа о приостановлении операций по счетам этого лица — штраф в размере 10 000 руб. (ст. 132, п. 1 НК).
2. Несообщение банком налоговому органу сведений об открытии или закрытии счета организации, предпринимателю, нотариусу, занимающемуся частной практикой, или адвокату, учредившему адвокатский кабинет, — штраф в размере 20 000 руб. (ст. 132, п. 2).
3. Нарушение банком срока исполнения поручения налогоплательщика (плательщика сбора) или налогового агента о перечислении налога (сбора) — штраф в размере 1/150 ставки рефинансирования ЦБ РФ, но не более 0,2 % за каждый календарный день просрочки (ст. 133, п. 1).
4. Неисполнение банком решения о приостановлении операций по счетам налогоплательщика (плательщика сбора, налогового агента) — штраф в размере 20 % от суммы, перечисленной в соответствии с поручением, но не более суммы задолженности (ст. 134).
5. Неправомерное неисполнение банком в установленный срок поручения налогового органа о перечислении налога и сбора, а также пеней и штрафа — штраф в размере 1/150 ставки рефинансирования ЦБ РФ, но не более 0,2 % за каждый календарный день просрочки (ст. 135, п. 1).
6. Создание банком ситуации отсутствия денежных средств на счете налогоплательщика, плательщика сбора или налогового агента — штраф в размере 30 % от не поступившей в результате таких действий суммы (ст. 135, п. 2).
7. Непредоставление банком справок (выписок) по операциям и счетам в налоговый орган (п. 2 ст. 86 Кодекса) — штраф в размере 10 000 руб. (ст. 135.1, п. 1, 2).

*Административная ответственность.* В соответствии с Кодексом об административных правонарушениях установлена административная ответственность банков. С них взимаются административные штрафы в следующих размерах:

- от 1 до 2 тыс. руб. — за открытие счета при отсутствии свидетельства о постановке на налоговый учет (ст. 15.7 КоАП);
- от 2 до 3 тыс. руб. — за открытие счета при наличии решения налогового органа о приостановлении операций по счетам (ст. 15.7 КоАП);

- от 4 до 5 тыс. руб. — за нарушение срока исполнения поручения налогоплательщика или налогового агента о перечислении налога или сбора (ст. 15.8 КоАП);
- от 2 до 3 тыс. руб. — за неисполнение банком решения о приостановлении операций по счетам налогоплательщика (налогового агента) (ст. 15.9 КоАП);
- от 4 до 5 тыс. руб. — за неправомерное неисполнение банком в установленный срок решения налогового органа о взыскании налога и сбора, а также пеней (ст. 15.8 КоАП).

**Уголовная ответственность.** Она предусмотрена Уголовным кодексом за незаконную банковскую деятельность (ст. 172 УК). Так, осуществление банковских операций без регистрации или лицензии, если это причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода **в крупном размере**, наказывается штрафом в размере от 100 до 300 тыс. руб.; возможно и максимальное наказание — лишение свободы на срок до 7 лет.

**Банкротство кредитных организаций.** В соответствии со ст. 61 и 65 ГК РФ ликвидация юридического лица, являющегося коммерческой организацией, может быть осуществлена вследствие признания его несостоятельным (банкротом). Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ (ред. от 19.07.2007) устанавливает основания для признания должника банкротом, регулирует все отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов.

К отношениям, связанным с банкротством кредитных организаций, указанный закон применяется с особенностями, установленными федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» от 25 февраля 1999 г. № 40-ФЗ (ред. от 29.12.2006).

Под *банкротством кредитной организации* понимается признанная арбитражным судом ее неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Законодательством предусмотрены различные меры по предупреждению банкротства кредитных организаций: финансовое оздоровление; назначение временной администрации; реорганизация. Эти меры осуществляются при возникновении оснований, установленных законом «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» (ст. 4).

При рассмотрении арбитражным судом дела о банкротстве кредитной организации применяется лишь процедура конкурсного производства. Наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление и мировое

соглашение, предусмотренные федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)», здесь не применяются.

Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании кредитной организации банкротом обладают: кредитная организация, конкурсные кредиторы, уполномоченные органы. На основании заявления этих субъектов дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом только после отзыва у кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций.

*Конкурсное производство* открывается на основании решения арбитражного суда о признании кредитной организации несостоятельной (банкротом). Оно вводится сроком на год и может продлеваться не более чем на 6 месяцев.

Решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства влечет ряд последствий: срок исполнения всех денежных обязательств должника считается наступившим; прекращается начисление штрафов, пени, процентов и иных финансовых санкций; сведения о финансовом состоянии должника перестают считаться конфиденциальными; снимаются все ранее наложенные аресты на имущество должника; все требования к нему могут быть предъявлены только в рамках конкурсного производства.

Завершение конкурсного производства является основанием для внесения соответствующих записей в государственный реестр юридических лиц. С учетом вынесенного определения арбитражного суда о завершении конкурсного производства Банк России направляет в уполномоченный регистрирующий орган сведения и документы о кредитной организации, необходимые для прекращения ее деятельности.

*Ликвидация кредитной организации* считается завершённой, а кредитная организация — прекратившей свою деятельность после внесения записи об этом в единый государственный реестр юридических лиц.



# Глава 10

## Правовое регулирование лизинговой деятельности

---

### 10.1. Понятие финансовой аренды (лизинга). Виды лизинга

По своему экономическому содержанию лизинг является формой кредитования без передачи права собственности на товар арендатору. Лизинг можно рассматривать как альтернативу традиционному банковскому кредитованию.

**Лизинг** (от англ. *to lease* — арендовать) — вид инвестиционной деятельности по приобретению имущества и передаче его на основании договора лизинга физическим или юридическим лицам за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях, обусловленных договором.

В договоре, определяющем взаимоотношения сторон финансовой аренды, обязательно указываются сроки, условия внесения арендной платы и обязательства арендатора. Условием договора лизинга является установление базисного периода, в течение которого стороны не имеют права прерывать его действие. По окончании срока действия договора возможны: покупка оборудования арендатором по остаточной стоимости; пролонгация срока путем заключения нового соглашения; возврат материальных ценностей арендодателю (лизинговой компании).

Субъектами лизинговых отношений являются: *лизингодатель*, *лизингополучатель*, *продавец* — физические или юридические лица, а именно:

- лизингодатель — лицо, которое за счет привлеченных и (или) собственных денежных средств приобретает в ходе реализации договора лизинга в собственность имущество и предоставляет его лизингополучателю. Предмет лизинга передается во временное владение и пользование с переходом или без перехода к лизингополучателю права собственности на него;
- лизингополучатель — лицо, которое в соответствии с договором лизинга обязано принять предмет лизинга за определенную плату,

на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и пользование;

- продавец — лицо, которое в соответствии с договором купли-продажи продает лизингодателю в обусловленный срок имущество, являющееся предметом лизинга.

В период действия договора право собственности на лизинговое имущество принадлежит лизингодателю, а право пользования — лизингополучателю.

В качестве *предмета лизинга* могут выступать любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, кроме земельных участков и других природных объектов (ст. 666 ГК РФ). В частности, предметами лизинга являются предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства.

В теоретическом аспекте лизинг можно классифицировать по различным основаниям.

По резидентскому признаку лизинг бывает: *внутренний* — когда все участники лизинговых отношений являются российскими резидентами; *внешний (международный)* — в случае, если субъекты лизинговых отношений не являются российскими резидентами.

По срокам действия договора лизинга различают: *краткосрочный* — лизинг, осуществляемый в течение 1,5 лет; *среднесрочный* — срок действия от 1,5 до 3 лет; *долгосрочный* — от 3 лет и более.

По характеру отношений между субъектами лизинговых отношений выделяют финансовый лизинг, возвратный лизинг и оперативный лизинг.

*Финансовый лизинг* — по окончании действия договора лизинга лизингополучатель может выкупить предмет лизинга по остаточной стоимости или продлить действие договора (заключить новый договор). Как правило, договор финансового лизинга составляется на длительный срок — от 5 до 10 лет, в течение которого амортизируется вся или почти вся стоимость имущества. Все риски и обязательства, связанные с имуществом, несет лизингополучатель. (Согласно ст. 669 ГК РФ такая ответственность наступает в момент передачи ему арендованного имущества, если иные условия не оговорены в договоре.)

*Возвратный лизинг* — разновидность финансового лизинга, при котором продавец и лизингополучатель являются одним лицом. Сущность возвратного лизинга состоит в следующем. Владелец имущества продает его лизинговой компании, а затем берет его в пользование, заключая при этом договор лизинга. Таким образом, в отношениях уча-

ствуют только два субъекта — это владелец имущества (первоначально выступает в роли продавца предмета лизинга, а затем становится лизингополучателем) и лизинговая компания (лизингодатель).

*Оперативный лизинг* означает передачу в аренду многозаового имущества на короткий и средний срок, в течение которого не происходит полной амортизации имущества. По окончании срока имущество может быть вновь арендовано или возвращено лизингодателю. Суть оперативного лизинга состоит в частичной оплате стоимости имущества по каждому отдельному договору. Одно и то же имущество может сдаваться в аренду несколько раз.

Получила распространение лизинговая операция *леввередж*, предусматривающая привлечение лизинговой компанией дополнительных средств со стороны для осуществления своей деятельности.

В связи с переуступкой прав пользования предметом лизинга третьему лицу возникают отношения особого вида поднайма этого предмета — сублизинга. При этом лизингодатель должен дать согласие на нее в письменной форме.

*Сублизинг* — вид поднайма предмета лизинга, при котором лизингополучатель по договору лизинга передает третьим лицам (лизингополучателям по договору сублизинга) во владение и пользование за плату и на срок в соответствии с условиями договора сублизинга имущество, полученное ранее от лизингодателя по договору лизинга и составляющее предмет лизинга. При передаче имущества в сублизинг право требования к продавцу переходит к лизингополучателю по договору сублизинга.

Наряду с внутренним сублизингом существует международный сублизинг, отличающийся тем, что перемещение предмета лизинга через таможенную границу РФ производится только на срок действия договора сублизинга.

## 10.2. Правовые основы лизинга в России

В настоящее время техническое перевооружение и модернизация производства невозможны без использования финансовой аренды (лизинга). О необходимости активизации инвестиционного процесса, технического перевооружения и модернизации производства на основе использования финансовой аренды (лизинга) сказано в постановлении Правительства РФ «О государственной поддержке развития лизинговой деятельности в Российской Федерации» от 27 июня 1996 г. № 752 (ред. от 06.06.2002).

В целях дальнейшего развития и государственной поддержки лизинговой деятельности органы исполнительной власти должны оказывать

необходимую поддержку развитию лизинговой деятельности, направленной на техническое перевооружение и модернизацию производства — в частности, участвовать в финансировании соответствующих проектов за счет бюджетов субъектов Федерации.

Вопросам гражданско-правового регулирования лизинга в России посвящен § 6 гл. 34 Гражданского кодекса РФ.

Правовое регулирование лизинга осуществляется в соответствии с федеральным законом «О финансовой аренде (лизинге)» от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ (ред. от 26.07.2006). Сферой его применения является лизинг имущества, относящегося к непотребляемым вещам (кроме земельных участков и других природных объектов), передаваемым во временное владение и пользование физическим и юридическим лицам.

В данном Федеральном законе определены следующие основные понятия:

- *лизинг* — совокупность экономических и правовых отношений, возникающих в связи с реализацией договора лизинга, в том числе приобретением предмета лизинга;
- *договор лизинга* — договор, в соответствии с которым лизингодатель обязуется приобрести в собственность указанное лизингополучателем имущество у определенного им продавца и предоставить его за плату во временное владение и пользование<sup>1</sup>;
- *лизинговая деятельность* — вид инвестиционной деятельности по приобретению имущества и передаче его в лизинг.

Помимо этого, в законе о финансовой аренде (лизинге) определены основные правовые и экономические особенности лизинга. Кратко опишем другие базовые положения данного закона.

1. Имущество, которое является предметом лизинга<sup>2</sup>, должно быть непотребляемым, то есть не должно терять своих физических свойств в процессе эксплуатации. При этом любые непотребляемые вещи (предприятия, имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другое движимое и недвижимое имущество) должны использоваться для предпринимательских целей.

---

<sup>1</sup> Договором лизинга может быть предусмотрено, что выбор продавца и приобретаемого имущества осуществляется лизингодателем.

<sup>2</sup> Предметом лизинга не могут быть земельные участки и другие природные объекты, а также имущество, которое в соответствии с федеральными законами не должно находиться в свободном обращении или для которого установлен особый порядок обращения.

2. Субъекты лизинга — лизингодатель, лизингополучатель и продавец. При этом продавец может одновременно выступать в качестве лизингополучателя в пределах одного лизингового правоотношения. Продавец (поставщик) обязан передать предмет лизинга в соответствии с условиями договора купли-продажи одной из сторон лизингового соглашения.
3. Лизинговые компании (фирмы) — коммерческие организации (резиденты РФ или нерезиденты<sup>1</sup>), выполняющие в соответствии с российским законодательством и со своими учредительными документами функции лизингодателей. Учредителями этих компаний могут быть юридические и физические лица (резиденты или нерезиденты). Лизинговые компании имеют право привлекать средства юридических и (или) физических лиц для осуществления лизинговой деятельности в установленном законодательством РФ порядке.
4. Условия лизинговой сделки должны оговариваться в договорах между участниками лизинга. Договор лизинга независимо от срока его действия заключается в письменной форме.
5. При предоставлении во временное владение и пользование имущества лизингополучатель за свой счет должен осуществлять его техническое обслуживание и обеспечивать сохранность, а также осуществлять капитальный и текущий ремонт предмета лизинга. При прекращении договора он обязан вернуть лизингодателю имущество в состоянии, в котором он его получил, с учетом износа.
6. Допускается полная или частичная уступка прав по договору лизинга третьим лицам<sup>2</sup>. В этом случае лизингодатель обязан предупредить лизингополучателя о всех правах третьих лиц на предмет лизинга. Лизингодатель в целях привлечения денежных средств может использовать в качестве залога предмет лизинга, который будет приобретен в будущем по условиям договора лизинга.
7. Предмет лизинга может переходить в собственность лизингополучателя по истечении срока договора лизинга или до его истечения на условиях, предусмотренных соглашением сторон.
8. В случаях, предусмотренных законодательством РФ, права на имущество, которое передается в лизинг, и (или) договор лизинга, предметом которого является данное имущество, подлежат государственной регистрации. Специальные требования, предъявляемые

---

<sup>1</sup> Лизинговая компания — нерезидент РФ — это иностранное юридическое лицо, осуществляющее лизинговую деятельность на территории РФ.

<sup>2</sup> При осуществлении оперативного лизинга уступка прав лизингополучателем не допускается.

к собственнику регистрируемого имущества (авиационной техники, морских и иных судов, другого имущества), распространяются на лизингодателя или лизингополучателя по взаимному соглашению.

9. Предмет лизинга может быть застрахован от рисков утраты (гибели), недостачи или повреждения с момента поставки имущества продавцом и до момента окончания срока действия договора лизинга. Стороны, выступающие в качестве страхователя и выгодоприобретателя, а также период страхования предмета лизинга определяются договором. Страхование предпринимательских (финансовых) рисков осуществляется по соглашению сторон и не является обязательным.
10. Все риски, возникающие при проведении лизинговых операций, распределяются между субъектами лизинга. Так, ответственность за сохранность предмета лизинга от всех видов имущественного ущерба, а также за *риски, связанные с его гибелью, утратой, порчей, хищением, преждевременной поломкой, ошибкой, допущенной при его монтаже или эксплуатации, и иные имущественные риски* с момента фактической приемки предмета несет лизингополучатель, если иное не предусмотрено договором лизинга. *Риск невыполнения продавцом обязанностей* по договору купли-продажи предмета лизинга и связанные с этим убытки обычно несет сторона договора, которая выбрала продавца. *Риск несоответствия предмета лизинга* целям его использования по договору и связанные с этим убытки обычно несет сторона, которая выбрала предмет лизинга.
11. Основными формами лизинга являются внутренний лизинг и международный лизинг. В первом случае лизингодатель и лизингополучатель являются резидентами РФ; во втором один из них является нерезидентом РФ.

Правовое регулирование отношений в части *международного лизинга* осуществляется в соответствии со следующими законодательными актами.

1. Конвенцией УНИДРУА о международном финансовом лизинге (далее — Конвенция)<sup>1</sup>.
2. Федеральным законом «О присоединении Российской Федерации к Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге» от 8 февраля 1998 г. № 16-ФЗ.

<sup>1</sup> Конвенция принята в Оттаве 28 мая 1988 г. и сдана на хранение Правительству Канады; УНИДРУА — Международный институт по унификации частного права.

3. Российским законодательством в части, не противоречащей нормам международного права.

Согласно п. 2 ст. 1 Конвенции международные лизинговые отношения характеризуются следующими аспектами:

- арендатор выбирает оборудование и поставщика, не обращаясь к арендодателю;
- приобретение оборудования осуществляется арендодателем на условиях контракта, заключенного с арендатором, с которым поставщик ознакомлен;
- сумма аренды, указанная в контракте, подсчитывается с учетом амортизации всей или значительной части стоимости оборудования.

В Конвенции подробно оговорены права и обязанности сторон международного лизинга — лизингополучателя, лизингодателя и продавца (поставщика) имущества. К конвенции могут присоединиться все государства, которые ее пока не подписали.

### **10.3. Права и обязанности субъектов лизинга. Государственная поддержка лизинговой деятельности**

По договору финансовой аренды (лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей (ст. 665 ГК РФ).

В соответствии с действующим законодательством в договоре финансовой аренды (лизинга) должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче в качестве предмета лизинга. При отсутствии этих данных договор лизинга не считается заключенным<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> Обязательные требования, которым должен соответствовать договор финансовой аренды, были приведены в старой редакции закона «О лизинге». К ним, в частности, отнесены: участники договора, предмет договора, объем передаваемых прав собственности, наименование места и указание порядка передачи предмета лизинга, порядок содержания и ремонта предмета лизинга, указание суммы договора и размера вознаграждения лизингодателя, порядок расчета платежей и сроки уплаты, порядок учета объекта лизинга, срок действия договора, ответственность участников договора, условия расторжения договора, форс-мажорные обстоятельства и условия страхования предмета лизинга от возможных рисков. В законе «О финансовой аренде (лизинге)» указанные ограничения сняты.

Стороны договора финансовой аренды могут оговорить обстоятельства, которые они считают бесспорным и очевидным нарушением обязательств и которые ведут к прекращению действия соглашения и изъятию предмета лизинга. Договор лизинга может предусматривать право лизингополучателя продлить срок лизинга с сохранением или изменением условий договора лизинга.

Договор лизинга может включать в себя условия оказания дополнительных услуг и проведения дополнительных работ лизингодателем как до начала, так и в процессе пользования предметом лизинга. Перечень, объем и стоимость дополнительных услуг (работ) определяются соглашением сторон.

Отличительной особенностью договора лизинга является обязательное отражение *обусловленного случая*. Это такое обстоятельство или событие, которое представляет собой бесспорное и очевидное нарушение лизингополучателем своих обязательств по договору лизинга.

Пакет договоров, необходимых для реализации договора лизинга между лизингодателем, лизингополучателем и продавцом, называется *лизинговой сделкой*<sup>1</sup>. Для выполнения своих обязательств субъекты лизинга заключают обязательные и сопутствующие договоры<sup>2</sup>.

*Обязательные договоры* — договоры лизинга и купли-продажи. Договор купли-продажи заключается при приобретении лизингодателем предмета лизинга у продавца (поставщика). Договор лизинга, заключенный с условием о выкупе арендованного имущества, содержит элементы договора купли-продажи.

*Сопутствующие договоры* — это договоры залога, гарантии, поручительства, страхования, займа и т. д.

При передаче предмета лизинга лизингополучателю лизингодатель может оказывать дополнительные услуги, например в части подготовки производственных площадей и коммуникаций, проведения работ, связанных с установкой предмета лизинга, и т. д.

В течение действия договора лизингодатель осуществляет контроль за правильным использованием имущества, переданного лизингополучателю.

В законодательном порядке установлены права и обязанности субъектов лизинговых правоотношений. Лизингополучатель вправе:

<sup>1</sup> Как правило, лизинговые сделки подразумевают заключение как минимум 3 договоров: между лизингодателем и лизингополучателем; между продавцом (поставщиком) и лизингодателем; между лизингодателем и кредитной организацией.

<sup>2</sup> К обязательным относится договор купли-продажи, а к сопутствующим — договор о привлечении средств, договор залога, договор гарантии, договор поручительства и др.



- требовать от лизингодателя безвозмездного устранения недостатков предмета лизинга и соразмерного уменьшения лизинговых платежей или возмещения своих расходов, связанных с устранением этих недостатков;
- требовать от лизингодателя выполнения им обязательств по договору лизинга;
- временно владеть и пользоваться предметом лизинга;
- предъявлять непосредственно продавцу предмета лизинга требования к качеству и комплектности, срокам исполнения обязанности передать товар, а также другие требования, установленные законодательством РФ и договором купли-продажи между продавцом и лизингодателем;
- производить за счет собственных средств улучшения предмета лизинга (с письменного согласия лизингодателя);
- заключать залоговые и ипотечные договоры;
- приобретать права собственности на предмет лизинга после внесения всей суммы лизинговых платежей.

Обязанности лизингополучателя состоят в следующем:

- использовать предмет лизинга строго по назначению;
- своевременно вносить лизинговые платежи;
- по окончании срока договора лизинга возвратить лизингодателю предмет лизинга в состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или износа, обусловленного этим договором;
- в полном объеме нести ответственность за несоблюдение условий договора.

Лизингодатель имеет следующие права:

- получать лизинговые платежи, то есть общую сумму платежей по договору лизинга за весь срок его действия<sup>1</sup>, в которую входит возмещение затрат лизингодателя, связанных с приобретением и передачей имущества лизингополучателю, возмещение затрат, связанных с оказанием других предусмотренных договором лизинга услуг, а также доход лизингодателя;
- распоряжаться предметом лизинга;
- по договору лизинга переуступить свои права третьему лицу;
- использовать предмет лизинга в качестве залога;

<sup>1</sup> В общую сумму договора лизинга может включаться выкупная цена предмета лизинга, если договором предусмотрен переход права собственности на него к лизингополучателю.

- контролировать соблюдение лизингополучателем условий договора лизинга;
- бесспорно взыскивать денежные средства и бесспорно изымать предмет лизинга в случаях, предусмотренных законодательством или договором лизинга;
- осуществлять финансовый контроль за деятельностью лизингополучателя в той ее части, которая относится к предмету лизинга<sup>1</sup>.

В обязанности лизингодателя, в частности, входит приобретение у конкретного продавца в собственность имущества — предмета лизинга и предоставление его лизингополучателю в состоянии, соответствующем условиям договора лизинга и назначению имущества.

В заключение отметим, что в законодательстве предусмотрены меры государственной поддержки лизинговой деятельности. К ним, в частности, относятся:

- создание залоговых фондов для обеспечения банковских инвестиций в лизинг с использованием государственного имущества;
- долевое участие государственного капитала в создании инфраструктуры лизинговой деятельности в отдельных целевых проектах;
- меры государственного протекционизма в сфере разработки, производства и использования наукоемкого высокотехнологичного оборудования;
- финансирование из федерального бюджета и предоставление государственных гарантий в целях реализации лизинговых проектов;
- предоставление инвестиционных кредитов для реализации лизинговых проектов;
- освобождение банков и других кредитных учреждений от уплаты налога на прибыль, получаемую ими от предоставления кредитов субъектам лизинга, на срок не менее чем 3 года для реализации договора лизинга;
- установление в законодательном порядке налоговых и кредитных льгот лизинговым компаниям в целях создания благоприятных экономических условий для их деятельности;
- создание, развитие, формирование и совершенствование нормативно-правовой базы, обеспечивающей защиту правовых и имущественных интересов участников лизинговой деятельности;

<sup>1</sup> Цель и порядок финансового контроля предусмотрены договором лизинга. Лизингодатель может направлять в письменной форме запросы о предоставлении информации, необходимой для осуществления финансового контроля, а лизингополучатель обязан удовлетворять их.

- предоставление лизингодателям дополнительно, наряду с ускоренной амортизацией, права списания в качестве амортизационных отчислений до 35 % первоначальной стоимости основных фондов, срок службы которых составляет более 3 лет, в первый год эксплуатации указанных фондов;
- создание фонда государственных гарантий по экспорту при осуществлении международного лизинга отечественных машин и оборудования.

# Глава 11

## Правовые основы денежного обращения и расчетов

---

### 11.1. Правовые основы денежной системы и налично-денежного оборота

Под **денежным обращением** понимается движение денежной массы (денежных знаков в обращении, денежных средств на счетах и во вкладах, других безусловных денежных обязательств банков) в наличной и безналичной форме внутри страны. Вместе с тем наличный и безналичный денежные обороты органически взаимосвязаны.

При *налично-денежной форме расчетов* средством платежа между участниками расчетов в процессе оказания услуг, выполнения работ, продажи товаров выступают реальные денежные знаки — банковские билеты (банкноты) и металлические монеты. Такая форма расчетов на предприятиях реализуется путем проведения кассовых операций.

*Безналичная форма расчетов* предусматривает списание конкретной суммы денег со счета одного субъекта в кредитной организации и зачислении их на счет другого субъекта в этой или другой организации. Наличные денежные знаки при такой форме платежа отсутствуют.

Правовой основой денежного обращения в Российской Федерации являются: Конституция РФ, федеральные законы, указы Президента и постановления Правительства РФ, нормативные акты Центрального Банка РФ.

В соответствии со ст. 75 Конституции РФ денежная эмиссия находится в ведении Российской Федерации. На Федеральное собрание и Правительство РФ возлагается обязанность по проведению единой кредитно-денежной политики. Главная роль в ее реализации отведена Центральному Банку России.

Базовые положения, характеризующие систему денежного обращения в РФ, отражены в федеральном законе «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)». В частности, этот акт содержит следующие нормы:

- официальной денежной единицей Российской Федерации признается рубль. Введение на территории России других денежных единиц и выпуск денежных суррогатов запрещаются;
- официальное соотношение между рублем и золотом или другими драгоценными металлами не устанавливается, как в большинстве стран мира;
- официальный курс рубля к денежным единицам других государств устанавливается по результатам торгов на ММВБ (Московской межбанковской валютной бирже) и публикуется Банком России.

Валюта Российской Федерации включает в себя банкноты и монеты Банка России, являющиеся единственным законным средством платежа на территории страны. Наличные деньги являются безусловными обязательствами Банка России и обеспечиваются всеми его активами.

Законом также установлены задачи и полномочия, возлагаемые на Банк России. Совет директоров принимает решение о выпуске в обращение новых денежных знаков и об изъятии старых, утверждает номиналы и образцы новых банкнот и монет. Информация об этом должна быть предварительно направлена Правительству РФ. Все сведения о новых денежных знаках публикуются в средствах массовой информации.

В процессе обмена денежных знаков старого образца на новые не допускаются ограничения по суммам или субъектам обмена. Монеты и банкноты старого образца могут находиться в обращении не менее 1 года, но не более 5 лет.

Только Центральный банк РФ имеет право проводить *эмиссию* наличных денежных средств (дополнительно выпускать деньги). На практике эмиссия — это передача денежных средств из резервного фонда банка в оборотную кассу, через которую происходит ежедневное движение наличных денег.

Банк России является органом, координирующим, регулирующим и лицензирующим организацию расчетных систем в Российской Федерации. Согласно закону он должен выполнять следующие функции в сфере денежного обращения:

- прогнозирование и организация производства, перевозки и хранения банкнот и монет, создание их резервных фондов;
- установление правил хранения, перевозки и инкассации наличных денег для кредитных организаций;
- установление признаков платежеспособности денежных знаков и порядка замены поврежденных банкнот и монет, а также их уничтожения;

- определение порядка ведения кассовых операций для кредитных организаций.

Важной составляющей кредитно-денежной политики Российской Федерации является правильное соотношение наличного и безналичного денежного обращения. Так, в соответствии с законом «О Центральном банке РФ (Банке России)» определен предельный размер расчетов наличными деньгами между юридическими лицами. Расчеты, превышающие установленную сумму, должны производиться по безналичному расчету. В другом законодательном акте — Указе Президента РФ «О дополнительных мерах по ограничению налично-денежного обращения» от 14 июня 1992 г. № 622 — отражены следующие нормы. Юридические лица независимо от их организационно-правовой формы:

- должны производить расчеты по своим обязательствам с другими предприятиями в безналичной форме через учреждения банков;
- могут иметь в своей кассе наличные деньги в пределах лимитов, установленных учреждениями банков по согласованию с руководителями предприятий;
- обязаны сдавать в банк денежную наличность сверх установленных лимитов остатка в кассе в порядке и сроки, согласованные с учреждениями банка;
- имеют право хранить в своих кассах наличные деньги сверх установленных лимитов только на определенные цели и на определенный срок.

Из сказанного выше следует сделать вывод, что государству выгоднее развивать безналичную систему расчетов и ограничивать налично-денежное обращение.

## 11.2. Порядок ведения кассовых операций

**Кассовые операции** — это операции юридических лиц по расчетам наличной валютой России в процессе их деятельности. Ведение кассовых операций связано с двумя аспектами: внешним — взаимодействие предприятия с банком по получению и сдаче наличных денег; внутренним — движение денег через кассу предприятия.

**Взаимодействие предприятия с банком.** В соответствии с Указом Президента РФ от 14 июня 1992 г. № 622 юридические лица, независимо от их организационно-правовой формы, обязаны хранить свои денежные средства в банках.

*Порядок получения и сдачи наличных денег* предприятием в банк регулируется Положением о правилах организации наличного денежно-

го обращения на территории Российской Федерации от 5 января 1998 г. № 14-П (ред. от 31.10.2002). Согласно этому нормативному акту предприятия, организации, учреждения могут хранить свои свободные денежные средства на договорной основе в банках на соответствующих счетах. Для этого необходимо сдать в банк наличные денежные средства, поступившие в течение определенного времени в кассу предприятия, для последующего их зачисления на счета.

Наличные деньги могут сдаваться предприятиями: в кассы банков; инкассаторам; в объединенные кассы при предприятиях для последующей сдачи в учреждения банка; предприятиям связи для зачисления на счета в банках.

Каждому предприятию по согласованию с его руководителем устанавливаются порядок и сроки сдачи выручки. Так, ежедневно сдают денежную наличность предприятия, расположенные в населенном пункте, где имеются учреждения банков или предприятия связи; на следующий день — предприятия, не имеющие возможности ежедневно в конце рабочего дня сдавать выручку; один раз в несколько дней — предприятия, находящиеся в местности, удаленной от учреждений банка или предприятий связи.

Юридические лица могут иметь в своей кассе наличные деньги только в пределах лимитов, устанавливаемых учреждениями банков по согласованию с руководителями предприятий (если лимит не установлен, любой остаток в кассе считается сверхлимитным)<sup>1</sup>. Сверх лимита в кассе могут находиться денежные средства только для оплаты труда, пособий по временной нетрудоспособности, стипендий, пенсий и премий в течение 3 рабочих дней (у предприятий, расположенных в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, — в течение 5 рабочих дней), включая день получения денег в банке.

Наличные деньги, выдаваемые учреждением банка, должны расходоваться строго на те цели, под которые они получены.

Документом, служащим основанием для получения наличных денег в банке, является денежный чек. Он должен быть оформлен по определенным правилам, иметь установленные реквизиты. Чеки, которые выдаются владельцем счета, могут быть только именными<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Лимит остатка наличных денег в кассе устанавливается ежегодно учреждениями банков, независимо от организационно-правовой формы предприятия и сферы его деятельности. Этот показатель может пересматриваться в течение года исходя из обоснованной просьбы предприятия или условий договора банковского счета.

<sup>2</sup> Как правило, в качестве такого лица от имени предприятия выступает кассир или работник, исполняющий его обязанности. Запрещено выдавать чеки отдельным работникам для получения причитающихся им денег из банка, за исключением случаев отсутствия кассы у владельца счета.

Передоверять право на получение денег по такому чеку не разрешается. Исключение составляют случаи, когда указанная в чеке сумма принадлежит тому лицу, на имя которого выписан чек (например, сумма, взысканная по исполнительному листу).

Оформленный денежный чек считается действительным (т. е. принимается банком) в течение 10 дней со дня выписки, не считая самого дня выписки.

Банк не несет ответственности: за выплату денег по утерянному или похищенному чеку, если она произведена до получения банком информации от владельца счета о произошедшем инциденте; за правильность содержащихся в чеке сведений и арифметических расчетов.

В случае оплаты чека с подложными подписями, подложной печатью или подложным текстом убыток несет владелец счета, если не будет доказана вина банка.

Выдача денег предприятиям на выплату заработной платы производится банком в сроки, установленные коллективными договорами. Сведения о сроках выплаты заработной платы сообщаются предприятиями в представляемых кассовых заявках.

На руководителей предприятий возлагается обязанность по обеспечению сохранности денег в кассе, а также при доставке их из банка и сдаче в банк. В противном случае они несут ответственность в установленном законодательством порядке.

*Для кредитных организаций порядок ведения кассовых операций* при совершении банковских операций и сделок, хранении, перевозке и инкассации денежной наличности и ценностей определяется утвержденным ЦБ РФ Положением о порядке ведения кассовых операций в кредитных организациях на территории Российской Федерации от 9 октября 2002 г. № 199-П (ред. от 13.06.2007).

Необходимо отметить, что при совершении кассовых операций кредитные организации могут применять программно-техническое оборудование, автоматы для приема и выдачи денежной наличности клиентам, терминалы, функционирующие в автоматическом режиме и предназначенные для приема денежной наличности от клиентов и ее хранения, банкоматы и другие программно-технические комплексы (п. 1.6 Положения).

**Порядок ведения кассовых операций внутри предприятия** утвержден решением Совета директоров Банка России от 22 сентября 1993 г. № 40<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> См.: письмо ЦБ РФ об утверждении «Порядка ведения кассовых операций в Российской Федерации» от 4 октября 1993 г. № 18 (ред. от 26.02.1996).



Каждое предприятие для осуществления расчетов наличными деньгами должно иметь специально оборудованное, изолированное, недоступное для посторонних лиц помещение — кассу.

На предприятии обязанность по ведению кассовых операций может быть возложена на кассира или других работников, если по штатному расписанию не предусмотрена должность кассира (например, на малом предприятии это может быть главный бухгалтер).

После издания приказа о назначении кассира руководитель предприятия обязан ознакомить его с Порядком ведения кассовых операций в РФ. Только после этого с ним может быть заключен договор о полной материальной ответственности за недостачу вверенных ценностей, происшедшую как в результате умышленных действий, так и в результате небрежного или недобросовестного отношения к своим обязанностям.

Кассир не имеет права передоверять выполнение порученной ему работы другим лицам.

Прием наличных денег кассами предприятий производится по приходным кассовым ордерам, подписанным главным бухгалтером или лицом, уполномоченным на это письменным распоряжением руководителя. О приеме денег выдается квитанция к приходному кассовому ордеру за подписями главного бухгалтера или лица, уполномоченного на это, и кассира, заверенная печатью (штампом) кассира или отриском кассового аппарата.

Наличные денежные расчеты и (или) расчеты с использованием платежных карт должны осуществляться с применением контрольно-кассовой техники (ККТ)<sup>1</sup>. Такая техника, включенная в Государственный реестр<sup>2</sup>, применяется на территории РФ в обязательном порядке всеми организациями и индивидуальными предпринимателями. Исключение составляют наличные расчеты в случае оказания услуг населению при условии выдачи соответствующих бланков строгой отчетности. (Порядок утверждения формы бланков строгой отчетности, приравненных

<sup>1</sup> См.: федеральный закон «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» от 22 мая 2003 г. № 54-ФЗ.

<sup>2</sup> В состав ККТ входят как контрольно-кассовые машины, оснащенные фискальной памятью, так и электронно-вычислительные машины, в том числе персональные, программно-технические комплексы. Фискальная память — это комплекс программно-аппаратных средств в составе ККТ, обеспечивающих некорректируемую ежесуточную (ежеменную) регистрацию и энергонезависимое долговременное хранение итоговой информации, необходимой для полного учета наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт и с применением ККТ в целях правильного исчисления налогов.

к кассовым чекам, а также порядок их учета, хранения и уничтожения устанавливается Правительством РФ.)

Кроме того, организации и индивидуальные предприниматели могут производить наличные денежные расчеты без применения ККТ в силу специфики своей деятельности. К видам деятельности, позволяющим это, относятся, в частности: продажа газет, журналов, ценных бумаг, лотерейных билетов, проездных билетов в общественном транспорте; обеспечение питанием учащихся учебных заведений; торговля на рынках, ярмарках, в выставочных комплексах; разносная мелкорозничная торговля продовольственными и непродовольственными товарами; торговля в киосках мороженым и безалкогольными напитками в розлив и т. д.

Выдача наличных денег из касс предприятий производится по расходным кассовым ордерам или другим документам (платежным или расчетно-платежным ведомостям, заявлениям на выдачу денег и др.) со штампом с реквизитами расходного кассового ордера. Документы на выдачу денег должны быть подписаны руководителем, главным бухгалтером предприятия или лицами, уполномоченными на это.

Все поступления и выдачи наличных денег учитываются в кассовой книге, которая должна быть в одном экземпляре; пронумерована, прошнурована; опечатана сургучной или мастичной печатью. Число листов в кассовой книге заверяется подписями руководителя и главного бухгалтера.

Ежедневно в конце рабочего дня кассир подсчитывает итоги операций за день, выводит остаток денег в кассе на следующее число. В бухгалтерию сдается отчет кассира — второй отрывной лист кассовой книги с приходными и расходными кассовыми документами. Контроль правильного ведения кассовой книги возлагается на главного бухгалтера.

На небольших предприятиях, не имеющих в штате кассира, его обязанности могут выполняться главным бухгалтером или другим работником. При этом должны быть последовательно соблюдены следующие процедуры:

- издание приказа (решения, постановления) о назначении кассира на работу;
- ознакомление кассира под роспись с Порядком ведения кассовых операций в РФ;
- заключение с кассиром договора о полной материальной ответственности.

Ответственность за соблюдение правил ведения кассовых операций возлагается на руководителей предприятий, главных (старших) бухгал-

теров, руководителей финансовых служб и кассиров. Лица, виновные в нарушении кассовой дисциплины, привлекаются к ответственности в соответствии с законодательством РФ.

Кодекс РФ об административных правонарушениях за нарушение порядка работы с денежной наличностью и ведения кассовых операций предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от 4 до 5 тыс. руб., а на юридических лиц — от 40 до 50 тыс. руб. При этом в ст. 15.1 КоАП указывается, что нарушения выражаются:

- в осуществлении расчетов наличными деньгами с другими организациями сверх установленных размеров;
- в неоприходовании (неполном оприходовании) в кассу денежной наличности;
- в несоблюдении порядка хранения свободных денежных средств;
- в накоплении в кассе наличных денег сверх установленных лимитов.

В компетенцию банков входит систематическая проверка соблюдения предприятиями порядка ведения кассовых операций, а также в случае выявления нарушений — принятие необходимых мер по их устранению. Невыполнение должностным лицом учреждения банка обязанностей по контролю за соблюдением организациями или их объединениями правил ведения кассовых операций влечет наложение административного штрафа в размере от 2 до 3 тыс. руб. (ст. 15.2 КоАП).

Уголовным кодексом РФ также предусматривается ответственность должностных лиц, например, за изготовление поддельных платежных документов, не являющихся ценными бумагами. Согласно ст. 187 УК максимальное наказание за данное преступление — лишение свободы на срок до 7 лет.

### **11.3. Расчетные правоотношения и банковский счет**

**Расчетные правоотношения** — возмездные имущественные отношения, опирающиеся на нормы права и связанные с осуществлением расчетов между сторонами при участии банка. К ним относятся также отношения, возникающие при производстве платежей в бюджеты всех уровней и в государственные внебюджетные фонды.

Расчетные правоотношения затрагивают безналичную систему расчетов, правовой основой которой служат: Гражданский кодекс РФ (ст. 861–885); федеральные законы «О Центральном банке Российской

Федерации (Банке России)» и «О банках и банковской деятельности». Расчетные отношения определяются также Постановлением Правительства РФ «О мерах по ускорению перехода на казначейскую систему исполнения федерального бюджета» от 28 августа 1997 г. № 1082 (ред. от 02.03.2005).

В задачи, возлагаемые на Банк России, входит обеспечение эффективного и бесперебойного функционирования системы расчетов. Поэтому он устанавливает стандарты осуществления безналичных расчетов. К ним относится Положение «О безналичных расчетах в Российской Федерации» (утв. ЦБ РФ 03.10.2002 №2-П) (ред. от 02.05.2007).

Согласно законодательству лица, осуществляющие хозяйственную деятельность, обязаны хранить собственные и заемные денежные средства в самостоятельно выбранном ими банке, с которым заключается договор банковского счета<sup>1</sup>.

**Договор банковского счета** — соглашение, по которому банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм и проведения иных операций по счету.

В зависимости от назначения различают следующие основные виды банковских счетов клиентов:

- 1) *расчетный* — счет, который открывается банком юридическим лицам, осуществляющим коммерческую деятельность. Владелец счета самостоятельно определяет направления использования средств, время и размеры производимых операций. В частности, с этого счета может производиться зачисление выручки от реализации продукции (работ, услуг), расчеты с поставщиками, с бюджетом по налогам и сборам и другие операции;
- 2) *текущий* — счет, открываемый банком некоммерческим юридическим лицам, а также для обеспечения деятельности филиалов, представительств, других обособленных подразделений, не имеющих статуса юридического лица. Операции, проводимые по этому счету, связаны в основном с оплатой труда либо административно-хозяйственными расходами;
- 3) *бюджетный* — счет, который открывается банком организациям, учреждениям, финансируемым за счет бюджетов всех уровней, для

<sup>1</sup> Банк не может отказать лицу в открытии счета, принятии денежных средств на хранение, осуществлении банковских операций, если не имеет соответствующих оснований для этого. Противоправные действия банка могут быть обжалованы в суде.

учета расходования бюджетных средств строго по целевому назначению<sup>1</sup>;

- 4) *депозитный* — счет, предназначенный для хранения свободных неиспользуемых, а также не принадлежащих лицам денежных средств.

На практике существуют и другие виды счетов (аккредитивные, ссудные, валютные, счета по капитальным вложениям, корреспондентские счета банков).

**Оформление договора банковского счета.** Правоотношения, связанные с открытием счетов в банке юридическими и физическими лицами, возникают вследствие совершения определенных действий: подачи заявления на открытие счета; представления документов, подтверждающих законность создания организации и постановку на учет в соответствующих государственных органах; представление карточки с образцами подписей и оттиска печати.

При заключении договора банковского счета юридическое лицо должно предоставить банку следующие предусмотренные законодательством документы:

- заявление об открытии счета (подписывается руководителем и главным бухгалтером владельца счета, а при отсутствии в штатном расписании должности главного бухгалтера — только руководителем);
- документ о государственной регистрации организации (подлинник или надлежащим образом заверенная копия);
- нотариально заверенная копия утвержденного Устава (для организаций, предприятий) или Положения (для обособленных подразделений юридических лиц);
- карточка с образцами подписей и оттиска печати, заверенная вышестоящим органом или нотариусом (в нее включаются образцы подписей лиц, имеющих право первой и второй подписи по счету<sup>2</sup>);
- справка налогового органа о постановке на учет по установленной форме с указанием идентификационного номера плательщика (ИНН);

<sup>1</sup> В соответствии с постановлением Правительства РФ «О мерах по ускорению перехода на казначейскую систему исполнения федерального бюджета» от 25 августа 1997 г. № 1082 (ред. от 02.03.2005) все учреждения, финансируемые из бюджета, независимо от его уровня, переходят на казначейскую систему исполнения бюджета.

<sup>2</sup> Право первой подписи принадлежит руководителю организации или уполномоченным им лицам, право второй подписи — главному бухгалтеру или уполномоченным им лицам.

- документы из Пенсионного фонда и других внебюджетных страховых фондов о регистрации юридического лица в качестве плательщика страховых взносов;
- справка Госкомстата о присвоении кодов ОКПО.

Пакет документов, подаваемых предпринимателем без образования юридического лица для открытия счета в банке, несколько отличается от приведенного выше. В его состав входят:

- заявление на открытие счета, подписанное предпринимателем;
- документ о государственной регистрации;
- справка из налоговой инспекции, Пенсионного фонда, Территориального фонда обязательного медицинского страхования;
- карточка с образцом подписи предпринимателя, заверенная нотариально.

Проверив сданные клиентом документы, банк открывает ему счет на соответствующем балансовом счете банка с присвоением номера. В обязанности банка входит обязательное извещение налоговых органов об открытии счета в 5-дневный срок. Счет клиента начинает функционировать только после того, как налоговая инспекция сообщит банку о получении извещения. В обязанности клиента входит ежеквартальное представление в налоговые органы сведений обо всех открытых им счетах в российских и зарубежных банках с указанием наименования и местонахождения последних.

## **11.4. Права и обязанности сторон по договору банковского счета**

С одной стороны, банк имеет право использовать имеющиеся на счете средства клиента, гарантируя его право на беспрепятственное распоряжение этими средствами. С другой стороны, банк не может определять и контролировать направления использования денежных средств клиента и устанавливать не предусмотренные законом и договором банковского счета ограничения на его право распоряжаться денежными средствами по своему усмотрению.

В соответствии с п. 1 ст. 845 ГК РФ по договору банковского счета банк обязуется:

- принимать, зачислять и обеспечивать сохранность поступивших на счет денежных средств;
- выполнять распоряжения клиента (владельца счета) о перечислении и выдаче соответствующих сумм;
- проводить другие операции по счету.

Если иное не предусмотрено договором банковского счета, банк обязан уплачивать проценты за пользование денежными средствами клиента, сумма которых зачисляется на счет. Банк обязан сохранять тайну счета, вклада, операций по счету и сведений о клиенте.

В соответствии с действующим законодательством сведения, составляющие банковскую тайну юридических и физических лиц, могут быть предоставлены: владельцам счета или лицам, указанным в их письменном распоряжении; суду; органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве, при наличии санкции прокурора. Кроме того, закрытую информацию о юридических лицах также могут получить: арбитражный суд; Счетная палата РФ; налоговые органы; таможенные органы.

В договоре оговариваются и обязанности другой стороны — клиента (владельца счета). Они заключаются в следующем: оплачивать банку вознаграждение за расчетно-кассовое обслуживание (услуги по совершению операций с денежными средствами, находящимися на счете), если это предусмотрено договором; распоряжаться денежными средствами с соблюдением банковских правил.

В соответствии со ст. 856 ГК РФ за нарушение своих обязательств перед клиентом (в частности, в случае несвоевременного поступления денежных средств на счет клиента, их необоснованного списания) банк обязан уплатить ему на эту сумму проценты по ставке рефинансирования Центрального Банка РФ.

## **11.5. Порядок списания денежных средств со счета. Расторжение договора банковского счета**

Средства с банковского счета могут быть списаны в следующих случаях: по распоряжению клиента; по решению суда и в иных случаях, предусмотренных законом; в случаях, предусмотренных договором банковского счета.

Взыскиваемые со счета денежные средства списываются путем оформления инкассовых поручений (в случае списания средств на основании исполнительного документа к расчетному документу должен быть приложен его подлинник). В 3-дневный срок банк обязан удовлетворить запрос взыскателя (либо списать указанную сумму со счета должника, либо сделать отметку о невозможности полного или частичного исполнения взыскания) и сообщить ему об этом.

Списание денежных средств со счета должно производиться в определенной очередности. Так, при наличии на счете денежных средств

в объеме, достаточном для удовлетворения всех требований, их списание должно осуществляться в календарной очередности, если иное не предусмотрено законом.

В противном случае списание осуществляется в очередности, установленной п. 2 ст. 855 ГК РФ, а именно:

- 1-я очередь: списание по исполнительным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств со счета для удовлетворения требований о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, а также требований о взыскании алиментов;
- 2-я очередь: списание по исполнительным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств для расчетов по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, по выплате вознаграждений по авторскому договору;
- 3-я очередь: списание по платежным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств для расчетов по оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, а также по отчислениям в государственные социальные внебюджетные фонды;
- 4-я очередь: списание по платежным документам, предусматривающим платежи в бюджет и во внебюджетные фонды, отчисления в которые не предусмотрены в третьей очереди;
- 5-я очередь: списание по исполнительным документам, предусматривающим удовлетворение других денежных требований;
- 6-я очередь: списание по другим платежным документам в порядке календарной очередности.

При наличии нескольких счетов плательщика в одном и том же банке очередность применяется к каждому счету отдельно.

Согласно ст. 859 ГК РФ клиент в любое время может заявить банку о расторжении с ним договора банковского счета. По требованию банка он может быть расторгнут судом в следующих случаях: если сумма денежных средств на счете клиента ниже минимального размера остатка по счету и не будет увеличена в течение месяца со дня предупреждения; при отсутствии операций по счету в течение года (если иное не указано в договоре).

Расторжение договора банковского счета дает основание для его закрытия. Остаток средств либо перечисляется на другой счет клиента, либо выдается ему.



## 11.6. Формы безналичных расчетов

Положение «О безналичных расчетах в Российской Федерации», утвержденное ЦБ РФ 3 октября 2002 г. № 2-П (ред. от 02.05.2007), регулирует безналичные расчеты между юридическими лицами в валюте РФ и на ее территории в различных формах. Оно определяет форматы, порядок заполнения и оформления используемых расчетных документов, а также устанавливает правила проведения расчетных операций по корреспондентским счетам (субсчетам) кредитных организаций и их филиалов<sup>1</sup>.

Согласно ст. 862 ГК РФ безналичные расчеты между хозяйствующими субъектами могут производиться в следующих формах: платежными поручениями; аккредитивами; чеками; расчетами по инкассо. Выбор формы расчетов зависит от разных факторов (например, характера хозяйственных связей между участниками договора, вида поставляемой продукции и т. д.). Конкретные формы расчетов, способы платежа выбираются клиентами банков самостоятельно и оговариваются в договоре.

**Расчеты платежными поручениями** (ст. 863–866 ГК РФ) производятся как с однородными, так и с иногородними получателями.

*Платежное поручение* — это документ, содержащий поручение плательщика обслуживающему банку о перечислении определенной суммы с его счета на счет другого лица в этом или ином банке в срок, предусмотренный законом или договором (п. 1 ст. 863 ГК РФ). Различают срочные, досрочные и отсроченные виды платежных поручений в зависимости от договоренности сторон.

При проведении расчетов платежным поручением банк должен перевести определенную сумму на счет указанного плательщиком лица в срок, предусмотренный законом или устанавливаемый в соответствии с ним. Поручение плательщика исполняется банком при наличии средств на его счете, если иное не предусмотрено договором. При этом банк, принявший платежное поручение, вправе привлекать другие банки для выполнения операций по перечислению денежных средств на указанный счет.

Ниже приведены некоторые особенности расчетов платежными поручениями:

- платежные поручения составляются на бланках определенной формы в соответствии с требованиями законодательства;

<sup>1</sup> Положение не распространяется на порядок осуществления безналичных расчетов с участием физических лиц.

- поручения принимаются банком в день их предъявления, а исполняются только в случае наличия денежных средств на счете плательщика;
- платежные поручения исполняются банком с соблюдением очередности списания денежных средств со счета;
- срок действия платежных поручений — 10 дней со дня выписки, не считая дня выписки;
- клиент имеет право требовать от банка отчета об исполнении поручения.

**Расчеты по аккредитиву** регулируются ст. 867–873 ГК РФ. *Аккредитив* — это условное денежное обязательство банка, выдаваемое им по поручению покупателя в пользу поставщика, по которому банк-эмитент (т. е. банк, открывший аккредитив) может произвести платеж поставщику при выполнении им условий аккредитива или предоставить другому банку полномочия производить такие платежи.

Суть расчета по аккредитиву состоит в следующем. Кредитная организация (эмитент) по поручению плательщика об открытии аккредитива и в соответствии с его указанием обязуется произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель. Кредитная организация при этом не обязана проверять соответствие условий аккредитива договору, заключенному между плательщиком и получателем. При расчетах по аккредитиву кредитная организация действует от своего имени, но за счет плательщика. Срок действия аккредитива устанавливается соглашением сторон.

Могут открываться различные виды аккредитивов: покрытые (депонированные) или непокрытые (гарантированные); отзывные<sup>1</sup> (могут быть изменены или аннулированы банком-эмитентом без предварительного согласования с поставщиком) или безотзывные (соответственно, их нельзя изменить или аннулировать без согласия поставщика).

Аккредитивная форма расчетов характеризуется следующими особенностями:

- для открытия аккредитива плательщик подает в банк-эмитент аккредитивное заявление по установленной форме;
- срок действия аккредитива фиксируется в договоре;
- аккредитив может быть открыт только для расчетов с одним поставщиком;
- не допускается выплата наличными деньгами с аккредитива;

<sup>1</sup> Аккредитив считается отзывным, если в нем четко не указано, что он является безотзывным.

- банк действует от своего имени, но за счет плательщика (отношения комиссии).

Банк-эмитент может самостоятельно выполнить аккредитивное заявление плательщика, если он обслуживает и получателя денежных средств. В противном случае банк-эмитент должен выставить аккредитив банку, обслуживающему получателя денежных средств, который и исполняет его (исполняющий банк).

С целью получения средств по аккредитиву поставщик, отгрузив товары, представляет предусмотренную договором документацию (реестр счетов, отгрузочные и иные документы) в обслуживающий банк. Документы должны быть предоставлены до истечения срока аккредитива и подтверждать выполнение всех условий договора, иначе выплаты по аккредитиву не производятся.

При выплате по аккредитиву исполняющий банк обязан проверить его подлинность (соответствие печати и подписей поставщика заявленным образцам), соблюдение поставщиком всех условий аккредитива, правильность оформления реестра счетов.

Закрытие аккредитива может быть произведено по одному из следующих оснований: истечение срока; отказ получателя средств от использования аккредитива до истечения срока его действия, если такая возможность предусмотрена условиями аккредитива; полный или частичный отзыв аккредитива плательщиком, если он возможен по условиям аккредитива.

Исполняющий банк должен поставить банк-эмитент в известность о закрытии аккредитива.

**Расчеты чеками** регулируются ст. 877–885 ГК РФ. *Чек* — это ценная бумага, содержащая приказ владельца счета (чекодателя) банку (плательщику) о выплате указанной в нем суммы определенному лицу (чекодержателю). Чекодержателями могут быть физические и юридические лица.

У расчетов чеками имеются следующие особенности:

- чек должен содержать указанные в ст. 878 ГК РФ реквизиты;
- бланки чековой книжки относятся к документам строгой отчетности;
- чек подписывается руководителем и главным бухгалтером. Запрещено подписывать незаполненные бланки чек, а также передавать чековые книжки получателям средств по ним;
- плательщиком может быть только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться;
- не допускается отзыв чека до истечения срока его предъявления;

- выдача чека не погашает денежного обязательства, во исполнение которого он был выдан;
- чек выписывается тогда, когда установлена сумма платежа.

Порядок оплаты чека установлен ст. 879 ГК РФ.

Срок исковой давности для исков чекодержателя к обязанным по чеку лицам составляет 6 месяцев и исчисляется со дня окончания срока предъявления чека к платежу.

**Расчеты по инкассо** регулируются ст. 874–876 ГК РФ. В данном случае банк (банк-эмитент) обязуется по поручению клиента осуществить за его счет действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа.

Наиболее распространенная в России форма расчетов по инкассо — *платежное требование-поручение*. Это расчетный документ, содержащий требование поставщика к покупателю оплатить стоимость поставленных по договору товаров, выполненных работ, оказанных услуг на основании направленных ему отгрузочных и товарных документов.

Банк, получивший от клиента инкассовое поручение, называется *эмитентом*. Банк, который предъявляет требование о совершении платежа или об акцепте обязанному лицу, является *исполняющим банком*. Если банк одновременно обслуживает обе стороны (и поставщика, и покупателя), то он также является исполняющим банком.

При осуществлении платежа с акцептом банк обязан предъявить плательщику требования о совершении платежа или акцепта, обеспечить зачисление на счет получателя соответствующей денежной суммы, если платеж был произведен, или передать акцептованные документы.

В случае осуществления расчетов по инкассо без акцепта банк-эмитент обязан обеспечить безакцептное списание средств со счета плательщика и зачислить эту сумму на счет получателя платежа. Он имеет право направить полученное от клиента инкассовое поручение для выполнения в другой банк, даже если указанные банки не заключили договор о сотрудничестве.

Покупатель должен оплатить платежное требование-поручение в течение 3 дней или письменно уведомить банк о полном или частичном отказе от акцепта. Полученные от него суммы должны быть немедленно переданы исполняющим банком в распоряжение банка-эмитента, который обязан зачислить их на счет поставщика.

Исполняющий банк имеет право удержать из инкассированных сумм причитающееся вознаграждение и возмещение произведенных расходов, если иное не оговорено договором и банковскими правилами.

Срок акцепта — 3 рабочих дня, не считая дня поступления в банк расчетных документов. Согласие плательщика на акцепт должно быть подтверждено подписями уполномоченных лиц и оттиском печати соответствующего юридического лица. Денежное обязательство прекращается с момента списания средств со счета плательщика.

Плательщик имеет право отказаться от оплаты платежного требования. Отказ от акцепта платежного требования составляется по установленной форме с указанием мотивов. Он возможен только при наличии соответствующих оснований в договоре. Споры, возникающие между сторонами по поводу отказа от акцепта, рассматриваются органами арбитражного суда.

Если платеж и (или) акцепт не были получены, исполняющий банк обязан немедленно сообщить банку-эмитенту о причинах неплатежа или отказа от акцепта. В свою очередь, банк должен незамедлительно информировать об этом клиента с уточнением у него дальнейших действий.

Помимо описанных выше форм расчетов, на практике также применяются:

- а) *расчеты в порядке плановых платежей*, то есть когда плательщик по договоренности с поставщиком периодически перечисляет денежные средства на счет поставщика в установленные сроки и в определенном размере;
- б) *расчеты путем зачета взаимных требований* — в этом случае взаимные требования и обязательства должников и кредиторов погашаются в равных суммах, а на их разницу осуществляется платеж;
- в) *переводы денежных средств через предприятия связи* — перечисление денежных средств организацией отдельным гражданам (зарботная плата, алименты, пенсии и др.), уполномоченным лицам через предприятия связи или наоборот;
- г) *расчеты на основе корреспондентских счетов*, открываемых кредитными организациями друг у друга, а также путем создания клиринговых центров;
- д) *расчеты с использованием векселей*;
- е) *расчеты с использованием банковских карт*, в том числе «корпоративных», которые выдаются юридическим лицам.

Наиболее распространенной среди юридических лиц считается форма расчетов платежными поручениями. Для физических лиц актуальна форма расчетов с использованием банковских карт, поскольку она позволяет моментально производить расчеты в разных уголках мира.

## 11.7. Обмен электронными документами при безналичных расчетах

В настоящее время регламентирован порядок обмена электронными данными при осуществлении безналичных расчетов через банковскую систему России. Участниками обмена являются кредитные организации, филиалы кредитных организаций и другие клиенты Банка России, заключившие с ним соответствующий договор.

Все процедуры обмена электронными носителями регулируются Положением «О правилах обмена электронными документами между Банком России, кредитными организациями (филиалами) и другими клиентами Банка России при осуществлении расчетов через расчетную сеть Банка России», утвержденным ЦБ РФ 12 марта 1998 г. № 20-П (ред. от 11.04.2000). Действие данного нормативного акта распространяется на отношения, возникающие при совершении гражданско-правовых сделок и в других предусмотренных законодательством РФ случаях.

Обмен электронными документами в правовом отношении обеспечивается введением так называемой «электронной цифровой подписи». А правовые условия использования электронной подписи в электронных документах, при соблюдении которых она признается равнозначной собственноручной подписи в документе на бумажном носителе, рассматриваются в федеральном законе «Об электронной цифровой подписи» от 10 января 2002 г. № 1-ФЗ (ред. от 08.11.2007)<sup>1</sup>.

В ст. 3 указанного закона приведены основные понятия новой информационной технологии обработки документов<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Правовое регулирование отношений в области использования электронной цифровой подписи осуществляется также в соответствии с Гражданским кодексом, Федеральными законами «Об информации, информатизации и защите информации», «О связи» и др.

<sup>2</sup> Электронный документ — документ, в котором информация представлена в электронно-цифровой форме. Электронная цифровая подпись — реквизит электронного документа, предназначенный для его защиты от подделки, полученный в результате криптографического преобразования информации с использованием закрытого ключа электронной цифровой подписи и позволяющий идентифицировать владельца сертификата ключа подписи, а также установить отсутствие искажения информации в электронном документе. Закрытый ключ электронной цифровой подписи — уникальная последовательность символов, известная владельцу сертификата ключа подписи и предназначенная для создания электронной цифровой подписи. Сертификат ключа подписи — документ на бумажном носителе или электронный документ с электронной цифровой подписью уполномоченного лица удостоверяющего центра, которые включают в себя открытый ключ электронной цифровой подписи и выдаются участнику информационной системы для подтверждения подлинности электронной цифровой подписи и идентификации владельца сертификата ключа подписи.

В соответствии с законодательством сертификаты ключей подписей выдают *удостоверяющие центры*; их деятельность подлежит лицензированию. В качестве удостоверяющего центра для информационных систем общего пользования выступает юридическое лицо. Такой центр должен обладать необходимыми материальными и финансовыми возможностями, позволяющими ему нести гражданскую ответственность за убытки, которые могут быть понесены вследствие недостоверности сведений, содержащихся в сертификатах ключей подписей. Статус удостоверяющего центра, обеспечивающего функционирование корпоративной информационной системы, должен определяться ее владельцем или соглашением ее участников.

В соответствии со ст. 4 рассматриваемого закона для равнозначности электронной цифровой подписи собственноручной подписи в документе на бумажном носителе необходимо одновременное соблюдение следующих условий:

- сертификат ключа подписи не утратил силу (действует) на момент проверки или подписания электронного документа при наличии доказательств, определяющих момент подписания;
- подтверждена подлинность электронной цифровой подписи в электронном документе;
- электронная цифровая подпись используется в соответствии со сведениями, указанными в сертификате ключа подписи.

В гл. 4 закона «Об электронной цифровой подписи» указаны особенности использования электронной цифровой подписи в сфере государственного управления и в корпоративной информационной системе; порядок признания иностранного сертификата ключа подписи; приведены случаи замещения печатей.

# Глава 12

## Правовое регулирование рынка ценных бумаг

---

### 12.1. Понятие государственного кредита. Виды ценных бумаг

В настоящее время в России функционирует рынок ценных бумаг. Кроме гражданского оборота, ценные бумаги обслуживают публичные интересы государства. При помощи выпуска и обращения ценных бумаг осуществляется государственный кредит.

**Государственный кредит** — это урегулированная нормами финансового права деятельность государства, направленная на получение займы денег на условиях возвратности, срочности, возмездности и добровольности.

Ресурсом государственного кредита могут служить средства населения, хозяйствующих субъектов, заемные средства других государств. В случае как внутренних, так и внешних заимствований Российская Федерация выступает заемщиком или гарантом погашения займов другими заемщиками.

Взятые займы денежные средства поступают в распоряжение органов государства, превращаясь в дополнительные финансовые ресурсы. Они, как правило, используются для покрытия бюджетного дефицита. Источником погашения займов и выплаты процентов по ним являются средства государственного бюджета, где каждый год соответствующие расходы выделяются в отдельную строку.

Государственный и муниципальный кредит как правовая категория представляет собой совокупность финансово-правовых норм, которые регулируют общественные отношения, складывающиеся в процессе привлечения государством временно свободных денежных средств юридических и физических лиц. Правовой основой государственного (муниципального) кредита являются Конституция РФ, соответствующие нормы Бюджетного кодекса РФ, а также иные законы и подзаконные нормативные акты.

Привлечение средств в национальной валюте осуществляется путем эмиссии ценных бумаг, пользующихся спросом на российском фондо-



вом рынке. Для восстановления и защиты сбережений граждан России введен в действие федеральный закон «О порядке перевода государственных ценных бумаг СССР и сертификатов Сберегательного банка СССР в целевые долговые обязательства Российской Федерации» от 12 июля 1999 г. № 162-ФЗ. Внешние займы размещаются на иностранных фондовых рынках в валюте других государств.

**Виды ценных бумаг.** К ценным бумагам законодательство относит документы, удостоверяющие с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, которые могут быть осуществлены или переданы только при их предъявлении.

К наиболее распространенным видам ценных бумаг относятся акции, государственные облигации, облигации, векселя, сберегательные (депозитные) сертификаты, чеки. Кратко охарактеризуем их.

*Акцией* признается ценная бумага, закрепляющая права ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, участие в управлении акционерным обществом и часть имущества, остающегося после его ликвидации.

*Облигация* — это ценная бумага, закрепляющая право ее держателя на получение от эмитента в предусмотренный ею срок номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента; она также предоставляет держателю право на получение зафиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права.

Среди государственных облигаций наиболее распространены *государственные краткосрочные бескупонные облигации (ГКО)*. Эмитентом ГКО является Министерство финансов РФ, которое определяет предельный объем выпуска, период его размещения и потенциальных владельцев. Владельцами ГКО могут быть как юридические, так и физические лица.

Выпускаются в обращение и *облигации государственного сберегательного займа Российской Федерации*. Они являются ценными бумагами на предъявителя и выпускаются сроком на 1 год. Одна облигация имеет четыре купона, процентный доход по каждому из которых определяется Министерством финансов на каждый купонный период (3 календарных месяца).

*Вексель* — ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (*простой вексель*) либо иного указанного в нем плательщика (*переводной вексель*) выплатить по наступлении предусмотренного срока определенную сумму владельцу векселя (векселедержателю). Следовательно, в отличие от простого, в переводном векселе участвуют не 2, а 3 лица: векселедатель (трассант), первый приобретатель (или векселедержатель) и плательщик (трассат). Все

реквизиты векселя определены законодательством и являются обязательными.

В зависимости от выполняемых функций различают два типа векселей: товарные и финансовые. *Товарный вексель* может быть выдан любым юридическим лицом и использован при расчетах за товары, работы, услуги. Выпуск *финансовых векселей* разрешается только организациям, имеющим соответствующую лицензию Банка России. Финансовый вексель выдается под полученные на возвратных началах денежные суммы.

Отличием векселя от других долговых обязательств является то, что он может быть передан другому лицу по передаточной надписи (индоссаменту). Платеж по нему может быть обеспечен полностью или в определенной части посредством поручительства (авалья). Банки совершают три вида вексельных операций: учет векселей; выдача ссуд под их залог; принятие векселей на инкассо.

Ценными бумагами являются депозитные сертификаты и чеки.

*Депозитный сертификат* — письменное свидетельство банка-эмитента о вкладе денежных средств, удостоверяющее право вкладчика (бенефициара) или его правопреемника на получение по истечении установленного срока суммы депозита (вклада) и процентов по нему.

*Чек*ом является ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в нем сумму.

Действующим законодательством введено понятие *эмиссионной ценной бумаги*. Это любая ценная бумага, в том числе и бездокументарная, которая характеризуется одновременно тремя признаками:

- закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных законодательством формы и порядка;
- размещается выпусками;
- имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени ее приобретения.

Как акция, так и облигация относятся к разряду эмиссионных ценных бумаг. Большое влияние на денежное обращение и всю финансовую ситуацию в стране оказывают государственные облигации, особенно краткосрочные, обращающиеся на рынке ценных бумаг. В качестве *эмитента* ценных бумаг выступает юридическое лицо или органы исполнительной власти либо органы местного самоуправления, несущие от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими.

## 12.2. Правовое регулирование эмиссии и обращения ценных бумаг

Рынок ценных бумаг регулируется с помощью ряда законов и подзаконных актов, среди которых наиболее важными являются:

- федеральный закон «О рынке ценных бумаг» от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ (ред. от 02.10.2007);
- Указ Президента РФ «Об обеспечении прав инвесторов и акционеров на ценные бумаги в Российской Федерации» от 16 сентября 1997 г. № 1034;
- федеральный закон «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг» от 29 июля 1998 г. № 136-ФЗ (ред. от 26.04.2007).

В Законе «О рынке ценных бумаг» определены *профессиональные участники* рынка ценных бумаг — юридические лица, которые осуществляют установленные законодательством виды деятельности. К ним относятся: брокерская и дилерская деятельность, деятельность по управлению ценными бумагами, клиринг, депозитарная деятельность, деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, а также организации торговли на рынке ценных бумаг.

В соответствии со ст. 2 Закона *обращение ценных бумаг* — это заключение гражданско-правовых сделок, влекущих переход прав собственности на ценные бумаги; *размещение ценных бумаг* — отчуждение эмиссионных ценных бумаг эмитентом первым владельцам путем заключения гражданско-правовых сделок; *эмиссия ценных бумаг* — установленная Федеральным законом последовательность действий эмитента по размещению эмиссионных ценных бумаг.

Отношения, возникающие при эмиссии и обращении ценных бумаг независимо от типа эмитента, регулируются также указанным нормативным актом. В соответствии со ст. 19 устанавливается следующая процедура эмиссии эмиссионных ценных бумаг:

- 1) принятие эмитентом решения о выпуске эмиссионных ценных бумаг;
- 2) регистрация выпуска;
- 3) для документарной формы выпуска — изготовление сертификатов ценных бумаг;
- 4) размещение эмиссионных ценных бумаг;
- 5) регистрация отчета об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг.

Решение о выпуске ценных бумаг принимается органом управления эмитента. Оно должно содержать обязательные и иные реквизиты, предусмотренные законодательством РФ для конкретного вида эмиссионных ценных бумаг. Этим же решением должна быть утверждена информация о выпуске ценных бумаг (или проспект), определены порядок и сроки осуществления мер, связанных с выпуском.

Продажа ценных бумаг эмитентами их первым владельцам (инвесторам) подлежит государственной регистрации. Такая *первичная эмиссия* осуществляется в случаях: учреждения акционерного общества и размещения акций среди его учредителей; увеличения размера уставного капитала акционерного общества путем выпуска акций; привлечения заемного капитала путем выпуска государственных (муниципальных) облигаций и других долговых обязательств.

Первичная эмиссия ценных бумаг требует предоставления в регистрирующий орган строго определенных документов. Так, эмитент обязан представить: заявление на регистрацию, решение о выпуске, проспект эмиссии, копии учредительных документов (при создании акционерного общества), разрешение исполнительного органа власти на осуществление выпуска.

Возможен отказ в регистрации выпуска эмиссионных ценных бумаг по следующим основаниям: наличие в представленных документах сведений, позволяющих сделать вывод о противоречии условий эмиссии и обращения ценных бумаг законодательству РФ; внесение в документы, являющиеся основанием для регистрации выпуска, ложных либо недостоверных сведений. Решение об отказе в регистрации выпуска эмиссионных ценных бумаг и проспекта эмиссии может быть обжаловано в суде.

После регистрации ценных бумаг эмитент имеет право на их размещение, причем в меньшем количестве, чем указано в проспекте эмиссии. Эмитент обязан закончить размещение выпускаемых ценных бумаг по истечении 1 года с даты начала эмиссии, если иные сроки размещения не установлены законодательством РФ.

Не позднее 1 месяца после завершения размещения ценных бумаг эмитент обязан представить отчет об итогах выпуска в регистрирующий орган. Он должен содержать следующую информацию: даты начала и окончания размещения ценных бумаг; фактическую цену размещения (по видам ценных бумаг в рамках данного выпуска); количество размещенных ценных бумаг; общий объем поступлений за их размещение. Для акций в отчете дополнительно указывается список лиц, владеющих пакетом эмиссионных ценных бумаг, размер которого определяется Федеральной комиссией по рынку ценных бумаг.

*Обращение* эмиссионных ценных бумаг регулируется законом «О рынке ценных бумаг» (ст. 29) следующим образом. Права владельцев на ценные бумаги документарной формы выпуска удостоверяются сертификатами, которые находятся у владельцев, либо сертификатами и записями по счетам депо в депозитариях. Права владельцев на ценные бумаги бездокументарной формы выпуска удостоверяются записями на лицевых счетах у держателя реестра или записями по счетам депо в депозитариях.

Право на эмиссионную ценную бумагу переходит к приобретателю в зависимости от конкретных условий, связываемых законодателем с ее конкретной разновидностью (*предъявительская документарная, именная бездокументарная, именная документарная*). Например, право на предъявительскую документарную ценную бумагу переходит к приобретателю: в случае нахождения ее сертификата у владельца — в момент его передачи приобретателю; в случае хранения сертификатов предъявительских документарных ценных бумаг и/или учета прав на такие ценные бумаги в депозитарии — в момент осуществления приходной записи по счету депо приобретателя. Осуществление прав по этому виду ценных бумаг производится по предъявлении их владельцем либо его доверенным лицом.

### 12.3. Федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг

Государственное регулирование рынка ценных бумаг осуществляется путем:

- установления обязательных требований и стандартов деятельности субъектов рынка ценных бумаг (эмитентов, профессиональных участников);
- регистрации выпусков ценных бумаг и проспектов эмиссии;
- лицензирования деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг;
- создания системы защиты прав владельцев и контроля за их соблюдением;
- запрещения и пресечения деятельности лиц, не имеющих соответствующей лицензии.

Указом Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 образована **Федеральная служба по финансовым рынкам** (далее — ФСФР), которой переданы функции бывшей Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг. Она является высшим органом исполнительной власти по проведению

государственной политики в области рынка ценных бумаг и контролю за деятельностью профессиональных участников.

*Задачи* (функции), возложенные на ФСФР, достаточно многочисленны. Основными из них в рассматриваемой области являются:

- разработка основных направлений развития рынка ценных бумаг;
- утверждение стандартов эмиссии ценных бумаг;
- создание единых требований и правил осуществления профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг;
- установление обязательных требований к операциям с ценными бумагами, порядку ведения реестра;
- лицензирование различных видов профессиональной деятельности;
- контроль за соблюдением эмитентами и профессиональными участниками требований законодательства РФ;
- создание общедоступной системы раскрытия информации на рынке ценных бумаг;
- утверждение квалификационных требований, предъявляемых к лицам и организациям, которые осуществляют профессиональную деятельность с ценными бумагами;
- разработка проектов законодательных и иных нормативных актов, связанных с вопросами регулирования рынка ценных бумаг, и др.

Федеральная служба по финансовым рынкам *вправе*:

- выдавать генеральные лицензии на лицензирование профессиональных участников рынка ценных бумаг;
- квалифицировать ценные бумаги и определять их виды в соответствии с законодательством РФ;
- устанавливать обязательные для профессиональных участников рынка ценных бумаг (за исключением кредитных организаций) нормы достаточности собственных средств;
- принимать решение о приостановлении или аннулировании лицензии;
- организовывать или проводить проверки деятельности участников рынка ценных бумаг;
- направлять субъектам рынка ценных бумаг предписания, обязательные для исполнения;
- направлять материалы в правоохранительные органы и обращаться с исками в суд (арбитражный суд);

- применять меры ответственности к должностным лицам и специалистам, имеющим квалификационные аттестаты на право совершения операций с ценными бумагами;
- устанавливать нормативы, обязательные для соблюдения эмитентами ценных бумаг, и правила их применения.

В настоящее время утвержден Порядок осуществления деятельности по управлению ценными бумагами (приказ ФСФР от 3 апреля 2007 г. № 07-37/пз-н). Профессиональные участники рынка ценных бумаг должны в течение 6 месяцев привести свою деятельность в соответствие с едиными требованиями установленного приказом режима.

## 12.4. Ответственность участников рынка ценных бумаг

За нарушения федеральных законов и других законодательных актов Российской Федерации о ценных бумагах предусмотрены различные виды ответственности.

В соответствии со ст. 51 закона «О рынке ценных бумаг» наступает ответственность в случаях и порядке, предусмотренных гражданским, административным или уголовным законодательством.

Статьями 15.17–15.24 и 15.28 КоАП РФ установлена административная ответственность за правонарушения в области рынка ценных бумаг. На эмитентов, профессиональных участников рынка ценных бумаг и граждан налагаются административные штрафы, в частности:

- за нарушение эмитентом порядка (процедуры) эмиссии ценных бумаг — на должностных лиц от 4 до 5 тыс. руб., на юридических лиц от 40 до 50 тыс. руб.;
- за совершение сделок с ценными бумагами, отчет об итогах выпуска которых не зарегистрирован, — на должностных лиц от 2 до 3 тыс. руб., на юридических лиц от 20 до 30 тыс. руб.;
- за непредставление инвестору по его требованию предусмотренной законодательством информации либо представление недостоверной информации — на должностных лиц от 2 до 3 тыс. руб.; на юридических лиц от 20 до 30 тыс. руб.;
- за использование служебной информации на рынке ценных бумаг, а равно передачу ее для совершения сделок третьим лицам — на должностных лиц от 2 до 3 тыс. руб.;
- за нарушение правил приобретения более 30 % акций открытого акционерного общества — на граждан от 1 до 2,5 тыс. руб.; на должностных лиц — от 5 до 20 тыс. руб.; на юридических лиц — от 50 до 500 тыс. руб.

Уголовным кодексом установлена ответственность за преступления на рынке ценных бумаг, а именно: злоупотребления при эмиссии, злостное уклонение от предоставления информации, определенной законодательством РФ о ценных бумагах.

Так, *злоупотребления при эмиссии* наказываются штрафом в размере от 100 до 300 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 1 года до 2 лет, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо исправительными работами на срок от 1 года до 2 лет. За те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, возможно лишение свободы на срок до 3 лет (ст. 185 УК). *Злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации* наказывается штрафом в размере до 300 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 2 лет, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо исправительными работами на срок от 1 года до 2 лет (ст. 185.1 УК).

Вред, причиненный в результате нарушения законодательства РФ о ценных бумагах, подлежит возмещению в порядке, установленном гражданским законодательством.

Профессиональным участникам рынка ценных бумаг запрещено манипулировать ценами на рынке ценных бумаг<sup>1</sup> и принуждать к их покупке или продаже путем предоставления умышленно искаженной информации. Совершение указанных действий служит одним из оснований для приостановления или аннулирования выданного им разрешения.

Широкие права предоставлены Федеральной службе в отношении эмитентов, осуществляющих недобросовестную эмиссию ценных бумаг. В случае размещения ценных бумаг, выпущенных в результате недобросовестной эмиссии, Федеральная служба:

- принимает меры к приостановлению дальнейшего размещения ценных бумаг и доводит соответствующую информацию до средств массовой информации;
- устанавливает сроки устранения нарушений и в случае их устранения выдает письменное предписание о разрешении дальнейшего размещения ценных бумаг эмитентом;
- направляет материалы проверки по фактам недобросовестной эмиссии в суд и (или) в органы прокуратуры для применения мер ответственности к должностным лицам эмитента в соответствии с законодательством РФ;

<sup>1</sup> Факт манипулирования ценами на рынке ценных бумаг признается в судебном порядке.



- в необходимых случаях обращается с иском в суд о признании выпуска ценных бумаг недействительным.

По иску Федеральной службы и ее региональных отделений, государственного регистрирующего органа, органа налоговой службы, прокурора, а также по искам иных государственных органов, осуществляющих полномочия в сфере рынка ценных бумаг, выпуск может быть признан недействительным. Это влечет за собой изъятие из обращения ценных бумаг, выпущенных с нарушением установленного порядка их регистрации или эмиссии, и возвращение владельцам денежных средств (другого имущества), полученных эмитентом в счет оплаты ценных бумаг.

Поскольку профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг, осуществляемая без лицензии, является незаконной, Федеральная служба принимает ряд мер к ее приостановлению. Она направляет материалы проверки по фактам безлицензионной деятельности в суд для применения мер административной ответственности; обращается с иском в арбитражный суд о взыскании в доход государства доходов, полученных в результате такой деятельности. Если участник рынка ценных бумаг не получил лицензию в установленные сроки, Федеральная служба может обратиться в арбитражный суд с иском о его принудительной ликвидации.

В случае обнаружения фактов недобросовестной рекламы Федеральная служба принимает меры по ее приостановлению, письменно извещает рекламодателя о необходимости ее прекращения в установленный срок. Федеральная служба может приостановить действие лицензии на осуществление деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг, проводящих недобросовестные рекламные кампании. С ее стороны возможно также обращение в суд для применения мер административной ответственности к должностным лицам рекламодателя.

В соответствии с законодательством РФ участники рынка ценных бумаг обязаны обеспечивать имущественные интересы владельцев залогом, гарантией и другими способами, предусмотренными гражданским законодательством, а также страховать имущество и риски, связанные с деятельностью на рынке ценных бумаг.

Разумеется, профессиональные участники рынка ценных бумаг и эмитенты ценных бумаг, а также их должностные лица имеют право на обжалование действий Федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

# Глава 13

## Правовые основы валютного регулирования

---

### 13.1. Общие положения. Законодательство в области валютного регулирования

Состояние валютного рынка страны во многом зависит от политики государства в области регулирования экономики, степени вмешательства государственных структур в валютно-кредитные отношения. Структурные изменения на данном сегменте рынка осуществляются путем валютного регулирования, предусматривающего в первую очередь поддержание стабильного валютного курса.

**Валютное регулирование** — это деятельность органов государственной власти, направленная на регламентирование порядка совершения валютных операций.

Регулирование осуществляется на двух уровнях: *нормативно-правовом*, предусматривающем создание правовых норм, предметом которых являются валютные отношения; *индивидуально-правовом*, который рассматривает применение правовых норм к конкретным ситуациям.

По существу валютное регулирование представляет собой комплекс мер (административных, экономических и иных), вытекающих из валютной политики страны и предусматривающих установление порядка проведения операций с валютными ценностями. Основными элементами валютного регулирования являются:

- установление порядка проведения валютных операций;
- определение условий и порядка формирования валютных фондов предприятий и организаций, а также золотовалютного фонда страны;
- валютный контроль и ограничения.

Стабильность и устойчивость национальной валюты связана с определением *валютного режима*. Государства для реализации валютной политики внутри страны и за рубежом могут использовать три типа валютных режимов: режим государственной валютной монополии, ре-

жим валютного государственного регулирования, режим свободно конвертируемой валюты.

В России действует *режим валютного государственного регулирования*. В данной области особое значение имеет федеральный закон «О валютном регулировании и валютном контроле» от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ (ред. от 30.10.2007). Он определяет правовую основу и играет главную роль в области валютного регулирования. В законе установлены основополагающие принципы:

- приоритет экономических мер в реализации государственной политики в области валютного регулирования;
- исключение неоправданного вмешательства государственных органов в валютные операции;
- единство внешней и внутренней валютной политики РФ;
- единство системы валютного регулирования и валютного контроля;
- обеспечение защиты прав и интересов резидентов и нерезидентов при осуществлении валютных операций.

В области валютного регулирования особое значение имеют ст. 8, 34, 35, 71, 74–76 Конституции РФ. В частности, они определяют: право граждан иметь в своей собственности валютные ценности, владеть, пользоваться и распоряжаться ими; возможность правового регулирования валютных отношений только на федеральном уровне.

Важными также являются нормы кодифицированных актов. Понятие ценных бумаг, существенное для определения характера валютных операций, определено в ГК РФ и других актах гражданского законодательства. Ответственность за нарушения валютного законодательства установлена ст. 186, 193 УК РФ, ст. 15.25 КоАП.

Немаловажную группу актов валютного законодательства составляют нормативные акты, принимаемые Президентом и Правительством РФ в форме указов и постановлений.

Определенное место в правовом регулировании валютных операций занимают федеральные законы «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» и «О банках и банковской деятельности». Среди нормативных актов Банка России, которые не могут противоречить федеральным законам, можно выделить:

- инструкцию ЦБ РФ «О порядке представления резидентами и нерезидентами уполномоченным банкам документов и информации при осуществлении валютных операций, порядке учета уполномоченными банками валютных операций и оформления паспортов сделок» от 15 июня 2004 г. № 117-И (ред. от 20.07.2007);

- инструкцию ЦБ РФ «О порядке открытия, закрытия, организации работы обменных пунктов и порядке осуществления уполномоченными банками отдельных видов банковских операций и иных сделок с наличной иностранной валютой и валютой Российской Федерации, чеками (в том числе дорожными чеками), номинальная стоимость которых указана в иностранной валюте, с участием физических лиц» от 28 апреля 2004 г. № 113-И (ред. от 29.11.2006);
- инструкцию ЦБ РФ «Об обязательной продаже части валютной выручки на внутреннем валютном рынке Российской Федерации» от 30 марта 2004 г. № 111-И (ред. от 29.03.2006);
- информационное письмо ЦБ РФ «Обобщение практики применения нормативных актов Банка России по вопросам валютного регулирования и валютного контроля» от 15 июня 2005 г. № 32.

### 13.2. Структура валютных правоотношений

Любое правоотношение характеризуется субъектами, объектами и содержанием. *Содержание* валютных правоотношений — это право на совершение валютных операций и связанные с этим обязанности субъектов.

В соответствии с федеральным законом «О валютном регулировании и валютном контроле» № 173-ФЗ (далее — Закон) **субъектами** валютных правоотношений являются:

- 1) резиденты;
- 2) нерезиденты;
- 3) органы валютного регулирования;
- 4) органы и агенты валютного контроля.

Такое деление обусловлено разным объемом предоставленных им прав и обязанностей по совершению различных операций с валютными ценностями.

*Резидентъ:*

- а) физические лица, являющиеся гражданами РФ;
- б) постоянно проживающие в РФ на основании вида на жительство иностранные граждане и лица без гражданства;
- в) юридические лица, созданные в соответствии с законодательством РФ, и их филиалы, представительства и иные подразделения, находящиеся за пределами РФ;
- г) дипломатические и иные официальные представительства РФ, находящиеся за пределами РФ;

д) Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования.

*Нерезиденты:*

- а) физические лица, не являющиеся резидентами;
- б) юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и находящиеся за пределами РФ;
- в) организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и находящиеся за пределами РФ;
- г) аккредитованные в РФ иностранные дипломатические и иные официальные представительства;
- д) находящиеся в РФ филиалы и представительства нерезидентов, указанных выше в пунктах «б» и «в».

**Объекты** валютных правоотношений делятся на пять видов:

- 1) *валюта РФ* — денежные знаки в виде банкнот и монеты Банка России, находящиеся в обращении в качестве законного средства наличного платежа на территории РФ, а также изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки; средства на банковских счетах и в банковских вкладах;
- 2) *иностранная валюта* — банкноты, казначейские билеты и монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в иностранном государстве, а также изымаемые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки; средства на счетах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах;
- 3) *внутренние ценные бумаги, номинированные в валюте РФ* — эмиссионные ценные бумаги, выраженные в рублях, выпуск которых зарегистрирован в РФ; иные ценные бумаги, удостоверяющие право на получение валюты РФ и выпущенные на ее территории;
- 4) *внешние ценные бумаги* — ценные бумаги, в том числе в бездокументарной форме, не относящиеся к внутренним;
- 5) *валютные ценности* — иностранная валюта и внешние ценные бумаги.

В понятие **валютные операции** входят:

- операции, связанные с приобретением и отчуждением валюты РФ, внутренних ценных бумаг;
- использование валютных ценностей в качестве средства платежа между резидентами, а также валютных ценностей, валюты РФ

и внутренних ценных бумаг — между резидентами и нерезидентами;

- ввоз (вывоз) на таможенную территорию РФ валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг;
- международные переводы иностранной валюты, валюты РФ, внутренних и внешних ценных бумаг;
- перевод нерезидентом рублевых средств, внутренних и внешних ценных бумаг на территории РФ.

Валютные операции осуществляются через **уполномоченные банки**. Этим понятием охватываются кредитные организации, получившие лицензии Банка России на проведение банковских операций со средствами в иностранной валюте.

### 13.3. Валютное регулирование

Законодательством предусмотрены достаточно широкие права резидентов и нерезидентов на совершение разнообразных валютных операций.

Валютные операции **между резидентами и нерезидентами** осуществляются без ограничений, за исключением тех, в отношении которых ограничения устанавливаются в целях предотвращения существенного сокращения золотовалютных резервов, резких колебаний курса валюты РФ, а также поддержания устойчивости платежного баланса страны (ст. 6 Закона).

Банк России может устанавливать единые правила оформления резидентами в уполномоченных банках так называемого *паспорта сделки* при осуществлении валютных операций между резидентами и нерезидентами.

**Органами валютного регулирования** в стране являются Центральный банк (ЦБ) и Правительство РФ, которые издают акты, обязательные для резидентов и нерезидентов. Органы валютного регулирования *не могут устанавливать требования* о получении резидентами и нерезидентами индивидуальных разрешений, а также о предварительной регистрации. Но по счетам (вкладам) в банках за пределами территории РФ резиденты не позднее 1 месяца обязаны уведомлять налоговые органы по месту своего учета об их открытии, закрытии или изменении реквизитов (ст. 12 Закона).

Единые формы учета и отчетности по валютным операциям, порядок и сроки их представления устанавливаются Центральным банком, который готовит и публикует статистическую информацию по валютным операциям. Центральный банк, Правительство РФ, а также специально

уполномоченные федеральные органы исполнительной власти осуществляют все виды валютных операций без ограничений.

Согласно ст. 9 Закона валютные операции **между резидентами** запрещены, за исключением отдельных видов. Например, это операции, связанные с расчетами в магазинах беспошлинной торговли, а также при реализации товаров и оказании услуг пассажирам в пути следования при международных перевозках; осуществлением обязательных платежей (налогов, сборов) в бюджет в иностранной валюте в соответствии с законодательством РФ; оплатой и возмещением расходов в связи со служебными поездками за рубеж сотрудников, постоянная работа которых осуществляется в пути или носит разъездной характер.

Статья 10 Закона регулирует валютные операции **между нерезидентами**. Они вправе без ограничений переводить с банковских счетов иностранную валюту на другие счета; могут осуществлять между собой валютные операции с внутренними ценными бумагами на территории РФ. При этом валютные операции между нерезидентами на территории РФ осуществляются в рублях через внутренние банковские счета (вклады).

*Внутренний валютный рынок РФ.* Резиденты имеют право покупать иностранную валюту на этом рынке. Покупка и продажа иностранной валюты и чеков производится только через уполномоченные банки. При этом установление требования об идентификации личности при купле-продаже физическими лицами наличной иностранной валюты и чеков не допускается. Сведения, идентифицирующие личность, могут быть внесены по просьбе самого физического лица.

*Права и обязанности субъектов валютных отношений.* В соответствии со ст. 12 Закона резиденты могут открывать без ограничений счета (вклады) в иностранной валюте в банках, расположенных на территориях иностранных государств. При этом они должны уведомлять налоговые органы по месту своего учета об открытии и закрытии счетов (вкладов), изменении их реквизитов не позднее 1 месяца со дня соответственно открытия, закрытия или изменения реквизитов счетов в банках, расположенных за пределами РФ.

Как правило, резиденты могут без ограничений выполнять валютные операции со средствами, зачисленными на счета, которые открыты в банках за пределами территории РФ. При этом резиденты, за исключением физических лиц, должны представлять налоговым органам по месту своего учета отчеты о движении средств по счетам (вкладам) в банках за пределами территории РФ с подтверждающими банковскими документами. Порядок отчетности устанавливается Правительством РФ по согласованию с Банком России.

При осуществлении валютных операций расчеты производятся юридическими лицами — резидентами через банковские счета в уполномоченных банках, а также через счета, открытые в банках за пределами территории РФ. Физические лица — резиденты также вправе проводить такие расчеты через счета в иностранных банках и уполномоченных банках на территории РФ.

Согласно ст. 13 Закона **нерезиденты** на территории РФ вправе открывать банковские счета (вклады) в иностранной валюте и валюте РФ только в уполномоченных банках. Они имеют право без ограничений перечислять: иностранную валюту и валюту РФ со своих счетов в банках за пределами территории РФ на свои банковские счета в уполномоченных банках; иностранную валюту со своих счетов в уполномоченных банках на свои счета в банках за пределами территории РФ.

**Порядок ввоза и вывоза** валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг определен ст. 15 Закона.

*Ввоз* иностранной валюты и внешних ценных бумаг в документарной форме не ограничен при соблюдении требований таможенного законодательства РФ. Единовременный ввоз в РФ физическими лицами (резидентами и нерезидентами) наличной валюты, дорожных чеков, ценных бумаг в сумме, превышающей в эквиваленте 10 тыс. долл. США, требует подачи письменной таможенной декларации.

Физические лица (резиденты и нерезиденты) *не имеют права единовременно вывозить* из России наличную валюту в сумме, превышающей в эквиваленте 10 тыс. долл. США. Если эта сумма меньше указанного предела, представление в таможенный орган документов, подтверждающих, что вывозимые наличные были ранее ввезены или переведены в РФ либо приобретены в РФ, не требуется.

Единовременный вывоз наличной валюты в сумме, равной в эквиваленте 3 тыс. долл. США или не превышающей этой суммы, не подлежит таможенному декларированию, а вывоз валюты свыше указанного размера требует подачи письменной таможенной декларации на всю сумму вывозимой наличной валюты. При единовременном вывозе дорожных чеков на сумму, превышающую в эквиваленте 10 тыс. долл. США, необходима подача письменной таможенной декларации.

### **13.4. Репатриация валют и обязательная продажа части валютной выручки**

При осуществлении внешнеэкономической деятельности резиденты должны в сроки, предусмотренные договорами, обеспечить:



- 1) получение от нерезидентов на свои счета в уполномоченных банках валюты, причитающейся за переданные им товары, оказанные работы и услуги, переданную информацию и результаты интеллектуальной деятельности;
- 2) возврат денежных средств, уплаченных нерезидентам за неввезенные на таможенную территорию РФ товары или неоказанные услуги.

В ряде случаев резиденты *вправе не зачислять* на свои банковские счета в уполномоченных банках иностранную валюту или валюту РФ. Например, при оплате заказчиками (нерезидентами) местных расходов резидентов, связанных с сооружением последними объектов на территориях иностранных государств; при использовании иностранной валюты, получаемой резидентами от проведения выставок, спортивных и культурных мероприятий за пределами территории РФ, для покрытия расходов на их проведение (п. 2 ст. 19 Закона).

Центральный банк в целях обеспечения учета и отчетности по валютным операциям может устанавливать единые правила оформления резидентами в уполномоченных банках *паспорта сделки* при осуществлении валютных операций между резидентами и нерезидентами. Он должен содержать сведения, необходимые для обеспечения учета и отчетности по валютным операциям, а также осуществления валютного контроля.

В соответствии с законодательством устанавливается порядок обязательной продажи части валютной выручки резидентов на внутреннем валютном рынке РФ, который определен Инструкцией ЦБ РФ № 111-И (ред. от 29.03.2006). Обязательная продажа осуществляется по распоряжению резидента непосредственно уполномоченному банку либо через уполномоченный банк на валютных биржах, внебиржевом валютном рынке, Банку России.

Для уменьшения подлежащей обязательной продаже суммы валютной выручки резидентов учитываются некоторые расходы и платежи, связанные с исполнением соответствующих сделок. В частности, это оплата транспортировки, страхования и экспедирования грузов; уплата вывозных таможенных пошлин и таможенных сборов; выплата комиссионного вознаграждения кредитным организациям.

Перечень иностранной валюты, подлежащей обязательной продаже, определяется Центральным банком РФ. Продажа осуществляется по курсу, складывающемуся на внутреннем валютном рынке на день продажи. Обязательная продажа части валютной выручки резидентов проводится через уполномоченные банки Центральному банку РФ.

### 13.5. Валютный контроль в Российской Федерации

Правовые основы регулирования валютного контроля определены гл. 4 Закона «О валютном регулировании и валютном контроле».

**Органами валютного контроля** являются Центральный банк РФ, федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные Правительством РФ, а также Министерство финансов РФ; Федеральная таможенная служба; Федеральная налоговая служба; правоохранительные и иные органы. Их полномочия выражаются в следующем:

- издании в пределах своей компетенции нормативных актов, обязательных к исполнению как резидентами, так и нерезидентами в РФ;
- определении порядка и форм учета, отчетности и документации по валютным операциям резидентов и нерезидентов.

**Агенты валютного контроля** — это подотчетные ЦБ РФ уполномоченные банки, государственная корпорация «Банк развития и внешнеэкономической деятельности (Внешэкономбанк)», а также не являющиеся уполномоченными банками профессиональные участники рынка ценных бумаг<sup>1</sup>, таможенные органы и налоговые органы.

В действующем законодательстве обозначены права и обязанности органов и агентов валютного контроля, а также определены права и обязанности резидентов и нерезидентов, осуществляющих в РФ валютные операции.

Так, *органы и агенты валютного контроля имеют право* проводить проверки соблюдения резидентами и нерезидентами валютного законодательства и актов органов валютного регулирования, полноты и достоверности учета и отчетности по валютным операциям. Они вправе запрашивать и получать документы и информацию, которые связаны с проведением валютных операций, открытием и ведением счетов.

*Органы валютного контроля и их должностные лица* могут выдавать предписания об устранении выявленных нарушений. Они также вправе применять установленные меры ответственности за нарушение валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования.

*Агенты валютного контроля имеют право* запрашивать и получать от резидентов и нерезидентов следующие свидетельства:

- документы, удостоверяющие личность физического лица;
- документ о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя;

<sup>1</sup> В том числе держатели реестра (регистраторы), подотчетные федеральному органу исполнительной власти по рынку ценных бумаг.

- документы, удостоверяющие статус юридического лица, — для нерезидентов; документ о государственной регистрации юридического лица — для резидентов;
- свидетельство о постановке на учет в налоговом органе;
- документы, удостоверяющие права лиц на недвижимое имущество;
- документы, удостоверяющие права нерезидентов на осуществление валютных операций, открытие счетов (вкладов), оформляемые и выдаваемые органами страны места жительства (места регистрации) нерезидента;
- уведомление налогового органа по месту учета резидента об открытии счета (вклада) в банке за пределами территории РФ;
- регистрационные документы в случаях, когда предварительная регистрация предусмотрена законодательством;
- документы, являющиеся основанием для проведения валютных операций и содержащие сведения о результатах торгов и др.;
- документы, оформляемые и выдаваемые кредитными организациями; документы, подтверждающие совершение валютных операций;
- таможенные декларации, документы, подтверждающие ввоз в страну валюты РФ, иностранной валюты и ценных бумаг в документальной форме;
- паспорт сделки.

Органы и агенты валютного контроля и их должностные лица должны сохранять коммерческую, банковскую и служебную тайну.

В соответствии со ст. 24 Закона *резиденты и нерезиденты имеют право*: знакомиться с актами проверок, проведенных органами и агентами валютного контроля; обжаловать решения и действия органов и агентов валютного контроля; получать возмещение в установленном порядке реального ущерба, причиненного неправомерными действиями (бездействием) органов и агентов валютного контроля и их должностных лиц.

*Резиденты и нерезиденты обязаны*: представлять органам и агентам валютного контроля документы и информацию по указанным выше позициям; вести в установленном порядке учет и отчетность; выполнять предписания органов валютного контроля об устранении выявленных нарушений.

В отношении резидентов и нерезидентов Законом установлена **ответственность за нарушение валютного законодательства РФ и актов органов валютного контроля**.

Статьей 15.25 КоАП конкретизированы нарушения валютного законодательства, за которые резиденты и нерезиденты несут ответственность. К ним относятся, в частности:

- осуществление незаконных валютных операций, что влечет наложение административного штрафа на граждан, должностных лиц и юридических лиц в размере от 3/4 до полной суммы незаконной валютной операции;
- нарушение установленного порядка открытия счетов (вкладов) в банках, расположенных за пределами РФ, — наложение административного штрафа на граждан в размере от 1 до 1,5 тыс. руб.; на должностных лиц — от 5 до 10 тыс. руб.; на юридических лиц — от 50 до 100 тыс. руб.;
- невыполнение обязанности по обязательной продаже части валютной выручки — наложение административного штрафа на должностных и юридических лиц в размере от 3/4 до полной суммы валютной выручки, не проданной в установленном порядке;
- несоблюдение установленного порядка или сроков представления форм учета и отчетности по валютным операциям, нарушение установленного порядка использования специального счета, единых правил оформления паспортов сделок — наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от 4 до 5 тыс. руб.; на юридических лиц — от 40 до 50 тыс. руб.;
- нарушение установленного порядка ввоза и вывоза валюты РФ и внутренних ценных бумаг — наложение административного штрафа на граждан в размере от 500 до 1000 руб.; на должностных лиц — от 1 до 2 тыс. руб.; на юридических лиц — от 5 до 10 тыс. руб.

Применение санкций осуществляется по решению органов валютного контроля к физическим лицам в судебном порядке, а к юридическим лицам — в порядке, установленном административным законодательством РФ. Постановление о применении санкций за нарушение валютного законодательства может быть обжаловано в судебном порядке.

Должностные лица юридических лиц — резидентов, в том числе уполномоченных банков, и юридических лиц — нерезидентов, а также физические лица, виновные в нарушении валютного законодательства, несут *уголовную, административную и гражданско-правовую* ответственность в соответствии с законодательством РФ.

**Раздел IV**  
**ΤΡΥΔΟΒΟΕ ΠΡΑΒΟ**

---

# Глава 1

## Предмет и источники трудового права

---

### 1.1. Предмет трудового права

Трудовое право занимает одно из ведущих мест в системе права России. Его значение обуславливается прежде всего ролью труда в жизни общества. Труд во все времена и во всех общественно-экономических формациях был и остается основой жизнедеятельности людей, источником богатства общества и благосостояния каждого человека. Только в процессе труда создаются материальные и духовные ценности, которыми общество располагает и которые распределяются между его членами. Даже блага, которые дает природа, мертвы без приложения труда человека.

Одновременно труд выступает и как важнейший фактор формирования человека. Вне труда, вне общественно полезной деятельности не может быть полноценной человеческой личности. Именно в процессе труда человек проявляет свои способности и творческие возможности, то есть реализует себя как личность.

С учетом сказанного значение трудового права как регулятора трудовой деятельности людей трудно переоценить.

В период вхождения России в рыночную экономику роль трудового права должна возрасти, должна усиливаться его социальная функция, направленная на защиту трудовых прав работников. Трудовой кодекс Российской Федерации, вступивший в силу с 1 февраля 2002 г., как раз и ориентирован на усиление социальной функции данной отрасли права.

В ст. 1 ТК сформулированы цели и задачи трудового законодательства. *Целями трудового законодательства* являются установление государственных гарантий трудовых прав и свобод граждан, создание благоприятных условий труда, защита прав и интересов работников и работодателей.

Основные *задачи трудового права* состоят в создании необходимых правовых условий для достижения оптимального согласования интересов сторон трудовых отношений, интересов государства, а также правовое регулирование трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений.

**Предметом трудового права** являются трудовые и иные непосредственно связанные с ними отношения. Знание предмета трудового права необходимо, поскольку дает возможность отграничить отношения, регулируемые трудовым правом, от отношений, являющихся предметом другой отрасли — гражданского права. Это важно для правильного оформления правовых отношений — гражданско-правовым или трудовым договором. В свою очередь, от вида договора зависит и правовое регулирование отношений.

Гражданско-правовые договоры подряда, поручения, оказания возмездных услуг и ряд других связаны с применением труда и выплатой вознаграждения за работы и услуги, а потому имеют сходство с трудовыми отношениями. В то же время правовое регулирование трудовых и гражданско-правовых отношений существенно различается, поэтому для их участников не безразлично, какой отраслью права регламентируются возникшие на основе договора правовые отношения.

На практике зачастую возникают трудности в разграничении гражданско-правовых и трудовых отношений. Встречаются случаи, когда работодатели фактически сложившиеся трудовые отношения оформляют не трудовыми, а гражданско-правовыми договорами, лишая тем самым граждан множества прав, вытекающих из трудовых отношений, то есть выводя их из-под защиты норм трудового права. В таких случаях в соответствии со ст. 11 ТК Российской Федерации гражданин вправе в судебном порядке требовать признания наличия трудовых отношений, то есть применения к ним положений трудового законодательства.

Основу трудового права составляют трудовые отношения, понятие и основные признаки которых содержатся в ст. 15 ТК.

**Трудовые отношения** — отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работы), подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

Сторонами трудового отношения являются работник и работодатель. Работник — физическое лицо, вступившее в трудовое отношение с работодателем. Работодателем может быть физическое либо юридическое лицо, вступившее в трудовое отношение с работником.

Трудовые отношения предполагают устойчивую правовую связь между работником и работодателем, оформленную трудовым договором, который всегда является необходимым юридическим основанием возникновения трудовых отношений, регулируемых трудовым правом. В некоторых случаях трудовые отношения возникают на основе сложного юридического состава — трудового договора и иного юридического факта (избрания на должность, назначения на должность, судебного решения о заключении трудового договора и др. — ст. 16 ТК). Таким образом, без заключения трудового договора трудовые отношения возникнуть не могут.

Трудовые отношения протекают в рамках определенной организации труда. Обязанности по организации труда лежат на работодателе. Поэтому можно говорить, что труд в рамках трудового отношения самостоятелен. В определении трудового отношения зафиксирована обязанность работника подчиняться правилам внутреннего трудового распорядка, а при работе у физического лица — соблюдать согласованный режим работы.

Трудовые отношения предполагают личное исполнение работником трудовой функции, предусматривающей выполнение работы по определенной профессии, специальности, должности, квалификации. При работе у физических лиц трудовая функция обычно определяется путем согласования круга обязанностей, которые обязуется выполнять работник.

Трудовые отношения предполагают обязанность работодателя обеспечить работнику все условия труда, предусмотренные трудовым законодательством, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором. Это значит, что трудовое законодательство в полном объеме распространяется на всех граждан, вступивших в трудовые отношения и заключивших трудовой договор с работодателем.

Нормы трудового права в соответствии со ст. 11 ТК обязательны для применения на всей территории России для всех работодателей (юридических и физических лиц), независимо от их организационно-правовой формы и формы собственности. Они распространяются и на трудовые отношения иностранных граждан, лиц без гражданства, организаций, созданных или учрежденных ими либо с их участием, работников международных организаций и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено законом или международным договором Российской Федерации.

Подавляющее большинство участников трудовых отношений составляют наемные работники — люди, не являющиеся собственниками или сособственниками имущества юридических и физических лиц — рабо-



тодателей, предоставляющие свою рабочую силу работодателю за вознаграждение в форме заработной платы на основе трудового договора. При этом не имеет значения, где они работают — в государственном секторе, в негосударственных организациях или у физических лиц.

Законодательство допускает возможность заключения трудовых договоров с руководителями организаций любой организационно-правовой формы и любой формы собственности (ст. 275 ТК), а значит — и с учредителями юридических лиц. Таким образом, под действие норм трудового права может подпасть и работа руководителей негосударственных юридических лиц, если в соответствии с учредительными документами (учредительным договором, уставом) ими будет заключен трудовой договор с юридическим лицом, соучредителем которого они являются.

В пределах, установленных законом, трудовое законодательство распространяется на членов производственных кооперативов: льготы женщинам и несовершеннолетним, охрана труда, минимальная продолжительность отпуска и др. При этом основным документом о трудовой деятельности члена кооператива (как и работающего по трудовому договору) является трудовая книжка.

Под действие норм трудового права не подпадают, если они не являются работодателями или их представителями:

- военнослужащие при исполнении ими обязанностей военной службы;
- члены советов директоров (наблюдательных советов) организаций, за исключением лиц, заключивших с данной организацией трудовой договор;
- лица, работающие по договорам гражданско-правового характера;
- другие лица, если это установлено федеральным законом (ст. 11 ТК).

Кроме трудовых отношений, трудовое право регулируют и **некоторые иные отношения, тесно связанные с трудовыми**, предшествующие им или вытекающие из них. К таковым, согласно ст. 1 ТК, относятся отношения:

- по организации и управлению трудом;
- по трудоустройству у данного работодателя;
- по профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников непосредственно у данного работодателя;
- по социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и соглашений;

- по участию работников и профессиональных союзов в установлении условий труда и применении трудового законодательства в предусмотренных законом случаях;
- по материальной ответственности работодателей и работников в сфере труда;
- по надзору и контролю (в том числе профсоюзному) за соблюдением трудового законодательства (включая законодательство об охране труда);
- по разрешению трудовых споров;
- по обязательному социальному страхованию в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Обязанности по организации труда работников, как было отмечено выше, возложены на работодателя. Однако в условиях коллективного труда трудовое законодательство закрепляет права работников на участие в управлении организацией (ст. 52 ТК) и устанавливает его основные формы (ст. 53 ТК).

Трудовое законодательство регулирует отношения по поводу трудоустройства, которые предшествуют возникновению трудовых отношений. Трудовым кодексом запрещен необоснованный отказ и любые формы дискриминации при приеме на работу, ограничен перечень документов, которые работодатель вправе потребовать от работника при заключении трудового договора. Введена обязанность работодателя письменно мотивировать отказ в приеме на работу и право гражданина обжаловать его в судебном порядке (ст. 64, 65 ТК) и т. д.

Профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников и связанным с этим правам и обязанностям работодателей и правам работников посвящены гл. 31, 32 ТК. Статья 197 ТК закрепляет право работников на профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации. Кодексом регулируется *ученический договор* на профессиональное обучение, который заключается с лицом, ищущим работу, а также на переобучение без отрыва от производства, оформляемый с работником организации.

Ученический договор с лицом, ищущим работу, не порождает трудовых отношений, а является гражданско-правовым и регулируется нормами гражданского права. Однако поскольку обучение осуществляется в процессе труда, на учеников в соответствии со ст. 205 ТК распространяется трудовое законодательство. Обязательным условием ученического договора является обязанность ученика пройти обучение и в соответствии с полученной профессией, специальностью, квалификацией проработать по трудовому договору с работодателем в тече-

ние срока, установленного в ученическом договоре (ст. 199 ТК). Таким образом, ученический договор предшествует возникновению трудовых отношений ученика, закончившего обучение, с работодателем.

Ученический договор на переобучение с работником данной организации, состоящим в трудовых отношениях с ней, существует наравне с трудовым договором.

Вне трудовых отношений находятся связанные с ними отношения по социальному партнерству в сфере труда (гл. 3–9 ТК). Социальное партнерство является средством согласования интересов работников, работодателей и государства. За пределы трудовых отношений закон выводит материальную ответственность сторон трудового договора (работодателя или работника) за ущерб, причиненный другой стороне. По нормам трудового права она возможна лишь в рамках отношений, основанных на трудовом договоре. Эти отношения тесно связаны с трудовыми, вытекают из них. Регулируется материальная ответственность гл. 37–39 ТК.

Непосредственно из трудовых отношений вытекает необходимость надзора и контроля государственных органов и общественных организаций (прежде всего профсоюзных) за соблюдением законодательства о труде и правил охраны труда. В сферу действия трудового права входит деятельность главного контролирующего органа — Федеральной инспекции труда (ст. 354–365 ТК), а также полномочия профсоюзов по защите трудовых прав работников (гл. 58 ТК).

Трудовое право регулирует порядок рассмотрения индивидуальных и коллективных трудовых споров, возникающих между работниками и работодателями по вопросам применения действующих, а также изменения или установления новых условий труда. Однако в сферу действия трудового права входит только рассмотрение индивидуальных трудовых споров комиссиями по трудовым спорам, а также разрешение коллективных трудовых споров. Судебный порядок рассмотрения трудовых споров регламентируется нормами гражданского процессуального права.

## **1.2. Принципы правового регулирования трудовых и непосредственно связанных с ними отношений**

В ТК сформулированы принципы правового регулирования трудовых и связанных с ними отношений (ст. 2). Многие из них направлены на реализацию конституционных прав и свобод граждан в области труда, а также норм международного права. Основными принципами являются следующие.

1. **Свобода труда**, включая право на труд, который каждый свободно выбирает или на который свободно соглашается, а также право распоряжаться своими способностями, выбирать профессию и род деятельности.

Принцип свободы труда предполагает добровольность выбора профессии, специальности в соответствии со своими способностями, возможностями, личным желанием, состоянием здоровья. Он обеспечивается договорным методом привлечения к труду, основанном на соглашении сторон трудового договора. Административные методы привлечения к труду в настоящее время в России не применяются.

2. **Запрещение принудительного труда и дискриминации в сфере труда.** Принудительный труд — это выполнение работы под угрозой применения какого-либо наказания (насильственного воздействия) в целях поддержания трудовой дисциплины, в качестве меры ответственности за участие в забастовке, меры наказания за иные взгляды, противоположные установленной политической, социальной или экономической системе; меры дискриминации по признакам расовой, социальной, национальной или религиозной принадлежности.

К принудительному труду также относится работа, которую работник вынужден выполнять под угрозой применения насильственного воздействия, в то время как в соответствии с законом он имеет право отказаться от ее выполнения, в том числе в связи:

- с нарушением установленных сроков выплаты заработной платы или выплатой ее не в полном размере;
- с возникновением угрозы для жизни и здоровья вследствие нарушения требований охраны труда, в частности необеспечения средствами коллективной или индивидуальной защиты в соответствии с установленными нормами.

Принудительный труд не включает в себя:

- работу, выполнение которой обусловлено законодательством о воинской обязанности и военной службе или заменяющей ее альтернативной гражданской службе;
- работу, выполнение которой обусловлено введением чрезвычайного или военного положения в порядке, установленном федеральными конституционными законами;
- работу, выполняемую в чрезвычайных обстоятельствах (пожары, наводнения, голод, землетрясения, эпидемии или эпизоотии)

и в иных случаях, ставящих под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части;

- работу, выполняемую вследствие вступившего в законную силу приговора суда под надзором государственных органов, ответственных за соблюдение законодательства при исполнении судебных приговоров.

Запрет дискриминации в сфере труда предполагает предоставление всем гражданам равных возможностей реализации своих трудовых прав; запрет ограничений в трудовых правах или получения преимуществ в зависимости от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, возраста, семейного положения и других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работника.

Юридической гарантией защиты является предоставление гражданину, считающему, что он подвергся дискриминации в сфере труда, права обратиться в Федеральную инспекцию труда или в суд с заявлением о восстановлении нарушенных прав, возмещении материального ущерба и компенсации морального вреда (ст. 3 ТК).

3. **Защита от безработицы и содействие в трудоустройстве.** В соответствии с законом РФ «О занятости населения в Российской Федерации» от 19 апреля 1991 г. № 1032-1 (ред. от 29.12.2006) создана государственная система защиты граждан от безработицы и содействия в трудоустройстве. Определен правовой статус безработного, установлены дополнительные гарантии трудоустройства отдельных категорий граждан. Предусмотрена выплата пособий по безработице, стипендий лицам, направленным службой занятости на переобучение, профессиональную переподготовку, повышение квалификации. Осуществляется и множество других мероприятий, направленных на обеспечение граждан работой.

В этих же целях ряд норм трудового права обязывает работодателей в определенных случаях, чтобы избежать увольнения работников, предлагать перевод на другую работу. Допускается временное введение неполного рабочего времени при угрозе массовых увольнений, вызванных изменениями в организации производства и труда, и т. д.

4. **Обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда,** в том числе на условия, отвечающие требованиям безопасности и гигиены; права на отдых, включая ограничение рабочего времени, предоставление ежедневного отдыха, выходных и нерабочих праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска.

Реализация этого принципа обеспечивается соответствующими институтами трудового права — охраны труда, рабочего времени и времени отдыха и др.

- 5. Обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы**, обеспечивающей достойное существование для него самого и его семьи. При этом оплата труда должна быть не ниже установленного законом минимального размера.

Принцип установления *справедливой* оплаты труда предполагает соблюдение требований ст. 132 ТК об оплате *по труду*, то есть в зависимости от квалификации работника, сложности выполняемой работы, количества и качества затраченного труда.

В соответствии со ст. 133 ТК минимальный размер оплаты труда не может быть ниже прожиточного минимума трудоспособного человека. Однако эта норма пока не введена в действие. Порядок и сроки (ст. 421 ТК) повышения МРОТ до указанного размера устанавливаются федеральным законом.

Гарантиями реализации права на своевременную выплату заработной платы являются: установление ответственности (вплоть до уголовной) работодателя за задержку выплаты заработной платы и другие нарушения в оплате труда; материальная ответственность работодателя за задержку выплаты заработной платы (ст. 236 ТК); право работника на приостановление работы до выплаты задержанной суммы (ст. 142 ТК).

- 6. Обеспечение равенства возможностей работников без всякой дискриминации на продвижение по работе** с учетом производительности труда, квалификации и трудового стажа по специальности, а также на профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации.

Данный принцип вводит обязательные критерии, которыми работодатели должны руководствоваться при повышении работников в должности, выдвижении на руководящую работу, переводах на более квалифицированную работу. Соблюдение этого принципа в равной мере отвечает интересам и работника, и работодателя. Для работника это серьезный стимул к активизации трудовой деятельности, для работодателя — средство улучшения работы организации.

- 7. Сочетание государственного и договорного регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений.** Путем государственной регламентации в масштабе страны обес-

печивается реализация основных принципов правового регулирования трудовых отношений, устанавливается минимум гарантий участникам отношений, который не может быть снижен в соглашениях о применении труда.

Коллективные договоры, соглашения, а также трудовые договоры не могут содержать условий, снижающих уровень прав и гарантий работников, установленных законодательством. Если такие условия включены в коллективный договор, соглашение или трудовой договор, они не могут применяться (ст. 9 ТК). В то же время повышение уровня правовых гарантий работников допускается.

8. **Социальное партнерство в сфере труда**, включающее право на участие работников, работодателей, их объединений в договорном регулировании трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений. Социальному партнерству как средству согласования интересов работников, работодателей и государства посвящены гл. 3–9 ТК<sup>1</sup>.
9. **Обязательность возмещения вреда, причиненного работнику в связи с выполнением им трудовых обязанностей**. Реализация этого принципа обеспечивается установлением материальной ответственности работодателя за ущерб, причиненный по его вине работнику (гл. 37, 38 ТК).
10. **Обеспечение права каждого на защиту государством его трудовых прав и свобод**, включая судебную защиту. Право на судебную защиту — конституционное право граждан (ст. 46 Конституции РФ). Трудовой кодекс расширил рамки судебной защиты трудовых прав граждан, предоставив им, в частности, право обжалования в суд отказов в приеме на работу во всех случаях, когда гражданин считает отказ необоснованным (ст. 64 ТК).

Судебная защита не является единственным способом защиты; возможно обращение в другие государственные органы (Федеральную инспекцию труда, органы прокуратуры и т. д.), общественные организации в рамках их компетенции.

Законодательством предусмотрен и новый способ защиты — *самозащита работниками трудовых прав* (ст. 379, 380 ТК), которая заключается, в частности, в возможности отказаться от выполнения работы, не предусмотренной трудовым договором или угрожающей жизни и здоровью. При этом на время отказа от работы

<sup>1</sup> См. гл. 2 настоящего раздела.

за работником сохраняются все трудовые права. Работодатель не вправе препятствовать трудящимся в осуществлении самозащиты, а также преследовать их за это.

11. **Обеспечение права на разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, а также права на забастовку.** Данный принцип реализуется специальными нормами трудового права, устанавливающими порядок рассмотрения индивидуальных и коллективных трудовых споров, а также нормами гражданского процессуального законодательства, регламентирующими судебный порядок разрешения трудовых споров.
12. **Обеспечение права работников на защиту своего достоинства в период трудовой деятельности.** В ст. 21 Конституции РФ сказано: «Достоинство личности охраняется государством». Защита чести, достоинства и деловой репутации работника осуществляется в судебном порядке в соответствии с нормами гражданского законодательства (ст. 150–152<sup>1</sup> ГК РФ). В трудовом законодательстве предусмотрено возмещение морального вреда, причиненного работнику неправомерными действиями работодателя, в том числе посягающими на его честь и достоинство.
13. **Обеспечение права на обязательное социальное страхование работников.** Данное право регламентируется законом «Об основах обязательного социального страхования» от 16 июля 1999 г. № 165-ФЗ (ред. от 05.03.2004). Обязательное социальное страхование — это часть государственной системы социальной защиты населения, предполагающая страхование работающих граждан от возможного изменения материального или социального положения.

Право на обязательное социальное страхование имеют все граждане, работающие по трудовому договору, с момента его заключения. Страхование охватывает: оплату медицинскому учреждению расходов, связанных с предоставлением застрахованному медицинской помощи; пособия по временной нетрудоспособности; пособия по беременности и родам, ежемесячные пособия по уходу за ребенком до достижения им возраста 1,5 лет, единовременные пособия при рождении ребенка; пенсии по возрасту, инвалидности, при потере кормильца и некоторые иные выплаты.

В ст. 2 ТК закреплены и некоторые другие принципы правового регулирования трудовых отношений в России.



### 1.3. Источники трудового права

**Источниками трудового права** являются нормативные правовые акты, в которых содержатся нормы трудового права. основополагающим источником трудового, как и всех других отраслей российского права, является Конституция РФ, которая закладывает основы организации и регулирования труда.

Статья 7 Конституции провозглашает Россию социальным государством, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. В Основном законе закреплено равенство всех граждан: «Мужчина и женщина, — говорится в Конституции, — имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации».

Свобода труда, запрещение принудительного труда, право на здоровые и безопасные условия работы, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации, на отдых — вот важнейшие конституционные положения, которые должны реализоваться на территории России в рамках коллективной организации труда и индивидуальных трудовых отношений.

Главным специальным источником трудового права является ТК РФ, введенный в действие с 1 февраля 2002 г. В нем сохранены проверенные временем основополагающие идеи, заложенные в ранее действовавшем законодательстве. В то же время Кодекс изобилует законодательными новациями, многие из которых необходимы в условиях формирования рыночной экономики.

За прошедшие 6 лет в Кодекс вносились некоторые изменения, а также сложилась практика его применения.

Множеству изменений и дополнений Кодекс подвергся в соответствии с Законом РФ № 90 от 30 июня 2006 г. «О внесении изменений в Трудовой Кодекс Российской Федерации, признании не действующими на территории Российской Федерации некоторых нормативных правовых актов СССР и утратившими силу некоторых актов (положений законодательных актов) Российской Федерации». Анализ изменений и дополнений Трудового кодекса позволяет обозначить следующие направления развития трудового законодательства в современный период.

- 1. Усиление государственно-правового воздействия на трудовые и иные непосредственно связанные с ними отношения.** Это оправдано, поскольку государство не вправе устраняться от регулирования трудовых отношений и отдавать на откуп работодателям трудовые судьбы миллионов граждан России.

Расширена сфера государственного централизованного регулирования трудовых отношений на федеральном уровне.

Закон от 30 июня 2006 г. упорядочил нормативно-правовую базу регулирования трудовых и связанных с ними отношений. В ст. 5 ТК (новая редакция) среди нормативных актов, содержащих нормы трудового права, приоритет отдается Трудовому кодексу. Предусмотрено, что нормы трудового права, содержащиеся в федеральных законах, должны соответствовать Кодексу. В случае противоречий между ТК и иным федеральным законом, содержащим нормы трудового права, применяется ТК. Если вновь принятый федеральный закон противоречит Кодексу, он применяется при условии внесения соответствующих изменений в ТК. Трудовому кодексу не должны противоречить подзаконные акты РФ, нормативные акты субъектов РФ, акты органов местного самоуправления, содержащие нормы трудового права (ст. 5 ТК).

2. **Усиление роли системы социального партнерства в сфере труда.** Органы социального партнерства теперь участвуют в формировании и реализации государственной политики в сфере труда путем их привлечения к правотворческой деятельности государства, решению вопросов регулирования труда на федеральном, региональном, отраслевом уровне, а также на уровне работодателя.
3. **Уравнивание правового положения работников, занятых у различных работодателей.** Это положительная тенденция в развитии трудового законодательства, поскольку работники должны находиться в равном правовом положении независимо от того, кто является работодателем: юридическое лицо, индивидуальный предприниматель или физическое лицо, не являющееся предпринимателем. Некоторые различия, бесспорно, неизбежны, однако дифференциация условий труда должна быть минимальной и обусловленной исключительно спецификой организации труда.
4. **Усиление внимания к процедурным вопросам, возникающим в процессе правоприменительной деятельности.** Ряд новых положений направлен на совершенствование практики применения трудового законодательства, в частности:
  - значительное внимание уделено отработке понятийного аппарата. Многие понятия сформулированы заново, многие уточнены;
  - урегулировано множество процедурных вопросов, касающихся порядка оформления приема на работу, увольнений, выдачи трудовых книжек и т. д.;

- четко прослеживаются требования письменного оформления всевозможных документов: заявлений, соглашений, согласований, передачи копий документов и т. д.

Цель законодателей в данном случае — защита интересов работников и работодателей, предотвращение конфликтных ситуаций, наличие надлежаще оформленной доказательственной базы при возникновении и разрешении трудовых споров.

Источниками трудового права являются и другие законодательные акты, содержащие нормы этой отрасли, — законы РФ, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, ведомственные акты, а также акты субъектов РФ и органов местного самоуправления.

Определенное место в регулировании трудовых отношений занимают акты Международной организации труда, ратифицированные Российской Федерацией. К ним относятся: Конвенция об упразднении принудительного труда; Конвенция об инспекции труда в промышленности и торговле; Конвенция о регулировании вопросов труда: роль, функции и организация; Конвенция о безопасности и гигиене труда в производственной среде и др. Все они были ратифицированы. Тем самым Россия приняла на себя обязательство не нарушать содержащиеся в них нормы.

Специфика трудового права заключается в том, что трудовые отношения регулируются не только законодательными актами, исходящими от государственных органов, но и **иными нормативными актами**. Таковыми являются коллективные договоры, соглашения в области социально-трудовых отношений, локальные акты, издаваемые работодателями (в том числе индивидуальными предпринимателями) в рамках их компетенции, определенной законом, и имеющие юридическую силу в масштабе организации или коллектива, работающего у индивидуального предпринимателя.

**Коллективный договор** — это правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации или у индивидуального предпринимателя, заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей (ст. 40 ТК).

В законодательстве не указана обязанность работодателей заключать коллективные договоры, однако это делать целесообразно, поскольку коллективные договоры направлены на согласование интересов работников и работодателей, а также на социальную защиту первых от произвола вторых.

Представителями работников в коллективных договорах выступают первичные профсоюзные организации или иные представители,

избираемые коллективом. Представителями работодателя являются руководитель организации, работодатель — индивидуальный предприниматель (лично) или уполномоченные ими лица.

Коллективный договор заключается на срок не более 3 лет и вступает в силу со дня подписания его сторонами либо со дня, установленно-го в нем.

Содержание и структура коллективного договора определяются сторонами. Согласно ст. 41 ТК в договор можно включать взаимные обязательства работников и работодателей по следующим вопросам:

- формы, системы и размеры оплаты труда;
- выплата пособий, компенсаций;
- механизм регулирования оплаты труда с учетом роста цен, уровня инфляции;
- занятость, переобучение, условия высвобождения работников;
- рабочее время и время отдыха, включая вопросы предоставления и продолжительности отпусков;
- улучшение условий и охраны труда работников, в том числе женщин и молодежи;
- соблюдение интересов работников при приватизации государственного и муниципального имущества;
- экологическая безопасность и охрана здоровья работников;
- гарантии и льготы сотрудникам, совмещающим работу с обучением;
- оздоровление и отдых работников и членов их семей;
- частичная или полная оплата питания работников;
- другие определяемые сторонами вопросы.

С учетом финансово-экономического положения работодателя в коллективном договоре могут устанавливаться льготы и преимущества для работников, условия труда, более благоприятные по сравнению с определенными законодательством (ст. 41 ТК).

Нормативные положения коллективного договора имеют силу правового акта и обязательны для исполнения. Действие коллективного договора распространяется на всех работников организации, ее филиалов, представительств и иных обособленных структурных подразделений, всех работников индивидуального предпринимателя.

**Соглашение** — правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения и устанавливающий общие принципы регулирования связанных с ними экономических отношений, заключаемый между полномочными представителями работников и работодателей на федераль-

ном, межрегиональном, региональном, отраслевом (межотраслевым) и территориальном уровнях социального партнерства в пределах их компетенции (ст. 45 ТК).

В качестве представителей работников при заключении соглашений выступают соответствующие профсоюзы, их территориальные организации, объединения профсоюзов и их территориальных организаций.

Представителями работодателей являются соответствующие объединения работодателей — основанные на членстве некоммерческие организации, объединяющие на добровольной основе работодателей в целях представительства и защиты их прав в сфере социально-трудовых отношений с профсоюзами и органами государственной власти. Действуют они в соответствии с федеральным законом «Об объединениях работодателей» от 27 ноября 2002 г. № 156-ФЗ. Представителями работодателей в бюджетных организациях являются соответствующие органы исполнительной власти.

В соглашения могут включаться обязательства сторон по следующим вопросам:

- оплата труда;
- условия и охрана труда;
- режимы труда и отдыха;
- развитие социального партнерства;
- иные вопросы, определяемые сторонами.

Соглашения по *сфере регулируемых социально-трудовых отношений* могут быть генеральными (на федеральном уровне), межрегиональными (на уровне 2 и более субъектов РФ), региональными (на уровне субъекта РФ), отраслевыми (межотраслевыми), территориальными и другими.

*Генеральные* соглашения устанавливают общие принципы регулирования социально-трудовых отношений в масштабе России, *региональные* — на уровне субъекта федерации. *Отраслевые (межотраслевые)* соглашения определяют общие условия оплаты труда, трудовые гарантии и льготы работникам отрасли (отраслей). *Территориальные* соглашения устанавливают общие условия труда, трудовые гарантии и льготы работникам на территории соответствующего муниципального образования.

По *числу участников* соглашения могут быть трехсторонними и двухсторонними. В трехсторонних участвуют: представители работников, работодателей, соответствующих органов исполнительной власти или местного самоуправления. В двухсторонних соглашениях участвуют представители работников и работодателей.

Соглашения, предусматривающие бюджетное финансирование, заключаются при обязательном участии представителей органов исполнительной власти или местного самоуправления (ст. 35 ТК).

Подписанные сторонами соглашения обязательны для исполнения и являются источниками правового регулирования трудовых отношений.

Срок действия соглашений определяется сторонами, но не может превышать 3 лет. Стороны могут продлить действие соглашения на срок не более 3 лет.

Коллективные договоры, соглашения не могут содержать условий, ограничивающих права или снижающих уровень гарантий работников по сравнению с законодательством. Если такие условия включены в коллективный договор или соглашение, то они не подлежат применению (ст. 9 ТК).

**Локальные нормативные акты**, содержащие нормы трудового права, действующие внутри организации, могут принимать работодатели в пределах своей компетенции в соответствии с законодательством, коллективным договором и соглашениями. Ими могут устанавливаться некоторые виды режима рабочего времени, условия оплаты труда, стимулирующие выплаты и т. д.

В случаях, предусмотренных законодательством или коллективным договором, локальные нормативные акты должны приниматься с учетом мнения или по согласованию с представительными органами работников (как правило, профсоюзами).

Локальные нормативные акты, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством, коллективным договором, соглашениями либо принятые с нарушением установленного порядка согласования с представительными органами работников, не подлежат применению. В таких случаях применяются законодательные акты, коллективный договор, соглашения (ст. 8 ТК).

## Глава 2

# Социальное партнерство в сфере труда

---

### 2.1. Понятие, стороны и система социального партнерства

Социальному партнерству в сфере труда посвящены гл. 3–9 ТК. Это новый институт трудового права, создание которого обусловлено вхождением России в рыночную экономику, усилением договорных методов регулирования труда. Его теоретические основы были разработаны еще задолго до принятия Трудового кодекса 2002 г. профессором А. С. Пашковым<sup>1</sup>. Основное назначение социального партнерства — упреждать социальные конфликты, добиваться принятия взаимоприемлемых решений путем согласования социально-экономических интересов работодателей и наемных работников<sup>2</sup>.

**Социальное партнерство** — это система взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений (ст. 23 ТК). Сторонами социального партнерства являются работники и работодатели в лице уполномоченных в установленном порядке представителей (ст. 25 ТК).

Представителями работников в зависимости от формы социального партнерства являются: профессиональные союзы и их объединения; иные профсоюзные организации или иные избираемые работниками представители в случаях, предусмотренных законодательством. Такими, например, являются комиссии по трудовым спорам, в которых представители работников избираются общим собранием (конференцией) или делегируются представительным органом с последующим утверждением на общем собрании (конференции) трудового коллектива.

---

<sup>1</sup> Пашков А. С. Социальное партнерство в сфере трудовых отношений // Правоведение, 1997. — № 2.

<sup>2</sup> Там же, с. 6.

Аналогично избираются представители работников для переговоров с работодателями при возникновении коллективных трудовых споров.

Представителями работодателей в зависимости от форм социального партнерства могут быть руководители организаций, работодатели — индивидуальные предприниматели или уполномоченные ими лица, объединения работодателей, создаваемые для представления и защиты интересов своих членов. Представителями работодателей — государственных и муниципальных учреждений, бюджетных организаций также являются органы исполнительной власти, местного самоуправления.

В ст. 24 ТК сформулированы основные принципы, на которых базируется социальное партнерство:

- равноправие сторон;
- уважение и учет интересов сторон;
- заинтересованность сторон в участии в договорных отношениях;
- содействие государства в укреплении и развитии социального партнерства на демократической основе;
- соблюдение сторонами и их представителями трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;
- полномочность представителей сторон;
- свобода выбора при обсуждении вопросов, входящих в сферу труда;
- добровольность принятия сторонами обязательств;
- реальность обязательств, принимаемых на себя сторонами;
- обязательность выполнения коллективных договоров, соглашений;
- контроль за выполнением принятых коллективных договоров, соглашений;
- ответственность сторон, их представителей за невыполнение по их вине коллективных договоров, соглашений.

Социальное партнерство осуществляется на нескольких уровнях (ст. 26 ТК). На федеральном уровне устанавливаются основы регулирования отношений в сфере труда в Российской Федерации. На региональном уровне устанавливаются основы регулирования отношений в сфере труда в субъектах РФ. На отраслевом уровне устанавливаются основы регулирования отношений в сфере труда в отрасли (отраслях). На территориальном уровне устанавливаются основы регулирования отношений в сфере труда в муниципальных образованиях. На локальном уровне устанавливаются обязательства работников и работодателя в сфере труда.



В соглашениях, заключаемых на межрегиональном, региональном, отраслевом, территориальном и локальном уровнях, не могут содержаться положения, снижающие уровень правовых гарантий работников по сравнению с нормами, содержащимися в федеральных соглашениях. В то же время включение в указанные соглашения дополнительных льгот, преимуществ и других норм, улучшающих положение работников, вполне допустимо и даже желательно.

## 2.2. Формы социального партнерства

Статья 27 ТК предусматривает четыре формы социального партнерства:

- коллективные переговоры по подготовке проектов коллективных договоров, соглашений и их заключению;
- взаимные консультации (переговоры) по вопросам установления трудовых и иных связанных с ними отношений, обеспечения гарантий трудовых прав работников и совершенствования трудового законодательства;
- участие работников и их представителей в управлении организацией;
- участие представителей работников и работодателей в досудебном разрешении трудовых споров.

Коллективные переговоры, взаимные консультации (переговоры) между представителями работников и работодателей ведутся по поводу подготовки, заключения коллективных договоров и соглашений, внесения изменений в указанные акты и по другим проблемам социально-трудовых отношений. Инициатива их проведения может исходить от представителей каждой из сторон. Представители стороны, получившей письменное уведомление с предложением о начале переговоров, обязаны вступить в них в течение 7 календарных дней со дня оповещения.

Порядок ведения коллективных переговоров и урегулирования возникающих разногласий регламентируется ст. 36–38 ТК. Сроки, место и порядок проведения коллективных переговоров определяются представителями сторон.

Работники и их представители наделены широкими правами по участию в управлении организациями (ст. 52–53 ТК). Они могут осуществляться работниками как непосредственно, так и через представительные органы. Работодатель обязан обеспечивать работникам и их представителям возможности для реализации их прав.

В случаях и в порядке, предусмотренных законодательством, работодатель обязан при принятии решений учитывать мнение представительного

органа работников (ст. 371–373 ТК). Такая обязанность лежит на работодателе во многих случаях: при увольнении по его инициативе некоторых категорий работников по определенным основаниям; при введении неполного рабочего времени для предотвращения массовых увольнений сотрудников; при привлечении в ряде случаев к сверхурочным работам и т. п.

Представительные органы работников участвуют в консультациях с работодателями по вопросам принятия локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права.

Представители работников вправе получать информацию от работодателя по всем проблемам, затрагивающим интересы работников. При этом они могут участвовать в заседаниях органов управления организацией при их рассмотрении и вносить соответствующие предложения по разрешению возникших проблем.

Возможности социального партнерства этим не исчерпываются. Рассмотрены и некоторые другие формы участия работников в управлении организацией.

Представители работников и работодателей на паритетных началах участвуют в досудебном рассмотрении трудовых споров. Так, первичным органом по рассмотрению большинства индивидуальных трудовых споров, связанных с применением законодательства о труде, условий коллективных договоров, соглашений, трудовых договоров является комиссия по трудовым спорам, создаваемая в организациях и у индивидуальных предпринимателей из равного числа представителей работников и работодателей (ст. 384 ТК). Ее решения имеют обязательную силу для работодателей.

На равноправной основе из представителей работников и работодателей формируется примирительная комиссия для разрешения коллективных трудовых споров. Если согласие в этой комиссии не будет достигнуто, стороны продолжают примирительные процедуры с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже (ст. 402 ТК).

### **2.3. Органы социального партнерства**

Органами социального партнерства являются комиссии по регулированию социально-трудовых отношений. Они формируются на всех уровнях на равноправной основе из представителей сторон социального партнерства (ст. 35 ТК).

Комиссии создаются в целях:

- регулирования социально-трудовых отношений;
- ведения коллективных переговоров;

- подготовки проектов коллективных договоров и соглашений;
- заключения коллективных договоров и соглашений;
- контроля за выполнением коллективных договоров и соглашений.

На федеральном уровне формируется постоянно действующая *Российская трехсторонняя комиссия по регулированию социально-трудовых отношений*, деятельность которой осуществляется в соответствии с федеральным законом «О Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений» от 1 мая 1999 г. № 92-ФЗ.

Членами Комиссии являются представители общероссийских объединений профсоюзов, общероссийских объединений работодателей, Правительства РФ.

Основными задачами Комиссии являются:

- ведение коллективных переговоров и подготовка проекта генерального соглашения между общероссийскими объединениями профсоюзов, работодателей и Правительством РФ;
- содействие договорному регулированию социально-трудовых отношений на федеральном уровне;
- проведение консультаций по вопросам, связанным с разработкой проектов федеральных законодательных актов в области социально-трудовых отношений;
- согласование позиций сторон по основным направлениям социальной политики;
- рассмотрение по инициативе сторон вопросов, возникших в ходе выполнения генерального соглашения;
- изучение международного опыта, участие в мероприятиях, проводимых зарубежными организациями в области социально-трудовых отношений и социального партнерства.

В ст. 5 упомянутого Закона определен порядок принятия решений Комиссией: оно считается принятым, если за него проголосовали все три стороны. Члены Комиссии, не согласные с принятым решением, вправе требовать занесения их особого мнения в протокол заседания.

На уровне субъектов РФ могут создаваться трехсторонние комиссии по регулированию социально-трудовых отношений, деятельность которых осуществляется в соответствии с законодательством субъектов федерации.

На территориальном уровне могут образовываться трехсторонние комиссии по регулированию социально-трудовых отношений, деятельность которых осуществляется в соответствии с законами субъектов РФ,

а также положениями об этих комиссиях, утверждаемыми представительными органами местного самоуправления.

На отраслевом уровне комиссии формируются с целью ведения коллективных переговоров, подготовки проектов и заключения отраслевых (межотраслевых) соглашений. Отраслевые комиссии могут создаваться на федеральном уровне и на уровне субъектов Федерации.

В организациях также образуются комиссии для ведения коллективных переговоров, подготовки проекта и заключения коллективного договора.

Законом установлены гарантии для лиц, участвующих в коллективных переговорах, подготовке проекта коллективного договора, соглашения. Они освобождаются на это время от основной работы с сохранением среднего заработка на срок, определяемый соглашением сторон, но не более чем на 3 месяца. Представители работников в период коллективных переговоров не могут быть подвергнуты дисциплинарному взысканию, переведены на другую работу или уволены (за исключением случаев увольнения за правонарушение) по инициативе работодателя без предварительного согласия органа, уполномочившего их на представительство (ст. 39 ТК).

Законом РФ от 30 июня 2006 г. заметно усилена роль системы социального партнерства в сфере труда.

Органы социального партнерства теперь участвуют в реализации государственной политики в сфере труда, в правотворческой деятельности государства (ст. 35<sup>1</sup> ТК). Так, на органы государственной власти РФ и субъектов РФ возложена обязанность направлять в соответствующие комиссии по регулированию социально-трудовых отношений проекты нормативных актов в сфере труда и программ социально-экономического развития. Решения комиссий подлежат обязательному рассмотрению органами, принимающими эти акты.

Российская трехсторонняя комиссия по регулированию социально-трудовых отношений разрабатывает рекомендации по установлению систем оплаты труда работников бюджетных организаций, которые должны учитываться Правительством при подготовке проекта бюджета на очередной год (ст. 135 ТК).

Расширен круг вопросов, которые решаются Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений и соответствующих комиссий: региональных, территориальных, отраслевых.

На локальном уровне социального партнерства работодатели с учетом мнения первичной профсоюзной организации или иного уполномоченного органа:

- разрабатывают и утверждают правила и инструкции по охране труда для работников (ст. 212 ТК);
- устанавливают нормы бесплатной выдачи работникам средств индивидуальной защиты, улучшающие защиту работников по сравнению с типовыми нормами (ст. 223 ТК);
- устанавливают повышенные или дополнительные компенсации за работу в тяжелых, вредных и опасных условиях (ст. 219 ТК) и т. д.

Очевидно, что в настоящее время активно развиваются отношения социального партнерства в сфере труда.

## Глава 3

# Трудовой договор

---

### 3.1. Понятие и значение трудового договора

Институт трудового договора занимает ведущее место в системе трудового права, поскольку он включает в себя возникновение, изменение и прекращение трудовых отношений. Им регулируется прием на работу, возможные случаи и основания изменения условий труда, все основания увольнения работников, то есть прекращения трудовых отношений.

Трудовому договору посвящены гл. 10–14 (ст. 56–90) ТК. Кроме того, особенности трудовых договоров с отдельными категориями работников содержатся в гл. 41–55 ТК и ряде других нормативных актов. Понятие трудового договора дается в ст. 56 ТК.

**Трудовой договор** — соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Сторонами трудового договора являются работодатель и работник.

Работодателем может быть юридическое лицо (любой организационно-правовой формы и формы собственности), а также физическое лицо. В случаях, предусмотренных федеральными законами, работодателем может выступать иной субъект, наделенный правом заключать трудовые договоры.

Работодателями — физическими лицами признаются:

- индивидуальные предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также частные нотариусы, адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты, и иные лица, чья профессиональная деятельность под-

лежит государственной регистрации и (или) лицензированию, вступившие в трудовые отношения с работниками в целях осуществления указанной деятельности. При осуществлении деятельности без регистрации или лицензирования эти лица не освобождаются от обязанностей перед работниками;

- физические лица, заключившие трудовые договоры с работниками для удовлетворения бытовых потребностей (прием на работу няни, домработницы, шофера).

Работодателями могут быть граждане, обладающие полной гражданской дееспособностью. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут заключать трудовые договоры с работниками при наличии собственного заработка, стипендии, иных доходов с письменного согласия родителей или иных законных представителей.

Права и обязанности работодателя в трудовых отношениях осуществляются:

- физическим лицом, являющимся работодателем;
- органами управления юридического лица или уполномоченными ими лицами в порядке, установленном законодательством, учредительными документами юридического лица и локальными нормативными актами (ст. 20 ТК).

Работником является лицо, вступившее в трудовое отношение с работодателем. Вступать в трудовые отношения имеют право лица, достигшие 16 лет, а в случаях, установленных законодательством, — и не достигшие указанного возраста.

В определении трудового договора содержатся его основные признаки, отличающие его от смежных гражданско-правовых договоров, связанных с применением труда.

Когда работодателем является юридическое лицо, заключение трудового договора предполагает участие в общественном труде и сопровождается включением работника в трудовой коллектив организации. В отличие от гражданско-правовых договоров, работник вкладывает свой труд в общее дело трудового коллектива, становится его членом.

Трудовой договор заключается для выполнения работником определенной трудовой функции, которая в большинстве случаев определяется указанием на специальность, квалификацию или должность (в гражданско-правовых договорах исполнитель выполняет по поручению заказчика конкретное, индивидуально определенное задание). При работе у физического лица круг обязанностей работника также не ограничивается конкретным заданием, а предусматривает выполнение определенного вида работ (в качестве портного, продавца, домашней работницы, няни и т. д.).

Возложенные на работника по трудовому договору трудовые обязанности могут не совпадать с такими категориями, как профессия, специальность, должность. Например, при совмещении профессий (должностей) одновременно выполняется работа по нескольким профессиям (должностям). В пределах одной специальности круг обязанностей или объем работы может быть уточнен в трудовом договоре. В обязанности работника иногда входит больший объем работ, чем предусмотрено нормативами (например, при многостаночном обслуживании), либо меньший (при работе с неполным рабочим временем). Обязанности работника могут быть ограничены договором по сравнению с обязанностями, закрепленными нормативными актами, в том числе должностными инструкциями.

Таким образом, под **трудовой функцией** следует понимать конкретный круг работ, установленный в трудовом договоре по соглашению между работником и работодателем, за выполнение которого работник несет ответственность. Из такого понятия трудовой функции исходит и Трудовой кодекс, запрещающий «требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором...» (ст. 60 ТК).

Если при приеме на работу определяются особенности характера или круга работ, то это условие должно найти закрепление в трудовом договоре.

Трудовая функция работника всегда должна быть четко определенной, со строго очерченным кругом обязанностей и прав. Неопределенность трудовой функции создает неопределенность в содержании трудового отношения, что противоречит интересам и работника, и работодателя.

Работа по трудовому договору всегда протекает в рамках определенной организации труда с подчинением трудовому распорядку и дисциплине. В гражданско-правовых договорах организационный момент, как правило, отсутствует: исполнитель самостоятельно организует свою работу, выполнение задания, оказание услуги заказчику. Организационный момент может присутствовать, но только если это предусмотрено законом или договором. В трудовом договоре обязанность работника подчиняться трудовому распорядку и дисциплине вытекает из закона, а не из соглашения. При этом обязанности по организации труда работника всегда лежат на работодателе, в том числе при работе у физического лица.

Из ст. 56 ТК вытекает безусловная обязанность личного выполнения работником обусловленной работы, в то время как в гражданско-правовых договорах исполнитель должен лично выполнять работу (задание заказчика) только в случаях, предусмотренных законом



или соглашением. В иных случаях, как правило, он может привлекать к выполнению задания других лиц (например, субподрядчиков в договоре подряда).

Множество специфических для трудового договора обязанностей возлагается и на работодателя. Он должен обеспечить работника обусловленной работой, организовать его труд, своевременно в полном объеме выплачивать заработную плату и обеспечивать все условия труда, предусмотренные законодательством, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором. В гражданско-правовых договорах, как правило, обязанности заказчика ограничиваются принятием выполненной работы и ее оплатой. И лишь исходя из условий договора на заказчика могут быть возложены обязанности обеспечивать подрядчика материалами, оборудованием, организовывать его труд и т. д. В трудовом праве заключение трудового договора само по себе порождает указанные обязанности работодателя.

Значение трудового договора заключается в следующем.

1. Трудовой договор является основанием возникновения трудового отношения между работником и работодателем. Договорный метод привлечения к труду в полной мере соответствует конституционному принципу свободы труда, свободы выбора рода деятельности и места работы. Конституцией РФ и Трудовым кодексом запрещен принудительный труд, поэтому внедоговорных оснований возникновения трудовых отношений в России не существует.

В некоторых случаях трудовой договор не является единственным основанием для возникновения трудовых отношений. В соответствии со ст. 16 ТК заключению трудового договора могут предшествовать:

- избрание на выборную должность;
- избрание по конкурсу на замещение соответствующей должности;
- назначение на должность или утверждение в ней;
- направление на работу уполномоченным органом в счет установленной квоты;
- судебное решение о заключении трудового договора.

Во всех указанных случаях трудовые отношения не возникают без согласия гражданина и без оформления их трудовым договором. Обстоятельства, перечисленные в ст. 16 ТК, являются лишь необходимой предпосылкой для заключения трудового договора.

Акт избрания является условием заключения трудового договора о работе на выборных должностях, если избрание предполагает выполнение работником определенной трудовой функции. Такой акт предшествует заключению трудового договора.

Занятие должностей, замещаемых по конкурсу, возможно после прохождения конкурса и избрания на соответствующую должность. Конкурсный порядок подбора кадров применяется довольно широко. Он установлен либо законом, либо учредительными документами юридических лиц.

Законодательно конкурсный порядок подбора введен для руководителей федеральных государственных унитарных предприятий, государственных служащих, профессорско-преподавательского состава вузов и ряда других категорий работников. Избрание по конкурсу — основание для заключения трудового договора.

Для некоторых категорий работников установлен порядок назначения на должность или утверждения в должности. Так, руководитель унитарного предприятия назначается собственником. Прием на работу главного бухгалтера согласовывается с собственником, то есть производится утверждение его в должности. Однако во всех случаях назначению или утверждению в должности предшествует получение согласия гражданина на занятие соответствующей должности.

Направление на работу уполномоченным органом в счет установленной квоты также само по себе не порождает трудового отношения и не обязывает гражданина заключить трудовой договор с указанным в нем работодателем. Лишь при согласии его на трудоустройство заключается трудовой договор и возникает трудовое отношение.

Судебные решения о заключении трудового договора принимаются по искам заинтересованных лиц, в частности при уклонении работодателя от оформления трудовым договором уже фактически сложившихся трудовых отношений, признании незаконными отказов в приеме на работу. Трудовое отношение возникает при заключении на основе судебного решения трудового договора.

Таким образом, во всех рассмотренных случаях трудовой договор является либо единственным, либо одним из оснований возникновения трудовых отношений.

С момента заключения трудового договора между работником и работодателем возникает трудовое отношение и работник подпадает под действие и защиту норм трудового права.

2. Трудовой договор является не только основанием возникновения, но и базой существования трудового отношения между работником и работодателем. Пока трудовой договор не расторгнут, трудовое отношение существует со всеми вытекающими из него правовыми последствиями. Только расторжение трудового договора влечет прекращение трудовых отношений; изменение условий договора вызывает изменение содержания трудового отношения, но не прекращает его.
3. Трудовой договор в значительной степени является регулятором условий труда работника, поскольку многие из них устанавливаются именно в трудовом договоре по соглашению сторон. При этом условия, определенные трудовым договором, имеют такую же юридическую силу, как и установленные законодательством.

В соответствии со ст. 57 ТК трудовой договор должен содержать условия, признаваемые законом обязательными, а также может включать любые другие дополнительные условия, не противоречащие законодательству и не ухудшающие положение работника по сравнению с ним. Противоречащие законодательству или ухудшающие положение работника условия не имеют юридической силы, даже если он дал на них свое согласие.

## 3.2. Содержание трудового договора

Под **содержанием трудового договора** понимается совокупность его условий. Условия трудового договора подразделяются на:

- обязательные условия, которые должны быть согласованы сторонами и зафиксированы в трудовом договоре;
- другие условия (дополнительные), которые могут быть включены в трудовой договор по соглашению сторон, однако их наличие не является обязательным.

В трудовом договоре указываются:

- фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя — физического лица), заключивших договор;
- сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя — физического лица;
- ИНН (для работодателей, за исключением физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями);

- сведения о представителе работодателя, подписавшем договор, и основание, в силу которого он наделен соответствующими полномочиями;
- место и дата заключения трудового договора.

*Обязательными* условиями трудового договора являются:

- место работы (при приеме в обособленное структурное подразделение организации, расположенное в другой местности, — с указанием подразделения и его местонахождения);
- трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы)<sup>1</sup>;
- дата начала работы (при срочном договоре — срок и основание его заключения);
- условия оплаты труда;
- режим рабочего времени и времени отдыха (если он отличается от общих правил);
- компенсации за тяжелую работу и работу во вредных или опасных условиях с указанием характеристик условий труда на рабочем месте;
- условия, определяющие при необходимости характер работы (подвижной, разъездной, в пути, другой характер работы);
- условие об обязательном социальном страховании работника в соответствии с законодательством.

Если какое-либо из обязательных условий не было включено в трудовой договор, договор имеет юридическую силу, требуется лишь дополнить его недостающими сведениями.

В трудовом договоре могут предусматриваться дополнительные условия: об уточнении места работы, испытании, неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной), обязанности работника отработать после обучения установленный договором срок, если обучение оплачивал работодатель, и др. Однако они не должны ухудшать положение работника по сравнению с законодательством, коллективным договором, соглашениями.

---

<sup>1</sup> Если в соответствии с федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, специальностям или профессиям связано предоставление льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, специальностей или профессий и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, которые утверждаются в порядке, устанавливаемом Правительством РФ.

Условием трудового договора может быть *срок, на который он заключен*. В соответствии со ст. 58 ТК трудовые договоры могут заключаться:

- на неопределенный срок, то есть без указания срока;
- на определенный срок не более 5 лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен законодательством. Разновидностями срочных договоров являются договоры о временной (на срок до 2 месяцев — ст. 289 ТК) и сезонной работе (на период сезона, как правило не более чем на 6 месяцев — ст. 293 ТК).

Если в договоре не оговорен срок, он считается заключенным на неопределенный срок. Такой договор обеспечивает устойчивость трудового отношения, стабильность правового положения работника и, как правило, отвечает интересам обеих сторон. Известно, что успешно и стабильно работают трудовые коллективы с постоянным составом кадров. «Кадровая чехарда» всегда отрицательно сказывается на результатах деятельности любой организации. Неустойчивость правового положения создает психологический дискомфорт и снижает трудовую активность работников. С учетом этого Трудовой кодекс *ограничил возможности заключения срочных трудовых договоров*.

Часть I ст. 59 ТК предусматривает *случаи заключения срочного трудового договора*, когда вследствие характера работы или условий ее выполнения исключается возможность установить трудовые отношения на неопределенный срок. Поэтому срочные трудовые договоры заключаются:

- на время исполнения обязанностей отсутствующего работника;
- на время выполнения временных и сезонных работ;
- с лицами, направляемыми на работу за границу;
- при избрании на выборную должность на определенный срок;
- в иных случаях, предусмотренных законом.

Часть II ст. 59 ТК предусматривает случаи, когда срочный трудовой договор может быть заключен по соглашению сторон. Например, возможно его заключение:

- с лицами, поступающими на работу к работодателям — субъектам малого предпринимательства (включая индивидуальных предпринимателей), численность работников которых не превышает 35 человек (в сфере розничной торговли и бытового обслуживания — 20 человек);
- с пенсионерами по возрасту и лицами, которым по состоянию здоровья разрешена работа исключительно временного характера;
- с поступающими на работу в районы Крайнего Севера и приравненные к ним местности;

- с лицами, избранными по конкурсу;
- с руководителями, их заместителями и главными бухгалтерами организаций;
- с совместителями;
- в других случаях, предусмотренных законом.

Срочный трудовой договор, заключенный без достаточных оснований, считается заключенным на неопределенный срок (ст. 58 ТК).

Большую осторожность следует проявлять при заключении срочных трудовых договоров с руководящими работниками организаций (руководителями, их заместителями и главными бухгалтерами), учитывая, что частая смена руководящих кадров никогда не идет на пользу хозяйствующим субъектам. Кроме того, психологически работник не чувствует себя уверенно, ощущает непостоянство своего положения, что особо опасно именно для руководителей. Нет и необходимости в заключении таких договоров, ибо имеется достаточно законных возможностей расторгнуть трудовой договор с работником, в том числе руководящим, если он не справляется со своими обязанностями. Заранее ставить руководящего работника в нестабильное правовое положение нет необходимости.

### **3.3. Правовые гарантии при заключении трудового договора**

В целях реализации основных принципов регулирования трудовых отношений законодательство устанавливает ряд гарантий при заключении трудового договора.

Прежде всего работодателям запрещено необоснованно отказывать гражданам в приеме на работу (ст. 64 ТК). Необоснованным признается отказ в приеме на работу при наличии вакансии по любым мотивам, не связанным с деловыми качествами работника, кроме случаев, когда ограничения установлены федеральным законодательством. Так, нельзя отказать в приеме на работу в зависимости от пола, возраста, расы, цвета кожи, национальности, языка, места жительства, в том числе наличия или отсутствия регистрации по месту жительства или пребывания, и других обстоятельств. Данная норма преследует цель исключить дискриминацию в сфере труда, гарантировать гражданам равные возможности для реализации своих трудовых прав (ст. 3 ТК).

Нарушение требований законодательства о запрещении необоснованных отказов в приеме на работу является одним из характерных явлений нашего времени. Работодатели произвольно устанавливают

неоправданные, а иногда просто абсурдные возрастные ограничения при приеме на работу, ограничения по признакам пола, необоснованно завышенные квалификационные требования и т. д. С принятием Трудового кодекса, не только запретившего необоснованный отказ в приеме на работу, но и квалифицирующего это явление как дискриминацию в сфере труда, практика необоснованных отказов в приеме на работу должна быть искоренена.

В законодательстве специально предусмотрено запрещение отказывать в заключении трудового договора женщинам по мотивам беременности или наличия детей.

Запрещено отказывать в заключении трудового договора лицам, приглашенным в письменной форме на работу в порядке перевода от другого работодателя в течение 1 месяца со дня увольнения с прежнего места работы.

Важными гарантиями от необоснованных отказов в приеме на работу является обязанность работодателя в письменной форме сообщить гражданину по его требованию причину отказа и право гражданина обжаловать его в судебном порядке (ст. 64 ТК). Гражданин может обратиться с жалобой и в органы Федеральной инспекции труда (ст. 357 ТК), а также в органы прокуратуры.

Не являются дискриминацией в сфере труда установление различий, исключений, предпочтений, а также ограничение прав работников, которые определяются свойственными данному виду работы требованиями, установленными федеральным законом, либо обусловлены заботой государства о лицах, нуждающихся в повышенной социальной и правовой защите. Этим вызвано установление ограничений при приеме на работу для несовершеннолетних, женщин, инвалидов и других лиц со сниженной трудоспособностью.

Некоторые ограничения при приеме на работу установлены законодательством исходя из общественных интересов. В частности, не может быть принят на работу гражданин, которому приговором суда запрещено заниматься определенной деятельностью или занимать определенные должности (ст. 47 УК РФ). Такое запрещение допускается на срок от 1 до 5 лет. Запись об этой мере наказания производится в трудовой книжке при увольнении работника по приговору суда. В соответствии с федеральным законом «О внесении изменений и дополнений в закон Российской Федерации «Об образовании» и федеральный закон «О высшем и послевузовском профессиональном образовании» от 25 июня 2002 г. № 71-ФЗ (ред. от 03.11.2006) к педагогической деятельности не допускаются лица, которым она запрещена приговором суда или по медицинским показаниям, а также имеющие неснятую или непогашенную

судимость за умышленные тяжкие и особо тяжкие преступления, предусмотренные уголовным законодательством. Перечень медицинских противопоказаний устанавливается Правительством РФ.

Ограничения установлены для приема на работу иностранных граждан.

Анализ законодательства позволяет сделать вывод, что работодатель и работник поставлены в неравное правовое положение при решении вопроса о заключении трудового договора.

Гражданин, основываясь на принципе свободы труда, всегда волен в решении вопроса о заключении трудового договора с конкретным работодателем (естественно, при наличии у него соответствующих деловых качеств, образования, профессиональной подготовки, состояния здоровья и т. д.). Работодатель же при наличии вакансии связан законодательным запретом в части необоснованного отказа гражданину в заключении договора. Подтверждением этого является возможность гражданина, считающего, что он подвергся дискриминации, обратиться в суд с заявлением о восстановлении нарушенных прав, возмещении материального вреда и компенсации морального вреда (ст. 3 ТК). Следовательно, закон допускает возможность понуждения работодателя к заключению трудового договора с конкретным гражданином.

Однако это не значит, что работодатель лишен возможности формировать трудовой коллектив и подбирать кадры. Он вправе осуществлять тщательный подбор персонала, руководствуясь при этом оценкой исключительно деловых (а также моральных и психофизиологических) качеств потенциального работника. Проверка деловых качеств может осуществляться различными методами, но только в рамках закона.

Прежде всего это знакомство с гражданином и его предшествующей трудовой деятельностью. О многом говорит трудовая книжка, являющаяся основным документом о трудовой деятельности, трудовом стаже, а также отношении к труду. Наличие в ней данных, компрометирующих работника (например, записей об увольнении за нарушения трудовой дисциплины, прогулы, хищения и т. д.), является безусловным основанием для отказа в приеме на работу.

Особо тщательно следует подходить к заключению трудового договора с лицами, не имеющими трудовых книжек или ссылающимися на их потерю; лицами, имеющими большие перерывы в трудовой деятельности. При этом правомерно предложить гражданину подтвердить документально предшествующую трудовую деятельность или обосновать причины длительных перерывов в работе. Однако в соответствии со ст. 86 ТК вся информация о персональных данных будущего работника должна быть получена от него самого. Если их можно получить только



у третьей стороны, гражданин должен быть уведомлен об этом и дать на это письменное согласие. Нельзя требовать сведений о политических, религиозных и иных убеждениях человека, членстве в общественных объединениях, а также о его частной жизни.

Для выявления деловых качеств работника используется квалифицированное и тактичное собеседование с ним, которое позволяет в определенной степени судить о его психофизиологических, а иногда и моральных качествах. О деловых качествах свидетельствует уровень общеобразовательной и профессиональной подготовки. При приеме на квалифицированную работу допустимо ознакомиться, например, не только с дипломом, но и с вкладышем к нему, поскольку указанные в нем оценки определяют уровень профессиональных знаний его владельца.

В настоящее время практикуется тестирование, предшествующее заключению трудового договора. Тесты представляют собой задания, даваемые человеку в целях проверки его способностей, одаренности, соответствия его психофизиологических качеств характеру предстоящей работы.

Само по себе тестирование признается одним из современных методов организации подбора и расстановки кадров. Однако тестирование должно проводиться на научной основе, специалистами, по специально разработанной методике определения и оценки деловых и психофизиологических качеств человека. Поэтому данный метод, как требующий тщательной научной подготовки и квалифицированного исполнения, сегодня еще не может быть рекомендован для широкого применения.

### **3.4. Порядок заключения трудового договора**

Общий порядок заключения трудового договора (приема на работу) регулируется гл. 11 (ст. 63–71) ТК.

По общему правилу заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими 16 лет. На работу для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда здоровью, принимаются лица, достигшие 15-летнего возраста, если они получили основное общее образование либо будут продолжать его получать по иной, чем очная, форме обучения, либо оставили в соответствии с федеральным законом общеобразовательное учреждение. Для подготовки молодежи к труду разрешено принимать на работу в свободное от учебы время учащихся школ и училищ по достижении ими 14-летнего возраста. Прием возможен на легкие работы с согласия одного из родителей (или законных представителей) и разрешения органа опеки и попечительства.

В организациях кинематографии, театрах, цирках с согласия одного из родителей (законных представителей) и разрешения органа опеки и попечительства может быть заключен трудовой договор с лицами, не достигшими 14 лет. При этом закон не устанавливает минимальный возрастной предел. Участие в создании и исполнении произведений не должно нанести ущерба здоровью и нравственному развитию малолетнего (ст. 63 ТК). Поскольку малолетние сами не могут заключить трудовой договор, он оформляется от их имени родителями или законными представителями.

Запрещается принимать несовершеннолетних в возрасте до 18 лет на тяжелые работы, работы с вредными и опасными условиями, подземные работы и работы, выполнение которых может причинить вред их нравственному развитию (в игорном бизнесе, ночных клубах, на работы по производству, перевозке и торговле спиртными напитками, табачными изделиями, наркотическими и токсичными препаратами). Запрещен труд, связанный с переноской и передвижением тяжестей, превышающих установленные для них предельные нормы (ст. 265 ТК).

Перечень тяжелых работ и работ с вредными и опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда лиц моложе 18 лет, утвержден постановлением Правительства РФ от 25 февраля 2000 г. № 163 (ред. от 20.06.2001). Предельные нормы переноски и передвижения тяжестей несовершеннолетними утверждены постановлением Минтруда РФ от 7 апреля 1999 г. № 7.

Несовершеннолетние не принимаются на работу по совместительству (ст. 282 ТК); на работы, выполняемые вахтовым методом, когда не может быть обеспечено ежедневное возвращение к месту постоянного проживания (ст. 298 ТК).

В целях охраны жизни и здоровья женщин запрещается использование их труда на тяжелых работах и работах с вредными условиями, подземных работах, кроме некоторых нефизических работ или работ по санитарному и бытовому обслуживанию. Запрещается прием женщин на работы, связанные с подъемом и переносом тяжестей, превышающих предельно допустимые для них нормы (ст. 253 ТК). Перечень тяжелых работ и работ с вредными и опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда женщин, утвержден постановлением Правительства РФ от 25 февраля 2000 г. № 162. Нормы предельно допустимых нагрузок для женщин при подъеме и перемещении тяжестей вручную утверждены постановлением Правительства РФ от 6 февраля 1993 г. № 105.

Нельзя принимать на работу граждан, которые в соответствии с медицинским заключением по состоянию здоровья не могут выполнять

предполагаемую работу. Имеются утвержденные Правительством перечни медицинских противопоказаний для осуществления определенных видов деятельности.

Прием на работу, непосредственно связанную с движением транспорта, возможен только после того, как гражданин прошел профессиональный отбор и профессиональную подготовку в порядке, установленном отраслевым федеральным органом исполнительной власти (ст. 328 ТК).

Предельный возраст граждан для заключения трудовых договоров в законодательстве не установлен, поэтому он сам по себе не может служить основанием для отказа в приеме на работу — такой отказ квалифицируется как дискриминация в сфере труда (ст. 3 ТК). Лишь для отдельных категорий работников федеральным законодательством могут быть установлены возрастные ограничения.

В соответствии со ст. 65 ТК поступающий на работу должен представить работодателю следующие документы:

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

Основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника является трудовая книжка. В соответствии с постановлением Правительства РФ «О трудовых книжках» от 16 апреля 2003 г. № 225 с 1 января 2004 г. введены книжки нового образца. Утверждены правила ведения, хранения и изготовления бланков трудовых книжек, а также обеспечения ими работодателей. Бланки трудовой книжки — документы строгой отчетности, выдаваемые лицу, отвечающему за ведение трудовых книжек, по его заявке.

В трудовую книжку вносятся данные о работнике, выполняемой им работе, переводах на другую постоянную работу и увольнении, а также о награждении за успехи в труде.

Работодатели (за исключением физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями), обязаны вести трудовые книжки

на каждого работника, проработавшего у них свыше 5 дней, если работа для него является основной.

При отсутствии у поступающего на работу трудовой книжки работодатель обязан по письменному заявлению этого лица с указанием причины ее отсутствия оформить новую трудовую книжку.

При приеме на квалифицированную работу работодатель вправе потребовать документ о специальном образовании или профессиональной подготовке. Для работы по некоторым специальностям и должностям (врачи, фармацевтические работники, судьи, водители транспорта и др.) наличие соответствующего уровня профессиональной подготовки предусмотрено законом, поэтому предъявление документа о профессиональной подготовке обязательно. Его отсутствие ведет к невозможности заключения трудового договора, а если он был заключен, то подлежит расторжению в соответствии со ст. 84 ТК.

Вопрос об уровне образовательных и квалификационных требований к работнику при приеме на работу довольно сложен. Когда уровень таких требований установлен законом, все ясно: отступать от них нельзя. В остальных случаях вопрос решается в зависимости от субъективного мнения работодателя, что вызывает разноречивость в уровне требований к профессиональной подготовке работников.

В настоящее время в целях обеспечения единства требований к кадрам и приблизительно одинакового квалификационного уровня работников приняты нормативные акты, устанавливающие квалификационные требования к рабочим и служащим по профессиям и должностям. Именно ими следует руководствоваться при заключении трудовых договоров<sup>1</sup>.

В случаях, предусмотренных законом, необходимо предоставление иных документов. Например, для ряда категорий работников, в том числе несовершеннолетних, установлен обязательный предварительный медицинский осмотр (обследование) (ст. 69, 213 ТК), и поступающий на работу должен предъявить документ о его прохождении. Требовать от граждан при приеме на работу документы, не предусмотренные законом, запрещается (ст. 65 ТК).

Трудовой договор должен быть заключен в письменной форме, составлен в 2 экземплярах, подписанных сторонами. Один экземпляр оста-

<sup>1</sup> См.: Тарифно-квалификационные характеристики по должностям служащих. — М.: ИНФРА-М, 2000; Единый тарифно-квалификационный справочник работ и профессий рабочих. — М.: Приор, 2002; Положение о специалистах финансового рынка, утвержденное приказом Федеральной службы по финансовым рынкам от 24 апреля 2005 г. № 05-17/пз-н, и др.

ется у работодателя, другой передается работнику. Получение работником экземпляра трудового договора должно подтверждаться его подписью на экземпляре, хранящемся у работодателя. Не оформленный надлежащим образом трудовой договор считается заключенным, если работник был допущен к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя. В этом случае оформление договора должно быть произведено в течение 3 рабочих дней со дня фактического допуска к работе (ст. 67 ТК).

До подписания трудового договора работодатель обязан ознакомить работника под роспись с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью работника, коллективным договором.

Прием на работу оформляется приказом (распоряжением) работодателя, который должен быть доведен до сведения работника под роспись в 3-дневный срок со дня фактического начала работы. Если работодатель — физическое лицо, не являющееся индивидуальным предпринимателем, письменно оформленный трудовой договор должен быть зарегистрирован в органе местного самоуправления по месту его жительства (ст. 303 ТК). В этом случае он является документом, подтверждающим время работы у физического лица.

При заключении трудового договора соглашением сторон может быть установлено **испытание**, цель которого — проверка соответствия работника поручаемой работе. Оно должно быть включено в трудовой договор как одно из его условий (ст. 70 ТК).

В период испытания на работника полностью распространяется трудовое законодательство, поскольку трудовой договор уже заключен. Работодатели часто нарушают это требование. Встречаются случаи, когда в период испытания работнику не выплачивается заработная плата или снижается ее размер; до окончания испытания не производится оформление трудового договора. Допускаются грубейшие нарушения трудовых прав граждан, когда трудовой договор не заключается, заработная плата за время испытания не выплачивается, а по окончании испытания гражданину объявляется, что он его не выдержал. В такой ситуации, поскольку трудовые отношения оформлены не были, работник лишен возможности защитить свои права.

Срок испытания не может превышать 3 месяцев, а для руководителей организаций, их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей, руководителей обособленных структурных подразделений — 6 месяцев. В указанный срок не входит период болезни и другие периоды, когда работник фактически отсутствовал на работе.

В ст. 70 ТК предусмотрен перечень категорий работников, которым испытание не устанавливается. Это: беременные женщины, женщины, имеющие детей в возрасте до 1,5 лет; несовершеннолетние; лица, окончившие учреждения профессионального образования, имеющие государственную аккредитацию и впервые поступающие на работу по полученной специальности в течение 1 года со дня окончания образовательного учреждения; избранные на выборную должность и некоторые другие.

Особенности правового положения работника в период испытания заключаются в том, что при неудовлетворительном его результате работодатель имеет право до истечения срока испытания расторгнуть трудовой договор с работником, предупредив его в письменной форме не позднее чем за 3 дня, с указанием причины. Договор расторгается без учета мнения профсоюзного органа и без выплаты выходного пособия.

Трудовой кодекс предоставил право и работнику уволиться в период испытания по собственному желанию. Для этого он должен письменно за 3 дня до увольнения предупредить работодателя о своем нежелании продолжать работу. Таким образом, Кодекс уравнил стороны в правах прекратить трудовой договор в период испытания, что, бесспорно, справедливо.

### 3.5. Изменение трудового договора

При использовании труда работников, состоящих в трудовых отношениях с работодателем, должно обеспечиваться право работника на те условия работы, которые были согласованы сторонами при заключении трудового договора. Этому праву корреспондирует обязанность работодателя обеспечить согласованные условия труда. Статья 60 ТК запрещает требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором, за исключением случаев, предусмотренных Кодексом и иными федеральными законами.

По соглашению сторон, заключенному в письменной форме, возможно любое изменение условий трудового договора в любое время, на любой срок, по любым причинам при соблюдении фундаментального требования: не должны нарушаться трудовое законодательство и ухудшаться положение работника по сравнению с законодательно установленным.

Что подразумевается под «изменением трудового договора»? Прежде всего это *изменение трудовой функции* работника как одного из основных условий трудового договора<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> Понятие трудовой функции было рассмотрено выше.

Изменением условий трудового договора является *изменение места работы*, поскольку место работы, иногда с указанием структурного подразделения организации, ст. 57 ТК относит к обязательным условиям договора. Под местом работы следует понимать расположенное в определенной местности юридическое лицо, а при уточнении в трудовом договоре структурного подразделения и (или) рабочего места, соответственно, и подразделение и (или) рабочее место. Местом работы у физического лица является его местонахождение либо согласованное сторонами место исполнения трудовых обязанностей работником.

Изменением условий трудового договора является *смена местности*, где протекает трудовая деятельность. Под другой местностью понимается другой населенный пункт в соответствии с существующим административно-территориальным делением.

Изменением трудового договора является *модификация и иных условий труда, относящихся к обязательным* и предусмотренных договором в соответствии со ст. 57 ТК (условий оплаты труда, режима труда и отдыха и т. д.), а также *других, важных именно для данного работника условий труда*.

Изменение трудового договора может происходить:

- при перемещении работника на работу, не предусмотренную трудовым договором, то есть при переводе на другую работу;
- когда работник остается на своем рабочем месте, но в силу определенных обстоятельств на этом рабочем месте существенно меняются условия трудовой деятельности.

**Переводы на другую работу.** Законодательство о переводах на другую работу преследует две цели: во-первых, обеспечить работнику право на те условия, которые были согласованы сторонами при приеме на работу; во-вторых, предоставить работодателю возможность некоторого маневрирования рабочей силой, когда возникает объективная необходимость произвести перестановки работников.

Исходя из этого в трудовом праве различают два вида перемещений работников:

- 1) перемещения, сопряженные с изменением условий трудового договора, которые называются переводами на другую работу и требуют согласия работника, за исключением случаев, предусмотренных ч. II и III ст. 72<sup>2</sup> ТК;
- 2) перемещения на другое рабочее место, не сопровождающиеся изменением условий трудового договора. Они не признаются переводами на другую работу, не требуют согласия работника и допускаются по распоряжению работодателя.

Из ст. 72<sup>1</sup> ТК следует, что переводом на другую работу, требующим согласия работника, признается такое перемещение, которое сопровождается изменением трудовой функции, места работы, местности, а также иных существенных условий трудового договора. Согласие работника на перевод в указанных случаях должно быть получено работодателем в письменной форме (ст. 72<sup>1</sup> ТК).

Не является переводом на другую работу и не требует согласия работника перемещение его у того же работодателя на другое рабочее место, в другое структурное подразделение в той же местности, поручение работы на другом механизме или агрегате, если это не влечет изменения условий трудового договора.

Трудовым законодательством предусмотрены два вида переводов на другую работу:

- 1) переводы на другую постоянную работу, осуществляемые без указания срока;
- 2) временные переводы на другую работу, производимые на определенный срок, указанный в приказе (распоряжении) работодателя.

Если в приказе или распоряжении срок не указан, перевод считается постоянным.

**Переводы на другую постоянную работу** всегда требуют согласия работника, и исключений из этого правила закон не устанавливает. Отказ работника от такого перевода всегда правомерен и не может вызвать наложения взыскания, лишения премии, увольнения.

Расторжение трудового договора вследствие отказа от перевода на другую постоянную работу возможно только в 3 случаях:

- 1) если работодатель переезжает в другую местность, а работник отказывается переехать вместе с ним, трудовые отношения объективно не могут быть продолжены — трудовой договор с работником расторгается по п. 9 ст. 77 ТК с выплатой выходного пособия;
- 2) если по медицинскому заключению работник не может выполнять свои обязанности и нуждается в переводе на другую работу, однако от перевода отказался, либо у работодателя отсутствует работа, которую он может выполнять. В этом случае трудовой договор расторгается по п. 8 ст. 77 ТК;
- 3) если у работодателя есть законное основание уволить работника, но вместо этого ему предлагается перевод на другую работу. Здесь отказ от перевода является основанием для расторжения трудового договора по тому основанию, которое имеется у работодателя для расторжения трудового договора (например, сокращение штатов).



В некоторых случаях, предусмотренных законодательством, расторжению трудового договора должно предшествовать предложение перейти на другую работу. В соответствии с Трудовым кодексом работодатель обязан предложить перевод: при сокращении штатов (п. 2 ст. 81 ТК); при невозможности продолжать работу вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением (ст. 73 ТК) или вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации (п. 3 ст. 81 ТК) и в некоторых других случаях. Несоблюдение этого требования может послужить основанием для восстановления уволенного лица на работе. При любых других основаниях для расторжения трудового договора по инициативе работодателя (ст. 81 ТК), в том числе за нарушения, допущенные работником, а также по иным обстоятельствам, предусмотренным в ст. 83 и 84 ТК, работодатель вправе вместо увольнения предложить работнику другую работу. Поскольку перевод требует согласия работника, отказ от него является в этих случаях основанием для расторжения трудового договора по соответствующей статье Кодекса.

**Временные переводы** (ст. 72<sup>2</sup> ТК) по общему правилу также допускаются только с письменного согласия работника.

По соглашению сторон, заключаемому в письменной форме, работник может быть переведен на другую работу у того же работодателя на срок до 1 года, а при переводе для замещения временно отсутствующего работника — до его выхода на работу (ч. I ст. 72<sup>2</sup> ТК).

Части II, III и IV ст. 72<sup>2</sup> ТК предусматривают основания и порядок временного перевода на другую работу по распоряжению работодателя без согласия работника:

- в случае катастрофы природного или техногенного характера, производственной аварии, несчастного случая на производстве, стихийного бедствия и в любых исключительных случаях, ставящих под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части (ч. II ст. 72<sup>2</sup> ТК);
- в случае простоя (временной приостановки работы по производственно-техническим причинам), необходимости предотвращения уничтожения или порчи имущества либо замещения временно отсутствующего работника, если эти обстоятельства вызваны чрезвычайными ситуациями, предусмотренными ч. II ст. 72<sup>2</sup> ТК (ч. III ст. 72<sup>2</sup> ТК).

Перевод без согласия работника в указанных случаях допускается на срок до 1 месяца. Перевод на работу более низкой квалификации вследствие обстоятельств, предусмотренных ч. II ст. 72<sup>2</sup> ТК, требует письменного согласия работника.

При переводах без согласия работника оплата его труда производится по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе.

При переводах на другую работу (постоянных и временных) необходимо иметь в виду некоторые ограничения, вытекающие из законодательства. Статья 72<sup>1</sup> ТК запрещает перевод работника на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья. Нельзя переводить работника на материально ответственную работу, требующую заключения договора о полной материальной ответственности, если он откажется от заключения такого договора. Обязать работника подписать подобный договор невозможно, а доверить ценности без заключения договора опасно, поскольку в случае их недостачи взыскание с работника ущерба в полном размере весьма проблематично. Не следует переводить работника на работу, которую он объективно не может выполнять из-за отсутствия специальных знаний, навыков, опыта. Нельзя переводить работников на работу без обеспечения необходимыми средствами защиты, а также на работу, угрожающую жизни или здоровью. Статья 4 ТК относит требование работодателем исполнения трудовых обязанностей от работника, если он не обеспечен средствами коллективной или индивидуальной защиты либо работа угрожает его жизни или здоровью, к принудительному труду. А принудительный труд в России запрещен.

**Изменение трудового договора без перемещения работника на другое рабочее место.** Изменение трудового договора возможно, когда работник не перемещается на другое рабочее место, однако в силу обстоятельств, не зависящих от него и не согласованных с ним, на его рабочем месте существенно меняются условия трудовой деятельности. Здесь возможны следующие ситуации.

Если произошла смена собственника организации, либо изменилась ее организационно-правовая форма, либо произошла реорганизация юридического лица, меняется сторона трудового договора — работодатель. Статья 75 ТК устанавливает, что в таких случаях трудовые отношения с согласия работников продолжают, то есть основаниями для увольнения работников эти обстоятельства не являются (за исключением отдельных категорий работников, трудовые договоры с которыми могут быть расторгнуты новым собственником, — это руководители организаций, их заместители и главные бухгалтеры). Однако работники могут не пожелать продолжать трудовые отношения с новым работодателем. При отказе работника от продолжения работы в новых условиях трудовой договор с ним расторгается по п. 6 ст. 77 ТК.

Изменение трудового договора может произойти вследствие изменения по инициативе работодателя организационных или технологических

условий труда, но при продолжении работником работы на своем месте без изменения трудовой функции (ст. 74 ТК). Это может быть изменение режима работы организации, введение сменного режима или непрерывного производственного процесса, техническое переоснащение рабочих мест и т. д. Не могут вводиться только такие изменения существенных условий трудового договора, которые ухудшают положение работников по сравнению с условиями коллективного договора, соглашения.

В данном случае законом допускается изменение трудовых договоров в одностороннем порядке, по инициативе и воле работодателей. При этом закон возлагает на них следующие обязанности. Об изменении условий труда и причинах, вызвавших их необходимость, работник должен быть уведомлен в письменной форме не позднее чем за 2 месяца до их введения, если иное не предусмотрено законодательством. При несогласии работника на продолжение работы в новых условиях работодатель обязан в письменной форме предложить ему другую работу, соответствующую его квалификации, состоянию здоровья, а при отсутствии таковой — нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу, которую он может выполнять с учетом его квалификации и состояния здоровья. При отказе от перевода или отсутствии работы, на которую может быть переведен работник, трудовой договор прекращается по п. 7 ст. 77 ТК. Работодатель — физическое лицо обязан предупредить работника об изменении условий его труда в письменной форме не менее чем за 14 календарных дней. При этом индивидуальный предприниматель имеет право изменять условия трудового договора только в случае, если они не могут быть сохранены по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда (ст. 306 ТК).

### **3.6. Общие основания прекращения трудового договора**

Российское трудовое законодательство исходит из того, что трудовые отношения должны основываться на принципе устойчивости и стабильности правовых связей сторон договора. Это отвечает интересам работников и работодателей, а значит — интересам государства и общества в целом.

Трудовым законодательством предусмотрен ряд **правовых гарантий**, защищающих работников от необоснованного расторжения с ними трудовых договоров.

1. В Трудовом кодексе установлен перечень оснований для прекращения трудового договора и предусмотрено, что иные основания

- увольнения работников могут быть установлены только федеральными законами. Таким образом, работодатель всегда ограничен в возможности расторгнуть трудовой договор с работником. В приказе об увольнении и в трудовой книжке работника должно быть указано основание расторжения трудового договора.
2. Трудовым законодательством регламентируются порядок и процедура прекращения трудового договора по различным правовым основаниям, которые должны быть соблюдены и нарушение которых является основанием для восстановления работника на работе.
  3. К защите трудовых прав работников при расторжении с ними трудовых договоров широко привлекаются профсоюзы, которые в соответствии со ст. 370 ТК наделены правом контроля за соблюдением работодателями и их представителями трудового законодательства.
  4. Первичные профсоюзные организации защищают права своих членов при расторжении с ними трудовых договоров по инициативе работодателя по некоторым прямо указанным в законе основаниям. Формой защиты является учет мотивированного мнения выборного профсоюзного органа. При этом в ст. 373 ТК подробно регламентирована обязательная процедура его учета.
  5. К защите прав работников, в том числе при расторжении с ними трудовых договоров, привлечен государственный орган — Федеральная инспекция труда (ст. 356–357 ТК). Государственные инспекторы труда наделены правом осуществления государственного надзора и контроля за соблюдением работодателями трудового законодательства.
  6. В соответствии с Конституцией РФ и Трудовым кодексом работник, считающий свои права нарушенными, в том числе вследствие расторжения с ним трудового договора, вправе прибегнуть к судебной защите. Он может требовать восстановления на работе, возмещения материального вреда путем взыскания среднего заработка за все время вынужденного прогула, а также возмещения денежной компенсации морального вреда, причиненного ему незаконным увольнением (ст. 394 ТК).

При применении на практике норм трудового законодательства нужно различать понятия **«прекращение трудового договора, увольнение»** и **«отстранение от работы»**.

Прекращение трудового договора — увольнение работника влечет аннулирование его трудовых отношений с работодателем. Отстранение

от работы — это временное недопущение работника к работе по основаниям и в порядке, установленным законом. По общему правилу оно сопровождается приостановкой выплаты заработной платы, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

Отстранение от работы (недопущение к работе) возможно только по основаниям, содержащимся в ст. 76 ТК. При этом оно является одновременно как правом, так и обязанностью работодателя. Работодатель обязан отстранить от работы (не допускать к работе) работника:

- появившегося на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;
- не прошедшего в установленном порядке обучение и проверку знаний и навыков в области охраны труда;
- не прошедшего в установленном порядке обязательный предварительный или периодический медицинский осмотр;
- при выявлении в соответствии с медицинским заключением противопоказаний для выполнения работы, обусловленной трудовым договором;
- в случае приостановления действия на срок до 2 месяцев специального права работника (лицензии, права на управление транспортным средством), если невозможно перевести его с его письменного согласия на другую работу;
- по требованию уполномоченных органов и должностных лиц;
- в других случаях, предусмотренных законодательством.

В предпоследнем случае работодатель не может самостоятельно принять решение об отстранении от работы, а должен это сделать по требованию компетентных органов и должностных лиц, действующих в соответствии с законодательством. Так, только по требованию правоохранительных органов может быть отстранен от работы работник, против которого возбуждено уголовное дело или которому предъявлено обвинение в совершении преступления.

Отстранение от работы происходит на весь период до устранения обстоятельств, послуживших основанием для указанных действий работодателя. В случаях отстранения от работы заработная плата работнику не начисляется, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. Работнику, который не прошел обучение в области охраны труда либо обязательный медицинский осмотр не по своей вине, производится оплата за все время отстранения от работы как за простой (ст. 157 ТК).

**Общим основаниям прекращения трудового договора** посвящена ст. 77 ТК. Регламентация порядка прекращения трудового договора

по большинству оснований, содержащихся в этой статье, дается в других статьях Трудового кодекса.

*Пункт 1 ст. 77 ТК* предусматривает расторжение трудового договора по соглашению сторон, которое может последовать в любое время (ст. 78 ТК), независимо от причины, побудившей стороны прийти к такому соглашению, и независимо от того, кто проявил инициативу. По соглашению сторон может быть расторгнут любой, в том числе и срочный, трудовой договор до истечения срока. Правовой регламентации порядка расторжения трудового договора по данному основанию в законе не дается.

*Пункт 2 ст. 77 ТК* предусматривает расторжение трудового договора, заключенного на определенный срок, по его истечении, за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения. В последнем случае трудовое отношение считается продолженным уже на неопределенный срок, то есть условие о сроке утрачивает силу.

Порядок расторжения срочного трудового договора конкретизирован в ст. 79 ТК. Если инициатива его прекращения исходит от работодателя, работник должен быть предупрежден об этом письменно не менее чем за 3 календарных дня до увольнения, за исключением случаев, когда истек срок действия договора, заключенного на время исполнения обязанностей отсутствующего работника. В ст. 79 ТК ничего не говорится о порядке уведомления работником работодателя о намерении прекратить трудовой договор в связи с истечением срока, хотя этот вопрос имеет определенное правовое значение. Если работник не поставит об этом в известность работодателя, а последний не намерен его увольнять, договор считается заключенным на неопределенный срок, и при необходимости оставить работу работнику придется увольняться по собственному желанию с письменным предупреждением об увольнении за 2 недели (ст. 80 ТК). Видимо, в подобных ситуациях работнику также следует руководствоваться 3-дневным сроком для предупреждения работодателя о намерении прекратить трудовой договор.

Трудовой договор, заключенный на время выполнения определенной работы, расторгается по ее завершении.

Трудовой договор, заключенный на время исполнения обязанностей отсутствующего работника, расторгается с его выходом на работу.

Трудовой договор, заключенный на время выполнения сезонных работ, расторгается по истечении сезона.

В случае истечения срочного трудового договора в период беременности женщины работодатель обязан по ее заявлению продлить срок до окончания беременности (ст. 261 ТК).

*Пункт 3 ст. 77 ТК* предусматривает расторжение трудового договора по инициативе работника. Порядок расторжения регулируется ст. 80 ТК. Если увольнение происходит по инициативе работника, в приказе об увольнении и трудовой книжке должны быть ссылки на п. 3 ст. 77, а не на ст. 80 ТК<sup>1</sup>.

*Пункт 4 ст. 77 ТК* предусматривает расторжение трудового договора по инициативе работодателя. Основания для увольнения работников по инициативе работодателя указаны в ст. 81 ТК. Поэтому ссылки в приказе об увольнении и в трудовой книжке увольняемого работника должны быть сделаны не на п. 4 ст. 77, а на соответствующий пункт ст. 81 ТК<sup>2</sup>.

*Пункт 5 ст. 77 ТК* предусматривает расторжение трудового договора в связи с переводом работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переходом на выборную работу (должность). Увольнение может состояться при наличии в совокупности следующих условий:

- согласия работника на перевод, поскольку в этом случае меняется существенное условие трудового договора о месте работы;
- согласия работодателя по месту работы уволить работника в порядке перевода;
- согласия работодателя по будущему месту работы принять его по переводу.

Увольнение вследствие перехода на выборную должность производится только после того, как состоится акт избрания работника на эту должность. Выдвижение или регистрация в качестве кандидата на выборную должность не дают права на увольнение по данному основанию. При намерении работника оставить работу в этот период увольнение производится по ст. 80 ТК (собственное желание).

*Пункт 6 ст. 77 ТК* предусматривает прекращение трудового договора вследствие отказа работника от продолжения работы в связи со сменой собственника организации, изменением подведомственности (подчиненности) либо реорганизацией. В трудовом законодательстве не содержится регламентации сроков и порядка прекращения трудового договора по данному основанию. Не установлена законом и выплата работнику выходного пособия. Оно может выплачиваться, если это предусмотрено коллективным договором.

---

<sup>1</sup> Расторжению трудового договора по инициативе работника посвящен раздел 3.7 настоящей главы.

<sup>2</sup> Расторжению трудового договора по инициативе работодателя посвящен раздел 3.8 настоящей главы.

Поскольку Кодекс выделяет данное основание прекращения трудового договора в самостоятельное, очевидно, что здесь не действуют правила ст. 80 ТК, регулирующие увольнение по собственному желанию работника. Закон не связывает работника сроком принятия решения о прекращении трудового договора, из чего следует, что он может принять это решение в любое время и работодатель обязан уволить его со срока, указанного в заявлении.

По *п. 7 ст. 77 ТК* происходит расторжение трудового договора при отказе работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора (ч. IV ст. 74 ТК). Порядок расторжения трудового договора по данному основанию был рассмотрен в разделе 3.5 настоящей главы.

Работодатели зачастую допускают нарушения закона, требуя от работника при увольнении по п. 6 и 7 ст. 77 ТК подачи заявления об увольнении по собственному желанию, оформляя его соответственно. Это неправомерно, поскольку увольнение вызвано изменением работодателем в одностороннем порядке условий трудового договора. Инициатива работника в расторжении трудового договора здесь отсутствует.

Основанием для прекращения трудового договора по *п. 8 ст. 77 ТК* является отказ работника от перевода на другую работу вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением, выданным в установленном законом порядке, либо отсутствие у работодателя соответствующей работы (ч. III и IV ст. 73 ТК).

Обязательное условие увольнения — наличие медицинского заключения, исключающего возможность продолжения работы независимо от результатов трудовой деятельности человека. Работник может нуждаться в переводе на другую постоянную работу вследствие стойкого снижения трудоспособности либо во временном предоставлении другой, более легкой работы на период восстановления трудоспособности. И в том, и в другом случае работодатель обязан предложить перевод на работу, не противопоказанную ему по состоянию здоровья. Поскольку перевод требует согласия работника, а на прежней работе он не может быть оставлен по состоянию здоровья, отказ от перевода дает основание для прекращения трудового договора (ст. 73 ТК).

Расторжение трудового договора возможно и в том случае, если у работодателя отсутствует работа, на которую работник может быть переведен с учетом состояния его здоровья.

По *п. 9 ст. 77 ТК* трудовой договор расторгается в случае отказа работника от перевода на работу в другую местность вместе с работодателем. При этом трудовые отношения не могут продолжаться и наступает



увольнение с выплатой выходного пособия в размере 2-недельного среднего заработка (ст. 178 ТК).

*Пункт 10 ст. 77 ТК* предусматривает расторжение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон. Их перечень дается в ст. 83 ТК. При увольнении по любому из них в приказе и трудовой книжке работника должна быть дана ссылка не на п. 10 ст. 77 ТК, а на соответствующий пункт ст. 83 ТК<sup>1</sup>.

*Пункт 11 ст. 77 ТК* предусматривает расторжение трудового договора вследствие нарушения установленных правил его заключения, если нарушение исключает возможность продолжения работы. Перечень таких нарушений содержится в ст. 84 ТК.

Продолжение работы исключается в следующих случаях:

- при заключении трудового договора в нарушение приговора суда о лишении конкретного лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- при заключении трудового договора на выполнение работы, противопоказанной данному лицу по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением;
- при отсутствии соответствующего документа об образовании, если выполнение работы требует специальных знаний в соответствии с федеральными законами или иными нормативными правовыми актами;
- при заключении трудового договора в нарушение постановления судьи, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, о дисквалификации или ином административном наказании, исключающем возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору;
- в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Таким образом, прекращение трудового договора по данному основанию возможно лишь в случаях, когда законодательство признает эти обстоятельства исключающими возможность продолжения трудовых отношений.

Нарушение указанных правил приема на работу может произойти как по вине работника, так и по вине работодателя. Например, работник может скрывать факты, исключающие возможность приема на работу, а именно: свое осуждение с запрещением занимать по приговору суда определенную должность или заниматься определенной деятельностью;

---

<sup>1</sup> Основания и порядок расторжения трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон, будут рассмотрены в специальном разделе настоящей работы.

заболевание или инвалидность. Работодатель может проигнорировать приговор суда или не потребовать от работника необходимый документ о профессиональной подготовке. В зависимости от этого и решается вопрос о порядке увольнения и выплате работнику выходного пособия.

Если нарушение правил заключения трудового договора допущено не по вине работника, работодатель обязан предложить ему перевод на другую работу. При отказе от перевода увольнение производится с выплатой работнику выходного пособия в размере среднего месячного заработка. Если нарушение указанных правил допущено по вине работника, работодатель не обязан предлагать ему другую работу и увольнение производится без выплаты выходного пособия.

### **3.7. Расторжение трудового договора по инициативе работника**

Стороны трудового договора поставлены законом в неравное правовое положение при решении вопроса о прекращении трудовых отношений. Если работодатель может расторгнуть трудовой договор только по основаниям, предусмотренным в законе или трудовом договоре (когда закон это допускает) и в установленном законом порядке, то работник может в любое время прекратить трудовые отношения с работодателем по собственному желанию. Ограничений в праве уволиться по собственному желанию закон не устанавливает.

Прекращение трудового договора по инициативе работника производится по его собственному желанию и регулируется ст. 80 ТК. Порядок увольнения не зависит от того, заключен трудовой договор на неопределенный или на определенный срок.

Работник вправе в любое время расторгнуть трудовой договор, предупредив письменно работодателя за 2 недели до увольнения. Течение указанного срока начинается на следующий день после получения работодателем заявления об увольнении. Изменение срока предупреждения возможно только по соглашению сторон. В одностороннем порядке ни работник, ни работодатель изменить его не могут.

До истечения срока предупреждения работник вправе отозвать свое заявление, кроме случаев, когда на его место был приглашен (в письменной форме в порядке перевода от другого работодателя) другой работник. Последнему в соответствии с ч. 4 ст. 64 ТК не может быть отказано в приеме на работу в течение месяца со дня увольнения с прежнего места работы.

Работодатель обязан расторгнуть трудовой договор в срок, указанный в заявлении работника: если в силу уважительных причин он не

может продолжать работу (при зачислении в учебное заведение с отрывом от работы, при выходе на пенсию и в других подобных случаях); если работодателем нарушены законодательство о труде, условия коллективного или трудового договора.

Работодатель не вправе задерживать увольнение, ссылаясь на отсутствие замены, невозможность передачи материальных ценностей, за которые отвечал работник, наличие у работника задолженности за неотработанные дни отпуска и другие подобные обстоятельства. По истечении срока предупреждения работник вправе прекратить работу, а работодатель обязан выдать ему трудовую книжку и произвести окончательный расчет. Оставить работу до истечения срока предупреждения нельзя, и прекращение деятельности дает основание работодателю уволить работника за прогул.

Заявление об увольнении должно быть подано добровольно. Работодатель не вправе — ни при каких обстоятельствах — предлагать работнику, а тем более настаивать на подаче им заявления об увольнении по собственному желанию. Если такое произойдет, работник вправе оспорить увольнение в суде, и при доказанности этого факта он подлежит восстановлению на работе с выплатой среднего заработка за все время вынужденного прогула. По требованию работника возможна и компенсация морального вреда.

Для некоторых категорий работников установлены иные сроки предупреждений об увольнении по собственному желанию. Как правило, это касается досрочного расторжения срочных трудовых договоров.

Так, руководитель организации вправе досрочно прекратить трудовые отношения, предупредив об этом работодателя в письменной форме не позднее чем за 1 месяц (ст. 280 ТК). Работник, заключивший трудовой договор на срок до 2 месяцев (временный работник), может досрочно расторгнуть его, предупредив об этом работодателя письменно за 3 календарных дня (ст. 292 ТК). Аналогичный порядок досрочного расторжения трудового договора установлен для сезонных работников (ст. 296 ТК) и т. д.

Если в период предупреждения об увольнении по собственному желанию у работодателя появилось другое основание для расторжения с работником трудового договора (например, за прогул, хищение и др.), он может быть расторгнут по этому основанию до издания приказа об увольнении по собственному желанию.

Если по истечении срока предупреждения об увольнении трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, его действие продолжается.

### 3.8. Порядок расторжения трудового договора по инициативе работодателя

Общие требования закона к расторжению трудового договора по инициативе работодателя сводятся к следующему.

1. Перечень оснований для расторжения трудового договора по инициативе работодателей установлен законом. В то же время в Кодексе определен круг лиц, трудовой договор с которыми может быть расторгнут по основаниям, установленным в самом трудовом договоре, что, бесспорно, снижает уровень правовых гарантий при их увольнении. Таким образом, трудовой договор по инициативе работодателя может расторгаться по основаниям, указанным в законе, а также установленным в трудовом договоре в тех случаях, когда это допущено законодательством.
2. Формулировка причины расторжения трудового договора в приказе и в трудовой книжке работника должна точно соответствовать формулировке закона. Если увольнение производится по основаниям, предусмотренным в трудовом договоре, должна быть дана ссылка на соответствующее условие трудового договора и на статью Трудового кодекса, разрешающую устанавливать в нем дополнительные основания увольнения соответствующей категории работников.
3. Обязательно соблюдение установленного законом порядка увольнения, который включает в себя:
  - необходимость согласования увольнения некоторых категорий работников с соответствующими органами;
  - ограничения в праве увольнения отдельных категорий работников;
  - обязанность выплачивать выходное пособие при увольнении в случаях и в размерах, предусмотренных законодательством, а также коллективными договорами и соглашениями.

В целях защиты членов профсоюзов в соответствии со ст. 82 ТК работодатель обязан учесть мотивированное мнение выборного профсоюзного органа при их увольнении по следующим основаниям:

- при сокращении численности или штата работников (п. 2 ст. 81 ТК);
- при несоответствии работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации (п. 3 ст. 81 ТК);

- вследствие неоднократного неисполнения работником без уважительных причин обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание (п. 5 ст. 81 ТК. Порядок учета мнения профсоюзного органа при увольнении работников определен ст. 373 ТК).

Увольнение по перечисленным выше основаниям руководителей (заместителей руководителей) выборных профсоюзных коллегиальных органов организации, ее структурных подразделений допускается с предварительного согласия вышестоящего выборного профсоюзного органа (ст. 374 ТК); при его отсутствии — с учетом мотивированного мнения выборного профсоюзного органа данной организации. Такая же гарантия сохраняется для этой категории руководящих профсоюзных работников в течение 2 лет после окончания сроков их полномочий (ст. 376 ТК).

Представители работников, участвующие в разрешении коллективного трудового спора, не могут быть уволены по инициативе работодателя в период разрешения конфликтной ситуации. Для увольнения требуется предварительное согласие органа, уполномочившего их на представительство (ст. 405 ТК).

Депутаты представительных органов, не освобожденные от основной работы, могут быть уволены по инициативе работодателя только с согласия органа, депутатами которого они являются.

Увольнение по инициативе работодателя несовершеннолетних требует согласия государственной инспекции труда субъекта РФ, а также комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав (ст. 269 ТК).

При увольнении вследствие полной ликвидации организации согласования со всеми указанными выше органами не требуется.

Отсутствие требуемых согласований является основанием для признания расторжения трудового договора незаконным и восстановления уволенного на работе.

Не допускается увольнение работников по инициативе работодателя в период их временной нетрудоспособности и отпуска, кроме случаев полной ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем.

Есть в трудовом законодательстве неприкосновенная категория работников — беременные женщины. Они не могут быть уволены по инициативе работодателя ни по каким основаниям, кроме полной ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем. Увольнение беременной женщины допускается, если она работает по срочному трудовому договору,

заклученному для замещения временно отсутствующего работника, если невозможен перевод с ее письменного согласия на работу, которую она может выполнять.

Ограничена возможность увольнения по инициативе работодателя женщин, имеющих детей в возрасте до 3 лет; одиноких матерей, воспитывающих ребенка до 14 лет (ребенка-инвалида до 18 лет); других лиц, воспитывающих указанных детей без матери. К ним относятся: отец, бабушка и иные лица, фактически занятые воспитанием ребенка указанного выше возраста. Их увольнение допускается только вследствие ликвидации организации, а также совершения ими виновных действий, увольнение за которые предусмотрено п. 5–8, 10 и 11 ст. 81 ТК, п. 2 ст. 336 ТК (ст. 261 ТК).

В случаях, установленных в законе, увольнение работника по инициативе работодателя производится с выплатой выходного пособия (ст. 178 ТК). Оно выплачивается при ликвидации организации, сокращении численности или штата работников, увольнении в соответствии с медицинским заключением и в ряде других случаев, когда увольнения не связаны с виновным поведением работника. Трудовым или коллективным договором могут быть предусмотрены и другие случаи выплаты выходных пособий.

Минимальный размер пособий составляет 2-недельный средний заработок работника; иногда пособия выплачиваются в более высоком размере. В коллективных и трудовых договорах могут быть установлены повышенные размеры пособий.

4. Расторжение трудового договора с работником по инициативе работодателя даже при наличии оснований, предусмотренных законом, как правило, не является обязанностью работодателя, а только его право. Исключение составляют случаи, когда трудовые отношения объективно не могут быть продолжены (вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением; ликвидации организаций; прекращении допуска к государственной тайне и т. д.). Но и в этих случаях (кроме ликвидации организаций) работодатель имеет возможность избежать увольнений сотрудников, предложив им перевод на другую работу, которую они могут выполнять.

### **3.9. Основания расторжения трудового договора по инициативе работодателя**

Основания для расторжения трудового договора по инициативе работодателя содержатся в ст. 81 ТК.

**Пункт 1 ст. 81 ТК** предусматривает расторжение трудового договора вследствие ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем.

**Ликвидация** — это полное прекращение деятельности юридического лица, которое может последовать по воле собственников (учредителей) или по решению суда, в том числе в случае банкротства. Поскольку трудовые отношения объективно не могут быть продолжены, не требуется согласования увольнений с какими бы то ни было органами. Аналогично расторгается трудовой договор с индивидуальным предпринимателем, который вправе в любое время прекратить свою деятельность.

В организациях установлен следующий порядок расторжения трудового договора по данному основанию. Работников предупреждают о предстоящем увольнении персонально и под расписку не менее чем за 2 месяца до увольнения. По истечении срока предупреждения работнику выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка, и за ним сохраняется средний месячный заработок на период трудоустройства, но не свыше 2 месяцев со дня увольнения (с зачетом выходного пособия). В течение 3-го месяца со дня увольнения средний месячный заработок выплачивается по решению службы занятости населения, если в 2-недельный срок после увольнения работник обратился в этот орган и не был им трудоустроен. Выплаты производит собственник организации. За работниками, уволенными по данному основанию, в течение 3 месяцев со дня расторжения трудового договора сохраняется непрерывный трудовой стаж.

С письменного согласия работника с ним может быть расторгнут трудовой договор и без предупреждения с выплатой дополнительной компенсации в размере среднего заработка работника, исчисленного пропорционально времени, оставшемуся до истечения срока предупреждения об увольнении (ст. 180 ТК).

В случае прекращения деятельности работодателем — индивидуальным предпринимателем сроки предупреждения об увольнении, порядок и размеры выплаты выходного пособия и других компенсаций определяются трудовым договором (ст. 307 ТК). Если в нем этот вопрос не урегулирован, что вероятнее всего имеет место в подавляющем большинстве случаев, увольнение возможно и без предупреждения, и без выплаты выходного пособия.

**Пункт 2 ст. 81 ТК** предусматривает расторжение трудового договора вследствие сокращения численности или штата работников организации, индивидуального предпринимателя. Сокращение численности или штата работников может быть вызвано различными причинами: внедрением техники, приводящей к повышению производительности

труда; совершенствованием организации труда с высвобождением работников; сокращением объемов работ; экономическим положением организации и др.

Юридическим основанием для сокращения штатов, как правило, является приказ работодателя, содержащий соответствующее обоснование. Для некоторых, в основном государственных юридических лиц, таким основанием может быть акт вышестоящей организации. При различных реорганизациях юридических лиц увольнение по сокращению штатов осуществляется только в случае, если они сопровождались сокращением численности или штата работников.

При принятии решения о сокращении численности или штата работников работодатель обязан в письменной форме сообщить об этом выборному профсоюзному органу не позднее чем за 2 месяца (при массовом увольнении работников — не позднее чем за 3 месяца) до начала проведения мероприятия. Критерии массового увольнения определяются в отраслевых или территориальных соглашениях (ст. 82 ТК).

При сокращении численности или штата работников на первый план выдвигаются интересы работодателя, который заинтересован в сохранении лучших, более ценных кадров. Поэтому *основным критерием при отборе лиц, подлежащих увольнению, являются деловые качества работника.*

Преимущественное право на оставление на работе имеют работники с более высокой производительностью труда и квалификацией (ст. 179 ТК). Значит, должны быть оставлены более квалифицированные, опытные, добросовестные работники, имеющие лучшие результаты работы. Это требует сравнения, сопоставления и оценки деловых качеств работников, из числа которых должно быть произведено сокращение. При этом не должны учитываться пол, возраст, семейное положение, стаж работы в данной организации и другие обстоятельства.

При *равных деловых качествах* в соответствии с ч. 2 ст. 179 ТК предпочтение в оставлении на работе отдается:

- семейным при наличии 2 или более иждивенцев (нетрудоспособных членов семьи, находящихся на полном содержании работника или получающих от него помощь, которая является для них постоянным и основным источником средств к существованию);
- лицам, в семье которых нет других работников с самостоятельным заработком;
- работникам, получившим у данного работодателя трудовое увечье или профессиональное заболевание;



- инвалидам Великой Отечественной войны и инвалидам боевых действий по защите Отечества;
- работникам, повышающим свою квалификацию по направлению работодателя без отрыва от производства.

Этот круг может быть расширен в коллективном договоре.

Не подлежат увольнению по данному основанию беременные женщины, женщины, имеющие ребенка в возрасте до 3 лет, одинокие матери, воспитывающие ребенка до 14 лет (ребенка-инвалида до 18 лет), а также другие лица, воспитывающие указанных детей без матери.

Порядок расторжения трудового договора по рассматриваемому основанию в организациях регламентируется ст. 180 ТК. Работодатель обязан не менее чем за 2 месяца персонально предупредить под расписку кандидата на сокращение о предстоящем увольнении<sup>1</sup>. Одновременно он должен предложить ему перевод на другую работу в данной организации, соответствующую квалификации работника. При ее отсутствии может быть предложена любая другая работа, которую работник может выполнять и на которую он согласится перейти. При согласии работника на перевод вопрос о расторжении трудового договора с ним отпадает.

С письменного согласия работника, отказавшегося от перевода, работодатель может его уволить без предупреждения за 2 месяца с выплатой дополнительной компенсации (ст. 180 ТК). При увольнении работодатель производит такие же выплаты, как при ликвидации организации. В течение 3 месяцев со дня увольнения за работником сохраняется непрерывный трудовой стаж.

**Пункт 3 ст. 81 ТК** предусматривает прекращение трудового договора в связи с несоответствием работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации.

В силу ст. 81 ТК инициатива увольнения работников по данному основанию исходит от работодателя. Значит, именно он заинтересован в прекращении трудового договора с работником, деятельностью которого он не удовлетворен и которого считает не соответствующим занимаемой должности или выполняемой работе. Из этого следует, что основой для постановки вопроса об увольнении по несоответствию являются неудовлетворительные результаты труда — если работник стабильно не справляется с работой (не выполняет нормы выработки

---

<sup>1</sup> Трудовым кодексом не установлен порядок удостоверения фактов отказа работников от ознакомления с письменным предупреждением об увольнении по сокращению численности или штата работников. В подобной ситуации должен быть составлен соответствующий акт с указанием свидетелей, заверенный их подписями.

или круг возложенных на него обязанностей, допускает упущения, ошибки и т. д.).

Не соответствующим занимаемой должности или выполняемой работе не может быть признан работник, который не справляется с работой из-за недостаточного опыта, вследствие плохой организации труда либо нарушения работодателем трудового законодательства (например, режима работы, приводящего к перегрузкам и переутомлению).

Прекращение трудовых отношений по данному основанию предполагает отсутствие вины работника в ненадлежащем выполнении трудовых обязанностей. Речь идет о добросовестных работниках, которые по не зависящей от них причине (недостаточная квалификация) не могут справиться с работой.

Основанием для расторжения трудового договора по п. 3 ст. 81 ТК является недостаточная квалификация, подтверждаемая результатами аттестации. Определение квалификации и уровня знаний работника требует разработки положения об аттестации, порядка формирования аттестационной комиссии и решения ряда других процедурных вопросов.

Увольнение работников, являющихся членами профсоюза, производится с учетом мотивированного мнения выборной профсоюзной организации. В состав аттестационной комиссии в обязательном порядке включается член комиссии от выборного профсоюзного органа (ст. 82 ТК).

Увольнению по п. 3 ст. 81 ТК должно предшествовать предложение работнику о переводе на другую работу, которую он может выполнять. И только при отказе от него возможно прекращение трудовых отношений.

**По п. 4 ст. 81 ТК** может быть расторгнут трудовой договор с руководителем организации, его заместителями и главным бухгалтером по инициативе нового собственника организации при смене собственника. Никакого обоснования расторжения трудового договора в данном случае закон не требует. Воспользоваться своим правом на увольнение указанных категорий работников собственник может в течение 3 месяцев со дня возникновения у него права собственности (ст. 75 ТК). При этом он обязан выплатить увольняемым руководящим работникам компенсацию в размере не ниже 3 средних месячных заработков (ст. 181 ТК). На другие категории работников п. 4 ст. 81 ТК не распространяется.

**Пункт 5 ст. 81 ТК** предусматривает увольнение за неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание.

Увольнение допускается при наличии в совокупности нескольких условий.

1. Невыполнение трудовых обязанностей должно быть неоднократным (как минимум повторным в течение года считая от предыдущего нарушения). За первое, даже грубое нарушение, по данному основанию увольнять нельзя.
2. Увольнение возможно только за нарушение или невыполнение именно трудовых обязанностей, возложенных на работника законодательством или трудовым договором.

К таким нарушениям, в частности, относятся:

- опоздание на работу или преждевременный уход с нее, отсутствие на работе без уважительной причины в пределах 4 часов в течение рабочего дня, нахождение без уважительных причин не на своем рабочем месте;
- отказ без уважительной причины от перевода на другую работу, допускаемого без согласия работника;
- отказ или уклонение без уважительной причины от прохождения обязательного медицинского осмотра;
- отказ от прохождения в рабочее время обучения правилам техники безопасности и охраны труда;
- невыполнение законных приказов и распоряжений работодателя;
- отказ от выполнения работы, входящей в круг трудовых обязанностей работника, и т. д.

Нельзя считать нарушениями трудовой дисциплины отказ от выполнения работ, не входящих в круг обязанностей; незаконных распоряжений работодателя и т. д. Невыполнение или ненадлежащее выполнение трудовых обязанностей может вызвать увольнение, если оно допущено без уважительной причины.

3. Невыполнение трудовых обязанностей должно иметь место по вине работника, то есть допущено умышленно или по неосторожности (небрежности). Умысел предполагает, что работник знал о нарушении, но относился к этому безразлично; так же безразлично он относился и к последствиям, которые могут наступить. К таким нарушениям обычно относится прогул без уважительной причины, преждевременный уход с работы и многие другие. Неосторожность (небрежность) предполагает, что работник не знал, но должен был знать, что он допускает нарушение. К совершенным по неосторожности (небрежности) относятся нарушения профессиональных обязанностей, вызванные, например, незнанием закона, инструкций, правил, технологических процессов, которые работник как профессионал должен знать. Нарушения

правил охраны труда, техники безопасности, противопожарной безопасности квалифицируются как совершенные виновно, если работник был заранее ознакомлен с ними.

Если вины работника в нарушении нет, расторжение трудового договора по рассматриваемому основанию последовать не может. Поэтому работодатель всегда должен установить обстоятельства совершения нарушения и дать ему правильную правовую оценку; при этом обязательно нужно потребовать письменное объяснение работника о его причинах и обстоятельствах нарушения.

4. Увольнению по п. 5 ст. 81 ТК должно предшествовать применение за ранее совершенный проступок дисциплинарного взыскания, предусмотренного ст. 192 ТК и наложенного в установленном законом порядке. Иные меры воздействия (лишение премий, вознаграждения за выслугу лет и др.) в данном случае юридического значения не имеют. Дисциплинарное взыскание имеет юридическую силу в течение года со дня его наложения; утратившие силу взыскания во внимание не принимаются.

Увольнение по п. 5 ст. 81 ТК является мерой дисциплинарного взыскания (ст. 192 ТК), поэтому производится в порядке и в сроки, установленные для наложения дисциплинарных взысканий (ст. 193 ТК). При этом должна учитываться тяжесть проступка, обстоятельства его совершения, личность работника и другие факторы, поскольку увольнение следует применять как крайнюю меру воздействия. Расторжение трудового договора с членом профсоюза по данному основанию требует учета мотивированного мнения выборного профсоюзного органа.

**Пункт 6 ст. 81 ТК** предусматривает основания для увольнения работников за однократное грубое нарушение трудовых обязанностей. *Подпункт «а» п. 6 ст. 81 ТК* допускает расторжение трудового договора с работником вследствие прогула, то есть отсутствия на рабочем месте без уважительных причин в течение всего рабочего дня (смены) независимо от его (ее) продолжительности, а также отсутствия на рабочем месте без уважительной причины более 4 часов подряд в течение рабочего дня (смены).

**Прогулом** признается:

- отсутствие работника на его рабочем месте, даже если он находится на территории организации в других производственных помещениях или подразделениях;
- отсутствие работника на рабочем месте без уважительных причин. Выполнение трудовых обязанностей вне рабочего места либо пре-

бывание в другом подразделении организации в связи с выполнением трудовых обязанностей или по другим уважительным причинам не может быть квалифицировано как прогул;

- отсутствие на рабочем месте более 4 часов подряд в течение рабочего дня; суммирование периодов отсутствия в течение рабочего дня не допускается.

Прогулами, которые могут повлечь расторжение трудового договора, также являются:

- невыход без уважительных причин на работу, на которую работник был переведен в соответствии с законодательством;
- оставление работы лицом, заключившим трудовой договор на неопределенный срок, без предупреждения работодателя либо до истечения срока предупреждения, если работодатель не дал на это согласия.

Прогул является серьезным нарушением трудовой дисциплины, дезорганизующим деятельность любого трудового коллектива. Поэтому закон и допускает возможность увольнения за однократный прогул.

Нельзя квалифицировать как прогул:

- отказ от перевода на другую работу и невыход на новое рабочее место, если перевод осуществлен работодателем в нарушение закона;
- невыход на работу вследствие болезни, даже если у работника не имеется больничного листка, но факт болезни удостоверен иными доказательствами, например показаниями свидетелей, справкой станции «Скорой помощи» и т. д.;
- неявку на работу по другим уважительным причинам (вследствие болезни ребенка, другого члена семьи и по иным семейным обстоятельствам). В последних случаях доказать уважительность причины отсутствия на работе должен сам работник. Однако при необходимости работодатель обязан помочь ему в этом, например запросить соответствующие документы, опросить свидетелей и т. д.;
- прекращение работником работы по основаниям, допускаемым законом, например вследствие задержки выплаты заработной платы, а также наличия угрозы жизни и здоровью в силу нарушения работодателем правил охраны труда. В соответствии со ст. 4 ТК нарушения установленных сроков выплаты заработной платы или выплата ее не в полном размере, а также работа без обеспечения средствами защиты либо угрожающая жизни или здоровью работника квалифицируется как принудительный труд, который в России запрещен.

*Подпункт «б» п. 6 ст. 81 ТК* предусматривает возможность расторжения трудового договора в случае появления работника на работе (на своем рабочем месте либо на территории организации — работодателя или объекта, где по поручению работодателя работник должен выполнять трудовую функцию) в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения.

Увольнение допускается и при однократном появлении на работе в таком состоянии. При этом не имеет значения, когда работник появился в состоянии опьянения: в начале, в середине или в конце рабочего дня. Работника, появившегося в подобном состоянии, работодатель не должен допускать к работе в этот день (смену). Но для увольнения не имеет значения, отстранялся работник от работы или нет.

Увольнение возможно, если работник находился в состоянии опьянения в рабочее время в месте выполнения своих трудовых обязанностей либо не на своем рабочем месте, но на территории организации или на объекте, где он должен был выполнять трудовые обязанности. Нетрезвое состояние работника, наркотическое или токсическое опьянение могут быть подтверждены как медицинским заключением, так и другими видами доказательств (свидетельскими показаниями, объяснениями непосредственного руководителя, актом отстранения от работы и др.).

*Подпункт «в» п. 6 ст. 81 ТК* предусматривает возможность расторжения трудового договора вследствие разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением трудовых обязанностей, в том числе персональных данных другого работника.

В законе «О государственной тайне» от 21 июля 1993 г. № 5485-1 (ред. от 22.08.2004) дается понятие государственной тайны, указываются сведения, которые могут быть отнесены к ней, а также сведения, не подлежащие засекречиванию, разглашение которых не является правонарушением и не может привести к расторжению трудового договора.

Допуск к государственной тайне и взаимные обязательства работника и работодателя фиксируются в трудовом договоре, то есть являются обязательными его условиями. Следовательно, за разглашение сведений, составляющих государственную тайну, может быть прекращен трудовой договор только с работниками, которые в установленном законом порядке допущены к ней.

29 июля 2004 г. был принят федеральный закон «О коммерческой тайне» № 98-ФЗ (ред. от 24.07.2007). Под *коммерческой тайной* понимается режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение

на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду. Исходя из этого к коммерческой тайне закон относит сведения любого характера (производственные, технические, экономические и др.), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности, которые имеют коммерческую ценность, к которым нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых их обладатель установил режим коммерческой тайны.

В Законе определены сведения, которые не могут составлять коммерческую тайну, установлен порядок допуска работников к коммерческой тайне.

*Служебная тайна* включает в себя информацию, которой владеют должностные лица и другие работники в силу своего служебного (должностного) положения. Сведения, составляющие служебную тайну, должны быть определены работодателем с учетом интересов организации и требований законодательства. К ним может быть отнесена информация, касающаяся научных разработок, внедрения новых технологий, изобретений, открытий и т. д. Закон требует сохранения врачебной, банковской тайны, тайны следствия и т. п.

Защита персональных данных работников регламентируется ст. 85–90 ТК и федеральным законом от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных».

*Персональные данные работника* — информация, необходимая работодателю в связи с трудовыми отношениями и касающаяся конкретного работника. Они относятся к конфиденциальной информации, которая может быть получена только от него самого. При необходимости получить сведения от третьих лиц работник должен быть уведомлен об этом заранее и от него должно быть получено письменное согласие.

Лица, допущенные в силу служебного положения к персональным данным работников, не вправе распространять (разглашать) их без согласия работника или наличия иного законного основания.

В трудовые договоры с работниками, имеющими доступ к информации, составляющей коммерческую или служебную тайну, а также допущенными к персональным данным работников, следует включать условие о ее неразглашении (ст. 57 ТК). Каждого такого работника необходимо подробно ознакомить с перечнем сведений, составляющих коммерческую или служебную тайну, и правовым режимом персональных данных работников.

Основанием для расторжения трудового договора является предание огласке соответствующих сведений, в результате чего они становятся известными третьим лицам. Факт разглашения информации конкретным работником должен быть доказан работодателем.

Увольнение возможно только при наличии вины работника в совершенном деянии в форме умысла или неосторожности (небрежности). Если работник не знал и не мог знать, что сведения составляют охраняемую законом тайну, не был ознакомлен при заключении трудового договора с их перечнем, не был предупрежден о неразглашении соответствующей информации, то его вина отсутствует и увольнение последовать не может.

Возможны случаи, когда работодатель не создал работнику необходимых условий, обеспечивающих надежную охрану документов и других материалов, которые содержат не подлежащие разглашению сведения. В подобных случаях у работодателя также нет основания для увольнения работника.

*Подпункт «г» п. 6 ст. 81 ТК* предусматривает возможность расторжения трудового договора в случае совершения работником по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением судьи, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях.

Основанием для увольнения может быть хищение имущества, принадлежащего как работодателю, так и другим лицам (работникам, посетителям организации, обслуживаемому населению и т. д.).

Любое хищение, а также умышленное уничтожение или умышленная порча чужого имущества влечет как минимум административную ответственность в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях. Она наступает за умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, если оно не повлекло причинения значительного ущерба, а также за мелкое хищение путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты. В остальных случаях хищение, а также уничтожение или повреждение чужого имущества влечет уголовную ответственность в соответствии со ст. 158–168 УК РФ. Поэтому в данном случае требуется обязательная передача материала в правоохранительные органы для решения вопроса о привлечении виновного к административной либо уголовной ответственности.

Увольнение может быть произведено только после того, как факт хищения, умышленного уничтожения или порчи имущества удостоверен вступившим в законную силу обвинительным приговором суда (при возбуждении уголовного дела) или постановлением компетентного органа о наложении на виновного административного наказания (если нарушение было квалифицировано как административное пра-



вонарушение). Увольнение работника, произведенное без соблюдения указанного порядка, незаконно.

*Подпункт «д» п. 6 ст. 81 ТК* предусматривает возможность расторжения трудового договора с работником за нарушение им требований охраны труда, установленное комиссией по охране труда или уполномоченным по охране труда, если оно повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий.

Поскольку соблюдение в процессе работы требований охраны труда — юридическая обязанность каждого работника (ст. 21 ТК), по данному основанию может быть уволен любой работник. Однако увольнение возможно только за конкретный виновный проступок, приведший к тяжким последствиям или создавший реальную угрозу их наступления. Помимо доказательства факта проступка, вины работника (умышленной или неосторожной), необходимо установить причинную связь между проступком и последствиями, которые наступили либо могли наступить.

Поэтому увольнению должно предшествовать рассмотрение всех обстоятельств совершенного проступка с составлением письменного заключения компетентных лиц. Если произошел несчастный случай, необходимо расследование причин в соответствии с требованиями ст. 227–230 ТК. Иначе не исключены необоснованные увольнения работников, а иногда и случаи переложения на них ответственности за упущения в области охраны труда, допущенные должностными лицами или другими сотрудниками.

Таковы основания расторжения трудового договора с работниками за однократное грубое нарушение трудовых обязанностей по п. 6 ст. 81 ТК. Поскольку все они квалифицируются как нарушения трудовой дисциплины и увольнение является мерой дисциплинарного взыскания, требуется соблюдение порядка, установленного для применения дисциплинарных взысканий (ст. 193 ТК).

**Пункт 7 ст. 81 ТК** предусматривает расторжение трудового договора за совершение виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если они дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя.

Утрата доверия является основанием увольнения ограниченного круга лиц — только работников, обслуживающих денежные или товарные ценности. Товарные ценности не следует отождествлять с материальными, понятие которых значительно шире. Это разновидность материальных ценностей; они предназначены для оптовой или розничной

продажи, то есть в основном это предметы потребления, призванные удовлетворять материальные потребности граждан.

Субъектами увольнения по данному основанию являются работники, непосредственно связанные с движением денежных средств и товаров. К ним относятся: продавцы, кассиры, инкассаторы, шоферы такси и др.

Работники, занятые приемом, хранением, транспортировкой, распределением, продажей, переработкой товарных и денежных ценностей, могут быть уволены по данному основанию независимо от того, являются они материально ответственными лицами или нет, то есть заключен с ними договор о материальной ответственности или нет.

Увольнение указанных категорий работников в связи с утратой доверия возможно, если:

- был совершен виновный проступок, связанный с обслуживанием денежных или товарных ценностей;
- проступок повлек или мог повлечь неблагоприятные последствия (недостачу ценностей, хищение, обман потребителей и др.);
- по своему характеру этот проступок свидетельствует о невозможности в дальнейшем доверять работнику ценности.

Поводом к увольнению могут явиться только проступки, которые связаны с обслуживанием денежных или товарных ценностей: небрежное хранение денежных средств или нарушение правил ведения кассовых операций, обман покупателя, фальсификация товаров и т. п.

В основу увольнения должен быть положен конкретный проступок, фактически совершенный и доказанный. Нельзя увольнять работника по подозрению в совершении проступка, используя непроверенные и недостоверные факты.

Проступок должен быть совершен по вине работника, то есть умышленно или по небрежности. Отсутствие вины исключает возможность увольнения.

Расторжение трудового договора возможно не только тогда, когда виновный проступок уже повлек неблагоприятные последствия, но и когда он мог их повлечь, была создана возможность таких последствий. Например, небрежное хранение кассиром денежных средств дает основание уволить его за утрату доверия независимо от того, произошла их недостача (хищение) или нет.

Как следует из формулировки п. 7 ст. 81 ТК, проступок по своему характеру должен давать основание в дальнейшем не доверять работнику денежные или товарные ценности. Как правило, имеются в виду проступки, свидетельствующие о нечестности человека, недобросовест-

ном или небрежном отношении к ценностям. Увольнение не требует системы нарушений и возможно за первый проступок.

При установлении факта хищения, взяточничества и иных корыстных правонарушений работники, обслуживающие денежные или товарные ценности, могут быть уволены в связи с утратой доверия и в том случае, если указанные действия не связаны с их работой (п. 45 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» от 17 марта 2004 г. № 2).

**Пункт 8 ст. 81 ТК** допускает расторжение трудового договора за совершение работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы. По этому основанию могут быть уволены только работники, для которых воспитательная деятельность является основным содержанием труда: учителя школ, преподаватели всех типов учебных заведений, мастера производственного обучения на предприятиях, воспитатели детских учреждений и другие работники, выполняющие воспитательные функции.

Этот круг работников не подлежит расширительному толкованию. По данному основанию не могут быть уволены руководители организаций и их заместители, руководители структурных подразделений, работники кадровых служб, обслуживающий персонал учебных заведений и воспитательных учреждений и т. д.

Увольнение возможно вне зависимости от того, где совершен аморальный проступок — на работе, в быту, в общественном месте. Это один из редких в трудовом законодательстве случаев, когда трудовой договор может быть расторгнут за проступок, не связанный с трудовыми обязанностями. Но это понятно и правильно, поскольку человек, занимающийся воспитанием людей, должен иметь на это не только формальное (наличие соответствующей профессиональной подготовки), но и моральное право.

Как следует из текста п. 8 ст. 81 ТК, не всякий аморальный проступок может вызвать увольнение, а лишь такой, который несовместим с воспитательными функциями, то есть он должен быть серьезным и исключаящим возможность продолжения работы.

Совершение аморального проступка должно быть доказано. Ни в коем случае нельзя увольнять работника на основании общей оценки его поведения, а также непроверенных данных, слухов и другой недостаточно подтвержденной информации. При этом нужно принимать во внимание время, истекшее с момента совершения аморального проступка, учитывать личность работника, его последующее поведение и другие конкретные обстоятельства.

При расторжении трудового договора по п. 7 и 8 ст. 81 ТК следует иметь в виду, что, если проступки совершены по месту работы или в связи с выполнением трудовых обязанностей, увольнение квалифицируется как дисциплинарное взыскание и требует соблюдения порядка наложения дисциплинарных взысканий (ст. 193 ТК) — на это указывает п. 47 Постановления пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. Если же проступки совершены вне места работы или по месту работы, но не в связи с исполнением трудовых обязанностей, увольнение не допускается позднее 1 года со дня обнаружения их работодателем (ч. V ст. 81 ТК).

**Пункт 9 ст. 81 ТК** предусматривает расторжение трудового договора при принятии необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации. Данное основание увольнения касается ограниченного круга лиц и расширительному толкованию не подлежит.

Применение п. 9 ст. 81 ТК требует серьезного анализа ситуации и тщательной проверки всех обстоятельств принятия работником решения. Употребленный в законе применительно к решению термин «необоснованное» — весьма неопределенный. Поэтому главное, на чем должно основываться увольнение, — это последствия принятого решения, то есть причинение имущественного ущерба организации. При этом требуется установить непосредственную причинную связь между принятым руководящим работником решением и наступившими неблагоприятными для организации имущественными последствиями.

Должна быть установлена вина работника, принявшего решение, которое признается необоснованным, в форме умысла или неосторожности (небрежности). Иногда работники принимают неправильные, ошибочные решения вследствие непрофессионализма, недостатка знаний, слабой профессиональной подготовки, что следует квалифицировать как виновные действия руководящего работника. Если же необоснованное решение было принято вследствие недостаточного опыта работы при добросовестном отношении к выполнению трудовых обязанностей, видимо, следует воздержаться от расторжения трудового договора.

Расторжение трудового договора по данному основанию возможно за первое нарушение трудовых обязанностей.

**Пункт 10 ст. 81 ТК** предусматривает возможность расторжения трудового договора с руководителем организации (филиала, представительства) и его заместителями за однократное грубое нарушение трудовых обязанностей. Поскольку это ответственные работники организации,

к ним предъявляются повышенные требования, в связи с чем они могут быть уволены (помимо общих оснований, установленных для всех работников) за однократное грубое нарушение трудовых обязанностей. Закон не разъясняет, что считать грубым нарушением; этот вопрос решается в зависимости от конкретных обстоятельств. Это может быть нарушение законодательства о труде, грубое нарушение в сфере финансово-хозяйственной деятельности и т. д.

**Пункт 11 ст. 81 ТК** предусматривает расторжение трудового договора в случае предоставления работником работодателю подложных документов или заведомо ложных сведений при заключении трудового договора. Увольнение по данному основанию возможно только в случае, когда документы или сведения, предоставленные работником, непосредственно связаны с его трудовой деятельностью и их предоставление в соответствии с законодательством является обязательным. В гл. 14 ТК, посвященной информационной защите работника, указано, что персональные данные работника — это информация, необходимая работодателю в связи с трудовыми отношениями и касающаяся конкретного работника (ст. 85 ТК). При определении объема и содержания обрабатываемых персональных данных работодатель должен руководствоваться Конституцией РФ, Трудовым кодексом и иными федеральными законами (п. 2 ст. 86 ТК).

Документы, предъявляемые при заключении трудового договора, предусмотрены ст. 65 ТК, а также другими нормативными актами, регулирующими порядок приема на работу отдельных категорий работников.

Основанием для увольнения может послужить предоставление подложных документов, удостоверяющих личность работника, документов об образовании или специальной профессиональной подготовке, трудовой деятельности (трудовая книжка, справки о работе), состоянии здоровья или прохождении медицинского осмотра, когда в силу закона это является обязательным, и т. д.

Недостоверные сведения о себе, а также предоставление подложных документов, которые работодатель не вправе требовать от работника, а работник не обязан давать, не могут послужить основанием для расторжения с ним трудового договора (сведения о национальной принадлежности, религиозных убеждениях, семейном положении, наличии детей и др.). Этот вывод подкрепляется ст. 86 ТК, в соответствии с которой работодатель не имеет права получать и обрабатывать персональные данные работника о его политических, религиозных и иных убеждениях, а также членстве в общественных объединениях или профсоюзной деятельности, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

В ст. 23–24 Конституции РФ закреплено право граждан на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну. Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни гражданина без его согласия не допускаются. Исходя из этого, ст. 86 ТК запрещает работодателю получать информацию о частной жизни работника.

**Пункт 12 ст. 81 ТК** утратил силу.

**Пункт 13 ст. 81 ТК** предусматривает расторжение трудового договора по инициативе работодателя по основаниям, предусмотренным трудовым договором с руководителем организации, членами коллегиального исполнительного органа организации.

Возможность включения дополнительных оснований для прекращения трудового отношения по инициативе работодателя в трудовые договоры с указанными работниками вытекает из п. 3 ст. 278 ТК и ст. 281 ТК. Постановлением Правительства РФ «О порядке заключения контрактов и аттестации руководителей федеральных государственных унитарных предприятий» от 16 марта 2000 г. № 234 (ред. от 11.11.2006) в трудовые договоры с указанными руководителями разрешается включать такие дополнительные основания расторжения, как: невыполнение утвержденных показателей экономической эффективности деятельности предприятия; невыполнение решений Правительства РФ и федеральных органов власти, принятых в отношении предприятия; совершение сделок с имуществом с нарушением требований законодательства и специальной правоспособности предприятия; наличие по вине руководителя на предприятии более чем 3-месячной задолженности по заработной плате и др.

**Пункт 14 ст. 81 ТК** допускает возможность расторжения трудового договора по инициативе работодателя в других случаях, установленных Трудовым кодексом и федеральными законами. Все эти основания можно отнести к дополнительным, так как они рассчитаны на определенные категории работников. Кратко охарактеризуем дополнительные основания увольнения следующих трех категорий работников.

**Руководители организаций.** Помимо уже рассмотренных дополнительных оснований расторжения трудового договора с руководителями организаций, ст. 278 ТК предусматривает и некоторые другие, а именно:

- в связи с отстранением от должности руководителя организации в соответствии с законодательством о несостоятельности (банкротстве). Так, в соответствии с федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ (ред. от 19.07.2007) руководитель организации-должника может

быть уволен по приказу внешнего управляющего, когда по решению арбитражного суда введено внешнее управление;

- в связи с принятием решения о досрочном прекращении трудового договора с руководителем. Это решение принимается уполномоченным органом юридического лица, либо собственником имущества организации, либо уполномоченным им лицом (органом).

**Совместители.** С работающими по совместительству по договору, заключенному на неопределенный срок, трудовой договор может быть расторгнут в случае приема на работу работника, для которого эта работа будет являться основной (ст. 288 ТК).

**Педагогические работники.** Статьей 336 ТК установлены дополнительные основания для прекращения трудового договора с педагогическими работниками:

- повторное в течение года грубое нарушение устава образовательного учреждения;
- применение, в том числе однократное, методов воспитания, связанных с физическим и (или) психическим насилием над личностью обучающегося, воспитанника;
- достижение предельного возраста для замещения соответствующей должности (ст. 332 ТК);
- неизбрание или истечение срока избрания по конкурсу.

### 3.10. Прекращение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон

В самостоятельную группу выделены основания прекращения трудового договора вследствие обстоятельств, не зависящих от воли сторон (ст. 83 ТК).

По п. 1 ст. 83 ТК трудовой договор с работником прекращается при призыве его на военную службу или направлении на альтернативную гражданскую службу.

Для увольнения работника по данному основанию требуется документ, подтверждающий факт призыва на военную службу или направления на альтернативную гражданскую службу, поскольку увольнение по данному основанию порождает определенные правовые последствия. Пребывание на службе не прерывает трудовой стаж; увольнение производится с выплатой выходного пособия в размере 2-недельного среднего заработка; в случае демобилизации в течение 3 месяцев гражданин имеет право вернуться на прежнее место работы. Если работник намерен уволиться в связи с предстоящим призывом, он вправе это

сделать на общих основаниях: по собственному желанию с предупреждением об увольнении за 2 недели.

*Пункт 2 ст. 83 ТК* предусматривает расторжение трудового договора вследствие восстановления на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению Государственной инспекции труда или суда. Речь идет об увольнении работника, который был принят на работу (должность) вместо уволенного или переведенного с нее работника, который впоследствии был восстановлен на прежней работе в установленном законом порядке. В этой ситуации на одном рабочем месте или одной должности оказываются два человека — ранее уволенный или переведенный и восстановленный и вновь принятый.

Расторжению трудового договора по данному основанию должно предшествовать предложение о переводе на другую работу, что позволяет избежать увольнения. При отказе от перевода увольнение производится с выплатой выходного пособия в размере 2-недельного среднего заработка.

*Пункт 3 ст. 83 ТК* предусматривает прекращение трудового договора вследствие неизбрания работника на должность. Имеется в виду работа на выборных должностях, а также на должностях, замещаемых по конкурсу. Окончание срока работы на выборной должности, избрание на новый срок исключают возможность продолжения трудовых отношений независимо от воли сторон.

*Пункт 4 ст. 83 ТК* предусматривает прекращение трудового договора при совершении работником преступления. Для увольнения по данному основанию требуется два условия в совокупности:

- 1) чтобы вступил в законную силу обвинительный приговор суда (возбуждение уголовного дела, взятие под стражу, предъявление обвинения не являются основаниями для увольнения);
- 2) чтобы примененная судом мера наказания исключала возможность продолжения работы; поэтому не может последовать увольнение по п. 4 ст. 83 ТК, если работник осужден условно, с отсрочкой исполнения наказания, приговорен к штрафу или иной мере наказания, не исключающей продолжения работы.

В практике возможны ситуации, при которых приговор суда не исключает возможность продолжения работы, следовательно, увольнение по п. 4 ст. 83 ТК невозможно, однако совершенное преступление несовместимо с продолжением работы. В таких случаях при наличии у работодателя законных оснований работник может быть уволен по его инициативе (например, в связи с утратой доверия, за хищение по месту работы и т. д.). При отсутствии таких оснований трудовые отношения продолжаются.



По *п. 5 ст. 83 ТК* трудовой договор прекращается при признании работника полностью неспособным к трудовой деятельности в соответствии с медицинским заключением, выданным в установленном законом порядке. В этих случаях трудовые отношения объективно не могут сохраниться и работодатель обязан расторгнуть с работником трудовой договор.

По *п. 6 ст. 83 ТК* трудовой договор прекращается в связи со смертью работника либо работодателя — физического лица, а также признанием судом работника либо работодателя — физического лица умершим или безвестно отсутствующим. Признание гражданина безвестно отсутствующим, а также объявление умершим осуществляется в соответствии со ст. 42 и 45 Гражданского кодекса РФ.

По *п. 7 ст. 83 ТК* трудовой договор прекращается вследствие наступления чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие, крупная авария, эпидемия и др.). При этом требуется, чтобы данное обстоятельство было признано решением Правительства РФ или соответствующим органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

По *п. 8 ст. 83 ТК* трудовой договор прекращается вследствие дисквалификации или иного административного наказания, исключающего возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору.

Дисквалификация заключается в лишении гражданина права занимать руководящие должности в органе управления юридического лица, входить в совет директоров, осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическим лицом, а также управление юридическим лицом в иных случаях.

Дисквалификация устанавливается на срок от 6 месяцев до 3 лет и назначается судьей. Она применяется за нарушения законодательства о труде и правил охраны труда, ненадлежащее управление юридическим лицом, нарушение законодательства о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей и другие административные правонарушения.

Трудовой договор прекращается и при применении таких административных наказаний, как административный арест, выдворение за пределы РФ. Указанные меры объективно исключают возможность продолжения работы.

По *п. 9 ст. 83 ТК* трудовой договор прекращается вследствие истечения срока действия, приостановления действия на срок более 2 месяцев или лишения работника специального права (лицензии, права на управление

транспортными средствами, права на ношение оружия и др.). Эти обстоятельства также исключают возможность продолжения работы.

По *п. 10 ст. 83 ТК* трудовой договор расторгается вследствие прекращения допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует его.

Основания и условия прекращения допуска к государственной тайне предусмотрены ст. 22 и 23 закона «О государственной тайне». Таковыми являются: однократное нарушение работником обязательств, связанных с защитой государственной тайны; наличие у работника медицинских противопоказаний для работы с использованием сведений, составляющих государственную тайну, и ряд других.

По *п. 11 ст. 83 ТК* трудовой договор расторгается в случае отмены решения суда или государственной инспекции труда о восстановлении работника на работе. В данной ситуации продолжение трудовых отношений исключено.

По *п. 12 ст. 83 ТК* трудовой договор прекращается вследствие приведения общего количества работников, являющихся иностранными гражданами или лицами без гражданства, в соответствие с квотой, установленной Правительством РФ для работодателей, осуществляющих на территории России определенные виды экономической деятельности. Данный пункт введен федеральным законом от 30 декабря 2006 г. № 271-ФЗ «О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс РФ». Обусловлен он сокращением Правительством РФ допустимой доли иностранных работников, используемых на рынках.

Прекращение трудового договора по п. 2, 8, 9, 10 ст. 83 ТК допускается, если невозможно перевести работника с его письменного согласия на другую работу, которую он может выполнять с учетом его состояния здоровья.

### **3.11. Оформление прекращения трудового договора**

Порядок оформления прекращения трудового договора регламентируется ст. 84<sup>1</sup> ТК, введенной федеральным законом от 30 июня 2006 г. № 90-ФЗ.

Прекращение трудового договора оформляется приказом (распоряжением) работодателя, с которым работник должен быть ознакомлен под роспись. По требованию работника ему должна быть выдана заверенная копия приказа (распоряжения). При невозможности ознакомления работника с приказом или отказе от подписи на нем делается соответствующая запись.

Днем прекращения трудового договора является последний день работы, кроме случаев, когда работник фактически не работал, но в соответствии с законодательством за ним сохранялось место работы.

В день прекращения трудового договора работнику должна быть выдана трудовая книжка и по его требованию — копии документов о работе.

Если выдать трудовую книжку в день увольнения невозможно в связи с отсутствием работника на работе или отказом от ее получения, работодатель обязан направить уволенному уведомление о необходимости явиться за ней или дать согласие на отправление ее по почте. Со дня направления уведомления работодатель освобождается от ответственности за задержку выдачи трудовой книжки. Ответственность не наступает также в ряде других случаев, предусмотренных ст. 84<sup>1</sup> ТК.

По письменному обращению работника, не получившего после увольнения трудовую книжку, работодатель обязан выдать ее не позднее 3 рабочих дней со дня обращения.

### **3.12. Порядок обжалования увольнений**

Защита работников от незаконных увольнений осуществляется непосредственно судом. В судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям работников о восстановлении на работе (независимо от оснований прекращения трудового договора), изменении даты и формулировки причины увольнения, оплате за время вынужденного прогула.

Если работник считает, что трудовой договор с ним был расторгнут незаконно, он вправе обратиться в суд, минуя комиссию по трудовым спорам, с иском о восстановлении на работе, а если он не желает продолжать работу — с иском о признании увольнения незаконным и изменении формулировки на «собственное желание» (ст. 391 ТК). При этом истцы по искам, вытекающим из трудовых отношений, освобождаются от уплаты государственной пошлины (ст. 89 Гражданского процессуального кодекса (ГПК) и ст. 393 ТК).

В соответствии со ст. 392 ТК иск должен быть предъявлен в течение месяца со дня вручения работнику копии приказа об увольнении либо со дня выдачи ему трудовой книжки. Если месячный срок пропущен по уважительной причине, он может быть восстановлен судом, поэтому истечение срока не лишает гражданина права обратиться в суд и требовать рассмотрения его заявления.

Дела о восстановлении на работе рассматриваются и разрешаются судом до истечения месяца со дня поступления заявления в суд (ст. 154 ГПК).

В случае признания увольнения незаконным суд выносит решение о восстановлении уволенного на работе или, по его просьбе, об изменении формулировки на «увольнение по собственному желанию». При этом выносится решение о выплате среднего заработка за все время вынужденного прогула (срок этих выплат законом не ограничен). Кроме того, суд вправе по требованию работника вынести решение о возмещении ему денежной компенсации морального вреда, причиненного незаконным увольнением. Размер компенсации определяется судом (ст. 394 ТК).

Решение суда о восстановлении на работе подлежит немедленному исполнению. При задержке его исполнения работодателем суд выносит определение о выплате работнику среднего заработка за весь период задержки (ст. 396 ТК).

# Глава 4

## Рабочее время и время отдыха

---

### 4.1. Понятие рабочего времени и его основные нормы

Правовое регулирование продолжительности рабочего времени направлено на:

- установление меры участия граждан, работающих по трудовым договорам, в общественном труде;
- обеспечение охраны труда, поскольку от продолжительности рабочего времени зависит состояние здоровья и трудоспособность человека;
- реализацию конституционного права на отдых, который необходим человеку для восстановления сил и трудоспособности, духовного развития, выполнения семейных обязанностей и т. д.

**Рабочее время** как правовая категория — это время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка организации и условиями трудового договора должен выполнять трудовые обязанности, а также иные периоды, которые в соответствии с Трудовым кодексом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации относятся к рабочему времени (ст. 91 ТК).

Регулируется рабочее время гл. 15–16 ТК, а также некоторыми другими нормативными актами. Закон устанавливает только его предельную продолжительность, которая не может быть увеличена иначе как по основаниям и в порядке, предусмотренным законом. Уменьшение нормы рабочего времени по сравнению с законодательством допускается в рамках трудового договора по соглашению сторон. Это право законом не ограничено.

Основными нормами рабочего времени являются рабочая неделя и ежедневная работа (смена).

**Рабочая неделя** — это установленное законом или трудовым договором количество рабочих часов в течение календарной недели. Нормальная продолжительность рабочей недели не может превышать 40 часов, и увеличение ее законом запрещено.

Законодательством предусмотрено 2 вида рабочей недели: 5-дневная с двумя выходными и 6-дневная с одним выходным днем. Последняя сохранена в тех организациях, где по характеру и условиям работы введение 5-дневной рабочей недели невозможно или нецелесообразно.

Продолжительность ежедневной работы (смены) устанавливается в организациях исходя из недельной нормы рабочего времени. Как правило, при нормальной продолжительности рабочей недели она составляет: при 5-дневной рабочей неделе — 8 часов; при 6-дневной рабочей неделе — 7 часов, в предвыходной день — 5 часов.

Продолжительность рабочего дня или смены, предшествующей нерабочему праздничному дню, уменьшается на 1 час. В непрерывно работающих организациях и на отдельных видах работ, где невозможно уменьшение продолжительности работы (смены) в предпраздничный день, переработка компенсируется предоставлением работнику дополнительного времени отдыха или, с его согласия, оплатой по нормам, установленным для сверхурочной работы (ст. 95 ТК).

При сменной работе продолжительность смены зависит от условий и характера выполняемой работы и может быть различной (10, 12, 14, 24 часа).

Для работников, нуждающихся в особой социальной защите, а также занятых на работах с вредными и опасными условиями труда, закон ограничивает предельную продолжительность ежедневной работы (смены). Она не может превышать (ст. 94 ТК):

- для работников в возрасте от 15 до 16 лет — 5 часов, в возрасте от 16 до 18 лет — 7 часов;
- для учащихся, совмещающих в течение учебного года учебу с работой, в возрасте от 14 до 16 лет — 2,5 часов, от 16 до 18 лет — 4 часов;
- для инвалидов — в соответствии с медицинским заключением, выданным в установленном законом порядке;
- для лиц, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями, где установлена сокращенная продолжительность рабочего времени:
  - при 36-часовой рабочей неделе — 8 часов;
  - при 30-часовой рабочей неделе и менее — 6 часов.

## 4.2. Виды рабочего времени

В трудовом законодательстве предусмотрены три вида рабочего времени: нормальной продолжительности; сокращенное; неполное.

**Рабочее время нормальной продолжительности** (ст. 91 ТК) составляет 40 часов в неделю. Оно установлено для всех работников, за исключением тех, для кого установлен иной вид рабочего времени (сокращенное или неполное).

**Сокращенное рабочее время** и его продолжительность (ст. 92 ТК) предусмотрены законодательством для отдельных категорий работников, труд которых в силу различных причин (возраста, состояния здоровья, тяжелых условий и др.) нуждается в особой правовой охране. Специфика сокращенного рабочего времени заключается в следующем:

- круг лиц, которым работодатель обязан его устанавливать, определен законом;
- законом определена предельная продолжительность сокращенного рабочего времени для отдельных категорий работников;
- сокращение рабочего времени, как правило, не влияет на размер заработной платы работника, которая устанавливается исходя из нормальной продолжительности рабочего времени. Однако в настоящее время этот принцип сохранен не везде.

Сокращенная продолжительность рабочего времени установлена:

- для несовершеннолетних в возрасте до 16 лет — не более 24 часов в неделю;
- для несовершеннолетних в возрасте от 16 до 18 лет — не более 35 часов в неделю;
- для инвалидов I и II групп — не более 35 часов в неделю;
- для лиц, занятых на работах с вредными и опасными условиями труда, — не более 36 часов в неделю в порядке, установленном Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений.

Рабочее время учащихся образовательных учреждений в возрасте до 18 лет, работающих в течение учебного года в свободное от учебы время, не может превышать половины норм, установленных для несовершеннолетних (до 16 лет — 12 часов, от 16 до 18 лет — 17,5 часов).

Сокращенное рабочее время установлено законом также:

- для педагогических работников в зависимости от должности (специальности) с учетом особенностей труда — от 18 до 36 часов в неделю (ст. 333 ТК)<sup>1</sup>;

<sup>1</sup> См. также: постановление Правительства РФ «О продолжительности рабочего времени (норме часов педагогической работы за ставку заработной платы) педагогических работников образовательных учреждений» от 3 апреля 2003 г. № 191 (ред. от 09.06.2007).

- для медицинских работников — не более 39 часов в неделю (ст. 350 ТК). Конкретная предельная продолжительность рабочего времени медицинских работников в зависимости от должности и (или) специальности (от 24–36 часов в неделю) установлена Правительством РФ<sup>1</sup>;
- для лиц, занятых на работах с химическим оружием, в зависимости от классификации работ, которые относятся к вредным. Такие работы по степени опасности подразделяются на две группы: для первой из них устанавливается 24-часовая рабочая неделя, для второй — 36-часовая<sup>2</sup>;
- для некоторых иных категорий работников, установленных законодательством.

Исходя из ст. 41 ТК в коллективном договоре с учетом финансово-экономического положения работодателя может быть установлено сокращенное рабочее время для отдельных работников (категорий работников). Для некоторых категорий закон обязывает предусматривать сокращенное рабочее время в коллективных или трудовых договорах. Так, для женщин, работающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, коллективным или трудовым договором вводится 36-часовая рабочая неделя, если меньшая продолжительность рабочей недели не предусмотрена для них федеральными законами. При этом заработная плата выплачивается в том же размере, как и при полной рабочей неделе (ст. 320 ТК).

**Неполное рабочее время** (ст. 93 ТК) устанавливается в трудовом договоре по соглашению между работником и работодателем. Оно может быть введено как при приеме на работу, так и впоследствии. Этот вид рабочего времени может быть установлен для любого работника.

Некоторым категориям работников закон дает право работать на условиях неполного рабочего времени, и работодатель должен предоставить им такую возможность. Это беременные женщины; один из родителей (опекун, попечитель), имеющий ребенка в возрасте до 14 лет, ребенка-инвалида — до 18 лет; работники, ухаживающие за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением, выданным в установленном законом порядке.

Допускаются различные варианты неполного рабочего времени: ежедневная работа с неполным рабочим днем; работа с полным рабочим

<sup>1</sup> См.: постановление Правительства РФ «О продолжительности рабочего времени медицинских работников в зависимости от занимаемой ими должности и (или) специальности» от 14 февраля 2003 г. № 101 (ред. от 01.02.2005).

<sup>2</sup> Федеральный закон «О социальной защите граждан, занятых на работах с химическим оружием» от 7 ноября 2000 г. № 136-ФЗ (ред. от 22.08.2004).



днем, но неполной рабочей неделей (например, 2–3 раза в неделю); работа с неполным рабочим днем при неполной рабочей неделе (например, 2 раза в неделю по 4 часа в день) и т. п.

Работа с неполным рабочим временем не влечет для работника каких-либо ограничений продолжительности отпуска, исчисления трудового стажа и других прав: отпуск предоставляется полной продолжительности; трудовой стаж исчисляется как при работе с нормальной продолжительностью рабочего времени.

Оплата труда при неполном рабочем времени производится за фактически отработанное время или фактически выполненную работу.

Статьей 74 ТК работодателям предоставлено право вводить с учетом мнения профсоюзного органа неполное рабочее время сроком до 6 месяцев, если изменения организационных или технологических условий труда могут вызвать массовое увольнение работников. Цель введения неполного рабочего времени в этих случаях — сохранение рабочих мест. При отказе работника от продолжения работы в новом режиме трудовой договор с ним расторгается по п. 2 ст. 81 ТК (сокращение штатов) с выплатой соответствующих компенсаций. Отмена неполного рабочего времени в этих случаях производится работодателем также с учетом мнения представительного органа работников.

### 4.3. Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени

Работодателю предоставлено право в установленном законом порядке привлекать работника к работе за пределами нормальной продолжительности рабочего времени:

- для сверхурочной работы;
- если работник работает в условиях ненормированного рабочего дня (ст. 97 ТК)<sup>1</sup>.

**Сверхурочная работа** — это работа, выполняемая по инициативе работодателя за пределами установленной продолжительности рабочего времени: ежедневной работы (смены), а при суммированном учете рабочего времени — сверх нормативного числа рабочих часов за учетный период.

Сверхурочной признается только работа, производимая по инициативе работодателя. Не является сверхурочной работа, если она компенсирует недоработку в течение рабочего дня, например при опозданиях.

<sup>1</sup> Режим ненормированного рабочего дня рассматривается в разделе, посвященном режиму рабочего времени.

Статьей 99 ТК установлен различный порядок привлечения работников к сверхурочной работе:

- в четко определенных случаях привлечение к сверхурочной работе допускается работодателем с письменного согласия работника;
- в четко определенных случаях привлечение к сверхурочной работе производится работодателем без согласия работника;
- в остальных случаях привлечение к сверхурочной работе производится работодателем с письменного согласия работника с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации.

*С письменного согласия* работника он может быть привлечен к сверхурочной работе:

- при необходимости закончить начатую работу, если ее невыполнение может повлечь порчу или гибель имущества работодателя, государственного или муниципального имущества либо создать угрозу жизни и здоровью людей;
- при производстве временных ремонтных и восстановительных работ, невыполнение которых может вызвать прекращение работы значительного числа работников;
- для продолжения работы при неявке сменяющего работника, если работа не допускает перерыва.

*Без согласия работника* привлечение к сверхурочной работе допускается:

- при производстве работ, необходимых для предотвращения или устранения последствий катастрофы, производственной аварии, стихийного бедствия;
- при производстве общественно необходимых работ по устранению непредвиденных обстоятельств, нарушающих нормальное функционирование систем водоснабжения, газоснабжения, отопления, освещения, канализации, транспорта, связи;
- при производстве работ, необходимость которых обусловлена введением чрезвычайного или военного положения, а также неотложных работ в условиях чрезвычайных обстоятельств.

*Во всех остальных случаях* привлечение к сверхурочной работе требует письменного согласия работника и *учета мнения профсоюзного органа*.

Число сверхурочных часов для каждого работника не должно превышать 4 в течение 2 дней подряд и 120 в год. Запрещено привлекать к сверхурочным работам беременных женщин и несовершеннолетних. Только с письменного согласия и при отсутствии запрещения по меди-

цинским показаниям к сверхурочным работам могут быть привлечены: женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет; матери и отцы, воспитывающие без супруга (супруги) детей в возрасте до 5 лет; инвалиды; работники, имеющие детей-инвалидов; работники, осуществляющие уход за больным членом семьи по медицинским показаниям (ст. 259 ТК). При этом они должны быть в письменной форме ознакомлены со своим правом на отказ от сверхурочных работ.

Компенсация сверхурочной работы производится в денежной форме в повышенном размере либо, по желанию работника, путем предоставления дополнительного времени отдыха не менее времени, отработанного сверхурочно (ст. 152 ТК).

#### 4.4. Работа в ночное время

Работа в ночное время — явление нежелательное, поскольку она неблагоприятно влияет на состояние здоровья и работоспособность человека, нарушает нормальный ритм жизнедеятельности организма. Поэтому по возможности следует ее ограничивать. Однако полностью отказаться от ночных работ невозможно. Они необходимы на непрерывно действующих производствах, в охранной деятельности, медицинском, коммунальном обслуживании и во многих других сферах.

Работа в ночное время регулируется ст. 96 ТК.

*Ночным считается время с 22 до 6 часов.* При работе в ночное время, как правило, продолжительность рабочей смены сокращается на 1 час. Не сокращается продолжительность ночных работ:

- для работников, которым уже установлена сокращенная продолжительность рабочего времени;
- для лиц, специально принятых для работы в ночное время, если иное не предусмотрено коллективным договором;
- когда сокращение ночной смены невозможно по условиям работы (например, на непрерывных производствах при невозможности остановить технологический процесс; при круглосуточном режиме работы организации);
- при сменных работах по 6-дневной рабочей неделе с 1 выходным днем.

Запрещено привлечение к работе в ночное время: беременных женщин; несовершеннолетних, кроме лиц, участвующих в создании или исполнении художественных произведений; других категорий работников, предусмотренных законодательством.

Некоторые категории работников могут быть привлечены к работе в ночное время только с их письменного согласия и при условии, что работа не запрещена им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением. К ним относятся: женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет; работники, имеющие детей-инвалидов; работники, осуществляющие уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением; матери (отцы), воспитывающие без супруга (супруги) детей в возрасте до 5 лет, а также опекуны детей указанного возраста. При этом перечисленные лица должны быть в письменной форме ознакомлены со своим правом отказаться от работы в ночное время.

Порядок работы в ночное время творческих работников в соответствии с Перечнями, утверждаемыми Правительством РФ, с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений может определяться коллективным договором, локальным нормативным актом или соглашением сторон.

Работа в ночное время оплачивается в повышенном размере (ст. 154 ТК).

## 4.5. Режим рабочего времени

Режим рабочего времени устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка в соответствии с Трудовым кодексом, иными федеральными законами, условиями коллективного договора, соглашениями в области социально-трудовых отношений. Он может устанавливаться и в трудовом договоре.

Особенности режима рабочего времени работников транспорта, связи и других особо значимых отраслей определяются специальным законодательством.

Режим труда граждан, работающих у физических лиц, устанавливается в трудовом договоре по соглашению сторон. При этом продолжительность рабочей недели не может превышать 40 часов (ст. 305 ТК).

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

- продолжительность рабочей недели (5-дневная с 2 выходными днями, 6-дневная с 1 выходным днем, рабочая неделя с предоставлением выходных дней по скользящему графику, неполная рабочая неделя);
- работу с ненормированным рабочим днем для отдельных категорий работников;
- продолжительность ежедневной работы (смены);

- время начала и окончания работы, время перерывов в работе;
- число смен в сутки;
- чередование рабочих и нерабочих дней.

Особыми видами режима рабочего времени в соответствии с Трудовым кодексом являются:

- работа с ненормированным рабочим днем (ст. 101 ТК);
- работа в режиме гибкого рабочего времени (ст. 102 ТК);
- сменная работа (ст. 103 ТК);
- работа с разделением рабочего дня на части (ст. 105 ТК).

Ненормированное рабочее время устанавливается для ограниченного круга работников. Введение его обуславливается спецификой трудовой функции, которая исключает возможность ограничить трудовую деятельность рамками нормального рабочего времени или выполнение которой не поддается точному учету по времени. Ненормированное рабочее время устанавливается для руководителей организаций, их заместителей, главных специалистов, руководителей структурных подразделений организаций, юрисконсультов, экспедиторов и др.

Перечень работников с ненормированным рабочим днем устанавливается коллективным договором, соглашениями или локальным нормативным актом, принимаемым с учетом мнения представительного органа работников.

Работа с ненормированным рабочим днем не исключает обязанности работников соблюдать установленный режим и подчиняться правилам внутреннего трудового распорядка. На общих основаниях они освобождаются от работы в выходные и праздничные дни, используют ежегодные отпуска.

Особенность правового положения данных работников состоит в том, что в исключительных случаях по распоряжению работодателя они могут привлекаться к работе сверх нормального рабочего времени для выполнения своих трудовых обязанностей. При этом переработка не признается сверхурочной работой. В качестве компенсации за нее в течение года им предоставляется дополнительный отпуск (ст. 119 ТК).

Режим гибкого рабочего времени предполагает, что начало, окончание или общая продолжительность рабочего дня определяются по соглашению сторон трудового договора. При этом работодатель должен обеспечить отработку работником необходимого количества часов в течение соответствующего учетного периода (рабочего дня, недели, месяца и др.). Режим гибкого рабочего времени может быть установлен по просьбе работника (в силу семейных обстоятельств,

состояния здоровья, места жительства и т. д.); он может вводиться и в интересах работодателя, например исходя из специфики деятельности организации.

Данный режим широко используется в торговле и общественном питании, при работе в двух-, трехменном режиме или круглосуточно. С учетом неравномерности покупательских потоков составляются скользящие (ленточные) графики, согласно которым работники выходят на работу последовательно, группами или в одиночку в разное время. У них в разное время заканчивается рабочий день и предоставляются перерывы для отдыха и питания. Этот режим позволяет обеспечить нормальную работу по обслуживанию населения в «часы пик».

В организациях, работающих в сменном режиме, составляются графики сменности (ст. 103 ТК). *График сменности* — это расписание выходов на работу при сменной работе. В нем указываются: число смен, их продолжительность и последовательность; распорядок работы в каждой смене (начало и окончание работы; время перерывов; выходные дни; дни доработки недостающих до нормы часов и т. д.).

При составлении графиков сменности необходимо обеспечить соблюдение норм рабочего времени и времени отдыха, равномерное чередование работников по сменам.

Графики сменности составляются работодателем с учетом мнения представительного органа работников. Как правило, они прилагаются к коллективному договору. Графики должны доводиться до сведения работников не позднее чем за месяц до их введения. Запрещается назначение работника на работу в течение 2 смен подряд. Переход из одной смены в другую рекомендуется производить после выходного дня, чтобы обеспечить трудящимся установленную законом минимальную продолжительность еженедельного непрерывного отдыха.

Когда это необходимо по характеру работы, допускается разделение рабочего дня на части при условии, что общая продолжительность ежедневной работы не превышает установленную. Такой режим труда устанавливается для водителей общественного транспорта, когда интенсивность движения приходится на час пик, работников лесной охраны, связи, жилищно-коммунального хозяйства и др. Данный режим вводится работодателем в локальном нормативном акте, принятом с учетом мнения выборного профсоюзного органа.

Особенности режима рабочего времени и времени отдыха отдельных категорий работников, чей труд носит особый характер, определяются соответствующими федеральными органами исполнительной власти по согласованию с Министерством здравоохранения и социального развития РФ.

Соблюдение режима рабочего времени является правовой обязанностью работников. Они должны вовремя приходить на работу, соблюдать установленную продолжительность рабочего времени и использовать его исключительно для выполнения трудовых обязанностей. Контроль за соблюдением режима рабочего времени возложен на работодателя.

## 4.6. Учет рабочего времени

Учет рабочего времени входит в обязанность работодателя. Он предполагает проверку нахождения работника в рабочее время на своем рабочем месте и выполнения им своих трудовых обязанностей; учет фактически отработанного времени, длительности простоев и других видов неиспользованного рабочего времени и т. д. Такой учет необходим для укрепления трудовой дисциплины, обеспечения порядка в деятельности всех служб и подразделений организаций, а также правильной оплаты труда работников.

Существуют два вида учета рабочего времени: поденный и суммированный.

При **поденном учете** количество проработанного времени учитывается ежедневно; недоработка в один день не может компенсироваться переработкой в другой. Он вводится для работников, у которых продолжительность ежедневной работы одинакова. Это наиболее распространенный вид учета рабочего времени.

**Суммированный учет** рабочего времени (ст. 104 ТК) применяется, когда по условиям производства (работы) у индивидуального предпринимателя, в организации в целом или при выполнении отдельных видов работ не может быть соблюдена установленная для данной категории лиц ежедневная или еженедельная продолжительность рабочего времени. Он вводится для работников транспорта, медицинских учреждений, преподавателей учебных заведений, некоторых категорий работников торговли и общественного питания и др. Порядок введения суммированного учета рабочего времени устанавливается правилами внутреннего трудового распорядка.

Суммированный учет рабочего времени предполагает установление определенного учетного периода. Это может быть месяц, квартал, сезон, навигационный период, год (но не более). Наиболее распространенным учетным периодом является месяц.

Нормальное число рабочих часов за учетный период определяется исходя из установленной для данной категории работников еженедельной продолжительности рабочего времени. Для работников, работающих

неполный день (смену) и (или) неполную рабочую неделю, нормальное число рабочих часов за учетный период соответственно уменьшается.

В рамках учетного периода продолжительность смен может быть различной, но общее количество отработанного времени должно соответствовать установленной норме за этот период. Поэтому недоработка в отдельные дни учетного периода может компенсироваться переработкой в другие. Переработка за учетный период квалифицируется как сверхурочная работа.

## 4.7. Понятие времени отдыха и его виды

Работающему по трудовому договору гарантируются установленные федеральным законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый отпуск (ст. 37 Конституции РФ). Таким образом, право на отдых является конституционным правом каждого работника, которое реализуется в рамках норм трудового законодательства, регламентирующих время отдыха.

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

Время отдыха регулируется гл. 17–19 ТК и некоторыми другими нормативными актами. Видами времени отдыха являются:

- перерывы в течение рабочего дня (смены);
- ежедневный (междусменный) отдых;
- выходные дни (еженедельный непрерывный отдых);
- нерабочие праздничные дни;
- отпуска.

*Перерывы в течение рабочего дня (смены)* имеют различное назначение и правовой режим.

В течение рабочего дня (смены) в соответствии со ст. 108 ТК всем работникам предоставляются перерывы для отдыха и питания. Они не включаются в рабочее время и не оплачиваются. Продолжительность их должна составлять не менее 30 минут и не более 2 часов. Работник вправе использовать перерыв по своему усмотрению.

Продолжительность и режим использования перерывов для отдыха и питания определяется правилами внутреннего трудового распорядка: при сменной работе — графиками сменности; при особом режиме работ — в локальных нормативных актах или трудовом договоре по соглашению сторон.



Если по условиям работы предоставить перерыв невозможно, трудящемуся должны быть созданы условия для отдыха и приема пищи в рабочее время; этот период не исключается из рабочего времени. Перечень подобных работ, места для отдыха и приема пищи устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка.

Законодательством для определенных категорий работников предусмотрены перерывы специального назначения, включаемые в рабочее время и оплачиваемые.

При работе на открытом воздухе или в необогреваемых помещениях в холодное время года работникам в течение рабочего дня должны предоставляться перерывы для обогрева. На погрузочно-разгрузочных и некоторых других видах работ должны предоставляться дополнительные перерывы для отдыха. Режим указанных перерывов устанавливается правилами внутреннего трудового распорядка. Работодатель обязан создать условия для обогрева и отдыха, оборудовав для этого соответствующие помещения.

Женщины, имеющие детей в возрасте до 1,5 лет, имеют право на дополнительные перерывы для кормления ребенка (ст. 258 ТК). Они предоставляются не реже чем через 3 часа рабочего времени (продолжительность не менее 30 минут, а при наличии двух и более детей — не менее часа), включаются в рабочее время и оплачиваются в размере среднего заработка. По заявлению женщины перерывы присоединяются к перерыву для отдыха и питания либо в суммированном виде переносятся на начало или конец рабочего дня с соответствующим его сокращением.

*Ежедневный (междусменный) отдых* — это перерыв между окончанием рабочего дня (смены) и началом нового рабочего дня (смены). Продолжительность отдыха вместе со временем обеденного перерыва должна быть не менее двойной продолжительности времени работы в предшествующий день. Поэтому при сменной работе рекомендуется перевод из одной смены в другую после выходного дня, чтобы работник имел возможность полноценно отдохнуть.

*Выходные дни (еженедельный непрерывный отдых)* предоставляются всем работникам: при 5-дневной рабочей неделе — 2 дня, при 6-дневной — 1 день. Продолжительность еженедельного непрерывного отдыха должна составлять не менее 42 часов (ст. 110–111 ТК).

Порядок предоставления и использования выходных дней зависит от режима работы организации или индивидуального предпринимателя. Он устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка.

Общим выходным днем является воскресенье. При 5-дневной рабочей неделе выходными днями обычно являются суббота и воскресенье.

Если такой режим отдыха работников невозможен, второй день отдыха устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка.

На непрерывно действующих производствах и в организациях, связанных с постоянным обслуживанием населения, выходные предоставляются в различные дни поочередно каждой группе работников в соответствии с графиками сменности.

При сменной работе в режиме через день (два, три) специально выходные дни не выделяются, поскольку здесь действует суммированный учет рабочего времени. Если имеется переработка за учетный период, может быть предоставлен дополнительный день отдыха.

Порядок предоставления выходных дней работающим у физических лиц определяется соглашением сторон (ст. 305 ТК). При этом продолжительность еженедельного непрерывного отдыха не может составлять менее 42 часов.

По письменному заявлению работника дополнительные выходные дни предоставляются: одному из родителей (опекуну, попечителю) для ухода за детьми-инвалидами в возрасте до 18 лет — 4 дополнительных оплачиваемых дня в месяц, которые могут быть использованы одним из указанных лиц либо разделены ими между собой по их усмотрению. Один дополнительный день отдыха в месяц без сохранения заработной платы дается женщинам, работающим в сельской местности, по их письменному заявлению (ст. 262 ТК).

*Нерабочими праздничными днями* в России в соответствии со ст. 112 ТК являются:

- 1, 2, 3, 4 и 5 января — Новогодние каникулы;
- 7 января — Рождество Христово;
- 23 февраля — День защитника Отечества;
- 8 марта — Международный женский день;
- 1 мая — Праздник Весны и Труда;
- 9 мая — День Победы;
- 12 июня — День России;
- 4 ноября — День народного единства.

Заработная плата работников, получающих оклад (должностной оклад), в связи с нерабочими праздничными днями не уменьшается. Остальным работникам выплачивается дополнительное вознаграждение, размер которого определяется коллективным договором, соглашениями, локальным нормативным актом, принимаемым с учетом мнения выборного профсоюзного органа, трудовым договором.

При совпадении выходного и праздничного дней выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день. В целях рационального использования работниками выходных и праздничных дней Правительство РФ вправе переносить выходные на другие дни.

Работы в выходные и праздничные дни, как правило, запрещаются (ст. 113 ТК), за исключением случаев, предусмотренных законом. В праздничные дни допускаются работы на непрерывных производствах и в непрерывно действующих организациях, организациях, связанных с обслуживанием населения и производством неотложных ремонтных и погрузочно-разгрузочных работ.

Порядок привлечения работников к работе в выходные и праздничные дни регулируется ст. 113 ТК.

*С письменного согласия работников* допускается привлечение к такой работе в случае необходимости выполнения заранее непредвиденных работ, от срока завершения которых зависит дальнейшая нормальная деятельность организации или ее отдельных структурных подразделений, индивидуального предпринимателя.

*Без согласия работников* работодатель вправе привлекать к работе на выходные и праздничные дни в следующих случаях:

- для предотвращения или ликвидации последствий катастрофы, производственной аварии или стихийного бедствия;
- для предотвращения несчастных случаев, уничтожения или порчи имущества работодателя, государственного или муниципального имущества;
- для выполнения работ, необходимость которых вызвана введением чрезвычайного или военного положения, неотложных работ в чрезвычайных ситуациях и в иных случаях, когда жизнь или условия нормального существования населения оказываются под угрозой.

*В других случаях* привлечение к работе возможно *с письменного согласия работника и с учетом мнения выборного профсоюзного органа.*

Запрещается привлечение к работе в выходные и праздничные дни беременных женщин, несовершеннолетних (за исключением творческих работников). Женщины, имеющие детей до 3 лет; инвалиды; работники, имеющие детей-инвалидов; работники, осуществляющие уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением, могут привлекаться к указанным работам только с их письменного согласия. При этом они должны быть ознакомлены в письменной форме со своим правом на отказ от такой работы (ст. 259, 268 ТК).

Привлечение к работе в выходные и праздничные дни производится по письменному распоряжению работодателя.

## 4.8. Ежегодные отпуска

Всем работающим по трудовому договору предоставляются ежегодные отпуска с сохранением места работы (должности) и средней заработной платы (ст. 114 ТК).

**Ежегодный отпуск** — это непрерывный продолжительный отдых, предоставляемый работникам ежегодно в целях укрепления здоровья и восстановления трудоспособности. Законодательство о труде различает 2 вида ежегодных отпусков для отдыха: основные (ст. 115 ТК) и дополнительные (ст. 116–119 ТК).

*Основной оплачиваемый отпуск* предоставляется всем работникам, в том числе работающим у физических лиц, продолжительностью 28 календарных дней. Правом на отпуск пользуются временные (заключившие договор на срок до 2 месяцев), сезонные работники, совместители. Временным и сезонным работникам предоставляется отпуск из расчета 2 рабочих дней за месяц работы (ст. 291, 295 ТК). Совместители получают отпуск одновременно с отпуском по основной работе, даже если они не отработали по совместительству 6 месяцев; в этом случае отпуск дается авансом (ст. 286 ТК).

Для некоторых категорий работников с учетом возраста, состояния здоровья, степени интенсивности и напряженности труда устанавливаются удлиненные основные отпуска, то есть основные отпуска большей продолжительности. Они предоставляются:

- несовершеннолетним работникам — 31 календарный день в удобное для них время (ст. 267 ТК);
- педагогическим работникам<sup>1</sup> — от 42 до 56 календарных дней в зависимости от места работы и занимаемых должностей;
- лицам, занятым на работах с химическим оружием: на работах, отнесенных к первой группе, — 56 календарных дней, во второй группе — 49 календарных дней<sup>2</sup>;
- работающим инвалидам — не менее 30 календарных дней<sup>3</sup>;
- некоторым другим категориям работников.

Сверх основного отпуска некоторым категориям работников установлены *ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска*, присоеди-

<sup>1</sup> См.: постановление Правительства РФ «О продолжительности ежегодного основного удлиненного оплачиваемого отпуска, предоставляемого педагогическим работникам образовательных учреждений» от 1 октября 2002 г. № 724 (ред. от 11.05.2007).

<sup>2</sup> Федеральный закон «О социальной защите граждан, занятых на работах с химическим оружием» от 7 ноября 2000 г. № 136-ФЗ (ред. от 22.08.2004).

<sup>3</sup> Статья 23 федерального закона «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» от 24 ноября 1995 г. № 181-ФЗ (ред. от 18.10.2007).

няемые к основному. Они предоставляются в целях компенсации повышенных затрат труда в тяжелых условиях, а также поощрения длительной работы в организации.

Право на такие отпуска имеют:

- лица, занятые на работах с вредными и (или) опасными условиями труда. Перечни производств, работ, профессий и должностей, которые дают право на дополнительный отпуск, и его минимальная продолжительность устанавливаются Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений;
- отдельные категории работников за особый характер работы по перечням, утверждаемым Правительством РФ (ст. 118 ТК);
- работники с ненормированным рабочим днем (ст. 119 ТК)<sup>1</sup>. Продолжительность дополнительного отпуска устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка и не может быть менее 3 календарных дней;
- лица, работающие в районах Крайнего Севера и в приравненных к ним местностях (ст. 321 ТК). Продолжительность дополнительного отпуска составляет: для работающих в районах Крайнего Севера — 24 календарных дня; в местностях, приравненных к этим районам, — 16 календарных дней;
- некоторые другие категории работников, указанные в законодательстве.

Дополнительные отпуска могут предоставляться работодателем другим категориям работников за счет собственных средств в порядке, установленном коллективным договором или локальными нормативными актами, принимаемыми с учетом мнения выборного профсоюзного органа (ст. 116 ТК).

Право на отпуск за первый год возникает у работника по истечении 6 месяцев непрерывной работы у данного работодателя (ст. 122 ТК). По соглашению сторон отпуск может быть предоставлен и до истечения 6 месяцев.

Право на отпуск до истечения 6 месяцев работы имеют:

- беременные женщины, которые вправе приурочить очередной отпуск к отпуску по беременности и родам;

---

<sup>1</sup> См.: Правила предоставления ежегодного дополнительного оплачиваемого отпуска работникам с ненормированным рабочим днем в организациях, финансируемых за счет средств федерального бюджета, утвержденные постановлением Правительства РФ от 11 декабря 2002 г. № 884.

- несовершеннолетние, поскольку им предоставлено право выбора времени использования отпуска;
- совместители, которым отпуск должен быть предоставлен в период отпуска по основной работе;
- работники, усыновившие ребенка в возрасте до 3 месяцев;
- некоторые другие категории работников.

При этом право на отпуск возникает в полном размере. Очередность предоставления отпусков определяется графиком, утвержденным работодателем с учетом мнения профсоюзной организации не позднее чем за 2 недели до наступления календарного года. График имеет обязательную силу как для работников, так и для работодателя (ст. 123 ТК). О времени начала отпуска работник должен быть извещен не позднее чем за 2 недели.

Отпуска должны предоставляться ежегодно в установленный срок. По соглашению между работником и работодателем отпуск может быть разделен на части, но при условии, чтобы одна из частей была не менее 14 календарных дней (ст. 125 ТК).

Закон ограничивает возможность замены отпуска денежной компенсацией (ст. 126 ТК). По письменному заявлению работника ею может быть заменена часть отпуска, превышающая 28 календарных дней. Не допускается замена отпуска денежной компенсацией беременным женщинам, несовершеннолетним, а также лицам, занятым на работах с вредными и опасными условиями труда.

Отзыв из отпуска допускается только с согласия работника. Неиспользованная вследствие отзыва часть отпуска должна быть предоставлена работнику в любое удобное для него время в течение текущего года или присоединена к отпуску за следующий рабочий год. Запрещено отзывать из отпуска несовершеннолетних, беременных женщин и работников, занятых на работах с вредными и опасными условиями труда (ст. 125 ТК).

В порядке, установленном ст. 124 ТК, возможно продление или перенесение отпуска на другой срок, определяемый работодателем с учетом пожеланий работника.

Статья 128 ТК регламентирует порядок предоставления работникам **отпусков без сохранения заработной платы**.

По общему правилу предоставление отпуска без сохранения заработной платы — право, но не обязанность работодателя. Основанием для него являются семейные обстоятельства работника и другие уважительные причины.

Работодатель *обязан* по письменному заявлению предоставить отпуск без сохранения заработной платы:

- участникам Великой Отечественной войны — до 35 календарных дней в году;
- работающим пенсионерам по возрасту — до 14 календарных дней в году;
- родителям и женам (мужьям) военнослужащих, погибших или умерших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении обязанностей военной службы либо вследствие заболевания, связанного с прохождением военной службы, — до 14 календарных дней в году;
- работающим инвалидам — до 60 календарных дней в году;
- работникам в случае рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников — до 5 календарных дней;
- в других случаях, предусмотренных законодательством либо коллективным договором.

Трудовой кодекс устанавливает единый порядок исчисления средней заработной платы для всех случаев, предусмотренных законодательством. Особенности порядка ее исчисления определяются Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений (ст. 139 ТК).

При расчете средней зарплаты учитываются все предусмотренные системой оплаты труда виды выплат, применяемые у соответствующего работодателя независимо от их источников. Это основная заработная плата, все установленные доплаты и надбавки к ней, а также все предусмотренные системой оплаты премии и вознаграждения.

В настоящее время средний заработок для всех случаев его определения в соответствии с Трудовым кодексом рассчитывается в соответствии с Положением об особенностях порядка исчисления средней заработной платы<sup>1</sup>.

Расчет среднего заработка работника независимо от режима работы производится исходя из фактически начисленной заработной платы и фактически отработанного времени за 12 месяцев, предшествующих моменту выплаты. Средний заработок для оплаты отпусков и выплаты компенсации за неиспользованные отпуска исчисляется за последние 3 календарных месяца.

---

<sup>1</sup> Этот документ утвержден постановлением Правительства от 11 апреля 2003 г. № 213 (с изм. от 13.07.2006).

# Глава 5

## Заработная плата

---

### 5.1. Понятие заработной платы и методы ее правового регулирования

**Заработная плата как правовая категория** — вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также компенсационные выплаты (доплаты и надбавки компенсационного характера) и стимулирующие выплаты (доплаты и надбавки стимулирующего характера, премии, поощрительные выплаты — ст. 129 ТК).

В форме заработной платы оплачивается только труд лиц, работающих по трудовому договору. Она является элементом трудового отношения, обязательным условием трудового договора; ее выплата — юридическая обязанность работодателя. Заработная плата — это оплата за живой труд, за сам процесс труда, а не за конечный результат, как в гражданско-правовых договорах.

Оплата и нормирование труда работников регулируются гл. 20–22 Трудового кодекса и рядом других нормативных актов.

Обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное существование для него самого и его семьи, — один из основных принципов правового регулирования трудовых отношений, закрепленных в ст. 2 ТК.

В организацию оплаты труда работников должен быть заложен принцип справедливости в оценке труда. Он может быть реализован, если оплата будет производиться по труду, как того требует ст. 132 ТК. В ней предусмотрено, что заработная плата каждого работника зависит от его квалификации, сложности выполняемой работы, количества и качества затраченного труда. Должна быть обеспечена равная оплата за равный труд без какой бы то ни было дискриминации.

В России применяются два метода правового регулирования заработной платы: государственное, которое в основном сводится к установлению государственных гарантий по оплате труда, и договорное. При этом в настоящее время чаще используется договорное регулирование.



Основные **государственные гарантии** в области оплаты труда закреплены в ст. 130 ТК. Их конкретизация содержится в гл. 21 ТК. Гарантии довольно многочисленны и различны по своему содержанию. Основные из них сводятся к следующему.

1. Установление государственного минимума заработной платы (ст. 133 ТК). Он устанавливается одновременно на всей территории РФ и не может быть ниже прожиточного минимума трудоспособного человека. Пока в силу экономической ситуации в стране эта норма закона не введена в действие. В соответствии со ст. 421 ТК порядок и сроки ее введения устанавливаются федеральными законами. Месячная заработная плата работника, полностью отработавшего норму рабочего времени и выполнившего нормы труда (трудовые обязанности), не может быть ниже МРОТ.

Минимальный размер оплаты труда в России с 1 сентября 2007 г. установлен в сумме 2300 руб. в месяц (федеральный закон от 24 апреля 2007 г. № 54-ФЗ).

2. Запрещение дискриминации при установлении и изменении размеров заработной платы и других условий оплаты труда (ст. 132 ТК). Заработная плата не может зависеть от пола, возраста, национальности и других факторов, не связанных с квалификацией, количеством и качеством труда.
3. Обеспечение повышения уровня реального содержания заработной платы, включая ее индексацию в связи с ростом потребительских цен на товары и услуги (ст. 134 ТК). В бюджетных организациях индексация производится в порядке, установленном законодательством, в других — в порядке, установленном коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами.
4. Закрепление требования повышения оплаты труда в особых условиях: на тяжелых работах, работах с вредными и опасными условиями, а также в местностях с суровыми климатическими условиями (ст. 146 ТК).
5. Снятие ограничений в оплате труда. В настоящее время максимальный размер заработной платы не установлен (ст. 132 ТК).
6. Непосредственное регулирование размеров оплаты труда отдельных категорий работников (государственных служащих, работников бюджетных организаций и некоторых других).
7. Ограничение возможности выплаты заработной платы в денежной (натуральной) форме (ст. 131 ТК). В соответствии с коллективным или трудовым договором по письменному заявлению

работника выплата ему заработной платы может производиться в иных формах, отличных от денежной. Однако доля неденежных доходов не может превышать 20 % от начисленной месячной заработной платы. Не допускается выплата заработной платы в бонах, купонах, в форме долговых обязательств, расписок, в виде спиртных напитков, наркотических, токсических, ядовитых и вредных веществ, оружия, боеприпасов и других предметов, свободный оборот которых запрещен.

8. Ограничение удержаний из заработной платы (ст. 137–138 ТК).
9. Установление ответственности работодателей за нарушения выплаты заработной платы (ст. 142 ТК). Если она задержана на срок более 15 дней, работник имеет право, известив работодателя в письменной форме, приостановить работу. В этот период он имеет право отсутствовать на рабочем месте. Однако он обязан выйти на работу не позднее следующего рабочего дня после получения письменного уведомления от работодателя о готовности произвести выплату задержанной заработной платы в день выхода работника на работу.

Не могут приостановить работу государственные служащие, не допускается приостановка работы в периоды введения военного или чрезвычайного положения в стране; в органах и организациях, ведающих вопросами обеспечения обороны страны и безопасности государства; обслуживающих особо опасные виды производств; связанных с обеспечением жизнедеятельности населения. Не могут быть приостановлены аварийно-спасательные, противопожарные работы.

**Договорное регулирование** заработной платы подразделяется на две разновидности:

- коллективно-договорное, которое осуществляется путем заключения федеральных, региональных, отраслевых (межотраслевых), территориальных тарифных соглашений и коллективных договоров;
- индивидуально-договорное, основанное на соглашении между работником и работодателем о размере и условиях оплаты труда, закрепленных в трудовом договоре.

## 5.2. Порядок установления заработной платы

Порядок установления заработной платы регулируется ст. 135 ТК.

Системы оплаты труда, включая размеры тарифных ставок, окладов, доплат и надбавок, в том числе системы премирования, устанавлива-

ются коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами в соответствии с трудовым законодательством. Локальные нормативные акты принимаются работодателем с учетом мнения представительного органа работников.

Таким образом, большинство вопросов, связанных с определением размера заработной платы, решается на местах и входит в компетенцию работодателей. При этом условия оплаты труда не могут снижать уровень правовых гарантий, установленных законодательством и соглашениями в области социально-трудовых отношений.

В порядке индивидуального договорного регулирования условия оплаты труда отдельных работников определяются в трудовых договорах. Единственное требование — в них нельзя включать условия, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством, соглашениями, коллективными договорами.

Как видим, государство предоставило работодателям свободу в области установления условий оплаты труда работников и сняло ограничения размеров заработной платы. Это привело к ряду негативных последствий в организации оплаты труда работников. В масштабе страны оказался нарушенным основной принцип, провозглашенный законом, — оплата по труду в соответствии с квалификацией работника, общественной значимостью его труда, условиями, в которых протекает трудовая деятельность, количеством и качеством труда. Квалифицированный труд перестал быть более высокооплачиваемым, как того требует закон и здравый смысл.

В итоге образовался огромный разрыв (более чем в 20 раз) между заработной платой самых низко- и самых высокооплачиваемых категорий работников. Это привело к резкому расслоению общества по уровню материального положения со всеми негативными социальными последствиями.

Нормализация ситуации с организацией оплаты труда работников требует усиления государственно-правового воздействия на эти процессы, поскольку государство не может и не должно устраняться от решения подобных проблем. В значительной мере она зависит и от работодателей. Осуществляя свои права в области оплаты труда работников, они обязаны руководствоваться принципами и требованиями трудового законодательства (прежде всего ст. 132 ТК), соглашениями в области социально-трудовых отношений, а также коллективными договорами и соглашениями, заключенными в рамках хозяйствующего субъекта.

Особенности установления систем оплаты труда работников государственных и муниципальных учреждений регламентируются ст. 144 ТК. Они устанавливаются:

- в федеральных государственных учреждениях — коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами в соответствии с федеральным законодательством;
- в государственных учреждениях субъектов РФ — коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами в соответствии с законодательством РФ и субъектов РФ;
- в муниципальных учреждениях — коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами в соответствии с законодательством РФ, субъектов РФ и нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Системы оплаты труда указанных работников устанавливаются с учетом Единого тарифно-квалификационного справочника работ и профессий рабочих, Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих.

В соответствии со ст. 135 ТК Российская трехсторонняя комиссия по регулированию социально-трудовых отношений ежегодно до внесения в Государственную Думу проекта закона о федеральном бюджете на очередной год разрабатывает рекомендации по установлению на федеральном, региональном и местном уровнях систем оплаты труда работников организаций, финансируемых из соответствующих бюджетов. Рекомендации учитываются Правительством РФ, органами исполнительной власти субъектов РФ и местного самоуправления при определении объемов финансирования учреждений бюджетной сферы.

### 5.3. Организация оплаты труда рабочих, служащих, специалистов, руководителей

Труд рабочих и некоторых категорий служащих оплачивается по тарифной системе, системе окладов или бестарифной системе. Система оплаты труда (кроме бюджетных организаций) устанавливается работодателем с учетом мнения выборного профсоюзного органа и фиксируется в коллективных договорах, соглашениях или локальных нормативных актах.

**Тарифная система** основывается на дифференциации заработной платы работников различных категорий (ст. 143 ТК). Она обычно применяется на крупных предприятиях. Эта система предпочтительнее в том смысле, что позволяет поставить оплату труда работников в зависимость от квалификации, сложности выполняемых работ, условий труда, то есть способствует осуществлению принципа оплаты по труду.

Тарифная система включает в себя три элемента:

- 1) *тарифно-квалификационный справочник*, содержащий перечень основных профессий и видов работ с разбивкой по разрядам или категориям, а также квалификационные требования, необходимые для присвоения работнику соответствующего разряда или категории. Он служит для установления тарифного разряда (категории). Тарификация работ — это отнесение видов труда к тарифным разрядам или квалификационным категориям в зависимости от сложности<sup>1</sup>. Тарифный разряд — величина, отражающая сложность труда и квалификацию работника (ст. 143 ТК);
- 2) *тарифная сетка* — совокупность тарифных разрядов работ (профессий, должностей), определенных в зависимости от сложности работ и требований к квалификации работников с помощью тарифных коэффициентов;
- 3) *тарифная ставка* — фиксированный размер оплаты труда работника за выполнение нормы труда определенной сложности за единицу времени без учета компенсационных, стимулирующих и социальных выплат (ст. 129 ТК). Тарифные ставки бывают часовыми, дневными, месячными. Тарифная ставка первого разряда принимается за единицу; тарифные ставки последующих разрядов определяются путем ее умножения на соответствующий коэффициент.

**Бестарифная система** оплаты труда может реализоваться различными способами, например с применением коэффициента трудового участия (КТУ), и зависит от конечных результатов работы коллектива в целом. Обычно она применяется в небольших организациях с постоянным составом кадров. Возможны и другие варианты бестарифной системы.

Для рабочих, ежедневные затраты труда которых одинаковы (подсобные рабочие, уборщики, младший обслуживающий персонал и др.), могут устанавливаться месячные оклады.

Оплата труда руководителей, специалистов и служащих производится, как правило, на основании должностных окладов, устанавливаемых работодателем (за исключением бюджетных организаций) в соответствии с должностью и квалификацией работника. Конкретный размер оклада определяется в трудовом договоре. При этом следует руководствоваться Квалификационным справочником руководителей, специалистов и других служащих, утвержденным постановлением Минтруда РФ от 21 августа 1998 г. № 37. В нем по каждой должности

<sup>1</sup> Тарификация работ и присвоение рабочему тарифного разряда осуществляются на основе Единого тарифно-квалификационного справочника работ и профессий рабочих, утвержденного постановлением Минтруда РФ от 15 ноября 1999 г. № 45.

установлены должностные обязанности, объем знаний и квалификационные требования. Справочник в настоящее время не носит обязательного характера, но должен служить ориентиром для работодателя при приеме работников на соответствующие должности.

На федеральном уровне оплата труда работников бюджетных организаций осуществляется на основе Единой 18-разрядной тарифной сетки с диапазоном 1:4,5, утвержденной Правительством РФ. Разряд работнику присваивается при заключении трудового договора, а также по результатам аттестации. В тарифной сетке установлена тарифная ставка (оклад) первого разряда и тарифные коэффициенты всех последующих разрядов. Тарифные ставки (оклады) по остальным разрядам подсчитываются путем умножения ставки первого разряда на соответствующий коэффициент.

Специально регулируется порядок установления заработной платы руководителям, заместителям руководителей и главным бухгалтерам бюджетных организаций, финансируемых из федерального бюджета, бюджетов РФ, местных бюджетов. Размеры оплаты их труда определяются соответственно Правительством РФ, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления (ст. 145 ТК).

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 22 сентября 2007 г. № 605 в 2008 г. будет осуществлен переход на новые системы оплаты труда работников федеральных бюджетных учреждений, труд которых оплачивается по Единой 18-разрядной сетке.

Сущность новых систем оплаты труда сводится к следующему. Они устанавливаются с учетом:

- единого тарифно-квалификационного справочника работ и профессий рабочих;
- единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих;
- государственных гарантий по оплате труда;
- базовых окладов, базовых ставок заработной платы по профессиональным квалификационным группам (устанавливаются руководителем учреждения на основе требований к профессиональной подготовке и уровню квалификации, которые необходимы для осуществления профессиональной деятельности, а также с учетом сложности и объема выполняемой работы);
- перечней видов выплат компенсационного и стимулирующего характера (утверждаются Министерством здравоохранения и социального развития РФ);

- рекомендаций Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений;
- мнения соответствующих профсоюзов.

Размеры и условия выплат стимулирующего характера устанавливаются коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами.

Заработная плата руководителей учреждений, их заместителей и главных бухгалтеров состоит из должностных окладов, выплат компенсационного и стимулирующего характера.

Должностной оклад руководителя учреждения определяется трудовым договором и составляет 3 размера средней заработной платы основного персонала возглавляемого им учреждения. Должностные оклады заместителей руководителей и главных бухгалтеров устанавливаются на 10–30 % ниже должностных окладов руководителей этих учреждений.

Оплата труда руководителей государственных предприятий производится в соответствии с Положением об условиях оплаты труда руководителей государственных предприятий при заключении с ними трудовых договоров (контрактов), утвержденным постановлением Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 210. Заработная плата руководителя складывается из должностного оклада и вознаграждения по итогам финансово-хозяйственной деятельности предприятия. Установлена зависимость должностных окладов руководителей от численности работников и величины тарифной ставки первого разряда рабочего основной профессии. Оклады руководителей установлены в кратном отношении к величине упомянутой тарифной ставки. Тем самым по мере увеличения тарифных ставок рабочих основной профессии увеличивается должностной оклад руководителя.

## 5.4. Системы заработной платы

Системы заработной платы различаются в зависимости от того, что ложится в основу определения размера заработка. Если он зависит от количества отработанного времени, то система называется **повременной**, если от количества выработанной продукции (произведенных операций, других измерителей результатов труда) — **сдельной**.

Системы оплаты труда (повременная, сдельная), а также формы материального поощрения работников устанавливаются по общему правилу работодателями по согласованию с выборным профсоюзным органом.

Поскольку заработок повременщика зависит от отработанного времени, он определяется следующим образом. При часовых тарифных ставках месячный заработок исчисляется путем умножения часовой

тарифной ставки на количество отработанных в течение месяца часов; при дневной — путем ее умножения на количество отработанных в течение месяца дней.

Заработок сдельщика определяется путем умножения сдельной расценки на количество выработанной продукции, изготовленных изделий, произведенных операций. Сдельная расценка — это оплата за единицу продукции, операцию, изготовленное изделие и т. д.

Сдельная система требует нормирования труда, которое осуществляется путем установления норм выработки, норм времени, норм обслуживания. Нормы разрабатываются в соответствии с достигнутым уровнем техники, технологии, организации производства и труда. Для однородных работ могут разрабатываться и вводиться в действие типовые (межотраслевые, профессиональные и иные) нормы труда. Межотраслевые нормы утверждаются Министерством здравоохранения и социального развития РФ. Типовые профессиональные, отраслевые и иные нормы утверждаются федеральными органами исполнительной власти, на которые возложены управление, регулирование и координация деятельности в отрасли (подотрасли) экономики по согласованию с Министерством здравоохранения и социального развития РФ. В таком же порядке происходит пересмотр типовых норм труда.

Нормирование труда в организациях производится работодателем с учетом мнения представительного органа работников. Системы нормирования могут устанавливаться в коллективных договорах (ст. 159–160 ТК).

Нормы труда могут меняться, пересматриваться работодателем с учетом мнения профсоюзного органа. О введении новых норм труда работники должны быть предупреждены не позднее чем за 2 месяца (ст. 162 ТК).

Поскольку тарифная ставка — это фиксированный размер оплаты за единицу времени при условии выполнения нормы труда, сдельная расценка исчисляется путем деления тарифной ставки на норму выработки либо умножения на норму времени.

Существуют *стимулирующие выплаты* (премии, доплаты, надбавки к заработной плате). Они устанавливаются работодателем (с учетом мнения профсоюзного органа) либо коллективным договором.

## 5.5. Оплата труда при отклонениях от нормальных условий работы

Уровень оплаты труда должен зависеть от условий (производственных, климатических), в которых протекает трудовая деятельность. Поэтому оплата труда работников, занятых на тяжелых работах, рабо-



тах с вредными, опасными и иными особыми условиями, производится в повышенном размере (ст. 146 ТК). Размеры эти устанавливаются работодателем с учетом мнения представительного органа работников, коллективным либо трудовым договором. Минимальные размеры повышения оплаты труда указанных работников устанавливаются в порядке, определяемом Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений (ст. 147 ТК).

Повышенная оплата труда установлена для лиц, работающих в местностях с особыми климатическими условиями, в частности в районах Крайнего Севера и местностях, приравненных к ним. Оплата труда в этих районах осуществляется с применением районных коэффициентов и процентных надбавок к заработной плате. Процентная надбавка к заработной плате выплачивается за стаж работы в данных отраслях или местностях. Размер районного коэффициента и процентной надбавки и порядок их выплаты устанавливаются Правительством РФ (ст. 315–317 ТК).

Оплата труда работников при иных отклонениях от нормальных условий работы регулируется ст. 149–158 ТК. При этом во всех случаях установлены минимальные размеры выплат (доплат) за работу в таких условиях, которые не могут быть снижены, но могут быть увеличены. Конкретные размеры выплат (доплат) устанавливаются в коллективных или трудовых договорах (ст. 149 ТК).

**Порядок оплаты работ различной квалификации** зависит от того, оплачивается труд работника по повременной или сдельной системе. При выполнении повременщиком работ различной квалификации его труд оплачивается по работе более высокой квалификации, а при выполнении таких работ сдельщиком — по расценкам выполняемой им работы. Если сдельщиками производятся работы, тарифицируемые ниже присвоенного им разряда, работодатель обязан выплатить межразрядную разницу (ст. 150 ТК).

**Оплата труда при совмещении профессий** регулируется ст. 151 ТК. При совмещении профессий, выполнении дополнительной работы по другой профессии или должности и исполнении обязанностей временно отсутствующего работника без освобождения от основной работы производится доплата. Размер ее определяется соглашением сторон трудового договора с учетом содержания и объема дополнительной работы.

**Оплата сверхурочной работы** производится: за первые 2 часа — не менее чем в полуторном размере, за последующие часы — не менее чем в двойном размере. Конкретные размеры оплаты могут определяться коллективным договором, локальным нормативным актом или трудовым

договором. По желанию работника сверхурочная работа может компенсироваться предоставлением дополнительного времени отдыха, но не менее времени, отработанного сверхурочно (ст. 152 ТК). Право выбора формы компенсации сверхурочной работы принадлежит работнику.

**Работа в выходные дни и нерабочие праздничные дни** оплачивается не менее чем в двойном размере:

- сдельщикам — не менее чем по двойным сдельным расценкам;
- работникам, труд которых оплачивается по дневным и часовым тарифным ставкам, — в размере не менее двойной дневной или часовой ставки;
- работникам, получающим месячный оклад, — в размере не менее одинарной дневной или часовой ставки сверх оклада, если работа в выходной и нерабочий праздничный день производилась в пределах месячной нормы времени, и в размере не менее двойной часовой или дневной ставки сверх оклада, если работа производилась сверх месячной нормы.

Конкретные размеры оплаты могут устанавливаться коллективным договором, локальным нормативным актом, принимаемым с учетом мнения представительного органа работников, трудовым договором. По желанию работника ему может быть предоставлен другой день отдыха. В этом случае работа в праздничный день оплачивается в одинарном размере, а день отдыха оплате не подлежит (ст. 153 ТК).

**Оплата труда работников при невыполнении норм труда, неисполнении трудовых обязанностей** зависит от того, кто виновен в этом. Если это произошло по вине работодателя, оплата производится за фактически отработанное время или выполненную работу, но не ниже среднего заработка работника, рассчитанного пропорционально фактически отработанному времени. Если невыполнение норм труда произошло по причинам, не зависящим от сторон трудового договора, за работником сохраняется не менее 2/3 тарифной ставки (оклада), рассчитанной пропорционально фактически отработанному времени. При невыполнении норм труда по вине работника оплата производится в соответствии с объемом выполненной работы (ст. 155 ТК).

**Оплата продукции, оказавшейся браком**, осуществляется в соответствии со ст. 156 ТК следующим образом:

- брак не по вине работника оплачивается наравне с годными изделиями;
- полный брак по вине работника не оплачивается;
- частичный брак по вине работника оплачивается по сниженным расценкам в зависимости от степени годности продукции.

**Оплата времени простоя** регламентируется ст. 157 ТК. Здесь правила оплаты следующие:

- время простоя по вине работодателя оплачивается в размере не менее  $2/3$  средней заработной платы работника;
- время простоя по причинам, не зависящим от работодателя и работника, оплачивается в размере не менее  $2/3$  тарифной ставки (оклада) работника, рассчитанных пропорционально времени простоя;
- время простоя по вине работника не оплачивается.

Коллективным или трудовым договором может быть предусмотрено сохранение за работником средней заработной платы при освоении новых производств (новой продукции) (ст. 158 ТК).

## **5.6. Порядок выплаты заработной платы и правовые последствия его нарушения**

Трудовое законодательство регламентирует некоторые вопросы, касающиеся порядка выплаты заработной платы, и обеспечивает ее охрану.

Заработная плата должна выплачиваться работникам независимо от финансового положения работодателя. Невыплата ее из-за отсутствия прибыли или сложного финансового положения хозяйствующего субъекта неправомерна.

Выплата заработной платы должна производиться не реже чем каждые полмесяца в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка, коллективным или трудовым договором. Иные сроки могут быть установлены федеральными законами. При совпадении дня выдачи заработной платы с выходным или праздничным днем она выплачивается накануне этого дня.

Работодатель обязан в письменной форме извещать каждого работника о составных частях заработной платы, размерах и основаниях произведенных удержаний, а также об общей денежной сумме, подлежащей выплате (ст. 136 ТК).

Оплата отпуска производится не позднее чем за 3 дня до его начала. При нарушении этого срока отпуск по соглашению между работником и работодателем переносится на другой срок (ст. 124 ТК).

При расторжении трудового договора полный расчет с работником должен производиться в день увольнения. Если он в день увольнения не работал, расчет с ним должен быть произведен не позднее следующего дня после предъявления уволенным требования о расчете (ст. 140 ТК).

Законодательство предусматривает ответственность работодателя за нарушение сроков выплаты заработной платы, вплоть до уголовной.

Уголовная ответственность руководителей организаций и работодателей — физических лиц установлена за невыплату заработной платы свыше 2 месяцев из корыстной или иной личной заинтересованности. Уголовная ответственность установлена в виде штрафа в размере до 120 тыс. руб. или в размере дохода осужденного за период до 1 года, либо лишения права занимать соответствующие должности сроком до 5 лет, либо лишения свободы сроком до 2 лет (ч. 1 ст. 145<sup>1</sup> УК РФ). Когда в результате указанных нарушений наступили тяжкие последствия, — наказание в виде штрафа от 100 до 500 тыс. руб. или в размере дохода осужденного за период от 1 года до 3 лет либо лишения свободы на срок от 3 до 7 лет с лишением права занимать соответствующие должности сроком до 3 лет или без такового (ч. 2 ст. 145<sup>1</sup> УК РФ). Закон не расшифровывает, что считать тяжкими последствиями, они могут быть различными (отсутствие у работника и его семьи средств к существованию, болезнь, психическое расстройство, смерть и др.).

За задержку выплаты заработной платы работодатель несет материальную ответственность (ст. 236 ТК). Он обязан выплатить работнику причитающиеся суммы с уплатой процентов от не выплаченных в срок сумм. Проценты (в размере не менее 1/300 действующей в это время ставки рефинансирования Центрального банка РФ) начисляются за каждый день задержки, начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно.

На основании ст. 142 ТК при задержке выплаты заработной платы на срок более 15 дней работник имеет право, известив работодателя в письменной форме, приостановить работу на весь период до получения задержанной суммы. Как уже отмечалось, в некоторых случаях приостановка работы не допускается, например в организациях, связанных с обеспечением жизнедеятельности населения (энергообеспечение, отопление и теплоснабжение, водоснабжение, газоснабжение, связь, станции скорой и неотложной медицинской помощи).

## 5.7. Охрана заработной платы

Охрана заработной платы осуществляется прежде всего путем ограничения удержаний из зарплаты работников. Заработная плата неприкосновенна, и удержания из нее возможны только в случаях, размерах и в порядке, установленных законом.

В соответствии со ст. 137 ТК удержания из заработной платы работника для погашения его задолженности работодателю могут производиться:

- для возмещения неотработанного аванса, выданного работнику в счет заработной платы;
- для погашения неизрасходованного и своевременно не возвращенного аванса, выданного в связи со служебной командировкой или переводом в другую местность, а также в других случаях;
- для возврата сумм, излишне выплаченных работнику вследствие счетной ошибки;
- для возврата сумм, излишне выплаченных работнику в случае установления органом по рассмотрению трудовых споров его вины в невыполнении норм труда;
- при увольнении работника до окончания рабочего года, в счет которого он уже получил ежегодный оплачиваемый отпуск, за неотработанные дни отпуска, кроме случаев, когда увольнение не связано с виновным поведением работника.

Решение работодателя об удержании может быть принято не позднее месяца со дня окончания срока, установленного для возвращения аванса, погашения задолженности или неправильно исчисленных выплат, если работник не оспаривает оснований и размеров удержаний.

Взыскание допускается также, когда излишние суммы были выплачены вследствие неправомερных действий работника, установленных судом.

Ограничен и предельный размер удержаний при каждой выплате заработной платы (ст. 138 ТК). По общему правилу он составляет 20 % от суммы, причитающейся к выплате; при удержаниях по нескольким исполнительным документам — 50 %. В исключительных случаях предельный размер удержаний составляет 70 % от суммы, причитающейся к выплате. Таким образом, 30 % заработной платы работника во всех случаях остаются неприкосновенными. Предельный размер удержаний возможен:

- по приговору суда при отбывании исправительных работ;
- при взыскании алиментов на содержание несовершеннолетних детей;
- при возмещении вреда, причиненного здоровью другого лица;
- при возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в связи со смертью кормильца;
- при возмещении вреда, причиненного преступлением.

Необоснованные удержания из заработной платы, а также нарушения предельных размеров удержаний дают работнику право обжаловать незаконные действия работодателя в органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров. Незаконно удержанные суммы по решению этих органов подлежат возврату работнику.

## 5.8. Гарантийные и компенсационные выплаты

В целях защиты имущественных интересов работников законодательство устанавливает для них систему гарантийных и компенсационных выплат, предусмотренных гл. 23–28 ТК, а также рядом других нормативных актов. Необходимо четко разграничивать сущность и назначение этих двух видов выплат.

**Гарантийные выплаты** — это выплаты, производимые работникам (в том числе уволенным по определенным в законе основаниям) за время, когда они фактически не работали, то есть не выполняли свои трудовые обязанности. Выражаются они в сохранении полностью или частично заработной платы или в иных формах, установленных законом. Например, иногда гарантийные выплаты производятся в виде доплат до размеров потерянного не по вине работника заработка. Они производятся только за те периоды, когда невыполнение трудовых обязанностей (или выполнение нижеоплачиваемой работы) не связано с виновным поведением работника.

Работники имеют право на гарантийные выплаты в следующих случаях.

1. Гарантийные выплаты производятся *работникам, привлекаемым к исполнению государственных или общественных обязанностей*, которые должны исполняться в рабочее время (ст. 170 ТК): депутатам, не освобожденным от основной работы; участникам судебных процессов (свидетелям, экспертам, переводчикам, потерпевшим); лицам, вызываемым в рабочее время в органы дознания, следствия, прокуратуру и т. д. Государственные органы или общественные объединения, которые привлекли работника к исполнению этих обязанностей, производят им выплаты в размере, установленном законодательством или решением соответствующих общественных объединений.

Лица, участвующие в коллективных переговорах, подготовке проекта коллективного договора, соглашения, освобождаются от основной работы с сохранением среднего заработка на срок, определяемый соглашением сторон, но не более 3 месяцев (ст. 39 ТК). Членам выборных профсоюзных органов, не освобожденным от основной работы в данной организации, освобожденным от нее для участия в качестве делегатов съездов, конференций, а также для участия в работе их выборных органов, производятся выплаты за это время в порядке, установленном коллективными договорами, соглашениями (ст. 374 ТК). Членам комиссий по трудовым спорам работодатель предоставляет свободное время для участия в их работе с сохранением среднего заработка (ст. 171 ТК).

2. Гарантии сохранения среднего заработка (полностью или частично) установлены *работникам, обучающимся без отрыва от работы по системе заочного или вечернего образования* в имеющих государственную аккредитацию учебных заведениях высшего, среднего, начального профессионального образования, а также в вечерних (сменных) образовательных учреждениях. Порядок и размеры выплат установлены ст. 173–177 ТК.
3. Частичное сохранение среднего заработка установлено *работникам за время простоя* (временной приостановки работ по производственно-техническим причинам), происшедшего не по их вине (ст. 157 ТК).
4. Гарантийной выплатой является *оплата ежегодного отпуска*, предоставляемого всем работникам с сохранением среднего заработка (ст. 114 ТК).
5. В некоторых случаях прекращения трудового договора, предусмотренных ст. 84, 178 и 181 ТК, *увольняемым выплачивается выходное пособие*. Его минимальный размер — 2-недельный средний заработок работника. Повышенные размеры выходных пособий и дополнительные гарантийные выплаты установлены при ликвидации организаций, сокращении штатов и в некоторых других случаях.  
Выплата выходных пособий при увольнении может устанавливаться в трудовых и коллективных договорах. Допускается в договорном порядке установление повышенных размеров выходных пособий.
6. При временной нетрудоспособности работодатель выплачивает работнику *пособие по временной нетрудоспособности* в размерах и на условиях, установленных федеральным законом (ст. 183 ТК)<sup>1</sup>.
7. *Средний заработок* сохраняется за работником в случаях, предусмотренных ст. 72<sup>2</sup>, 182, 186, 187, 220 ТК.

**Компенсационные выплаты** — это выплаты, производимые в целях возмещения работникам затрат, связанных с выполнением ими трудовых обязанностей.

Компенсации подлежат расходы, связанные:

- со служебными командировками;
- переездом на работу в другую местность;

---

<sup>1</sup> См. федеральный закон от 29 декабря 2006 г. № 255-ФЗ «Об обеспечении пособиями по временной нетрудоспособности, по беременности и родам граждан, подлежащих обязательному социальному страхованию».

- использованием работником личного имущества для выполнения трудовых обязанностей.
1. *Служебная командировка* — это поездка работника по распоряжению работодателя на определенный срок для выполнения служебного поручения вне места постоянной работы (ст. 166 ТК). Служебные поездки лиц, работа которых протекает в пути или носит разъездной характер, командировкой не считаются. За командированными работниками сохраняется место работы (должность), средняя заработная плата, а также возмещаются расходы, связанные с командировкой. Командированному работнику компенсируются:
    - расходы по проезду к месту назначения и обратно;
    - расходы по найму жилого помещения;
    - дополнительные расходы, связанные с проживанием вне места постоянного жительства (суточные);
    - другие расходы, произведенные с разрешения работодателя (ст. 168 ТК).

Законодательством установлен различный порядок и размеры компенсационных выплат при командировках. Для организаций, финансируемых из федерального бюджета, они установлены постановлением Правительства РФ «О размерах возмещения расходов, связанных со служебными командировками на территории Российской Федерации, работникам организаций, финансируемых из федерального бюджета» от 2 октября 2002 г. № 729. Рассмотрены:

- компенсация расходов по найму жилого помещения (кроме случаев, когда работнику предоставлено бесплатное помещение) в размере фактических затрат, подтвержденных документами, но не более 550 руб. в сутки;
- суточные в размере 100 руб. за каждый день нахождения в командировке;
- компенсация расходов по проезду к месту назначения и обратно — по фактическим затратам в зависимости от вида транспорта и в пределах установленного уровня комфорта.

В остальных организациях порядок и размеры возмещения расходов определяются коллективным договором или локальными нормативными актами.

2. Если работник по предварительной договоренности с работодателем *переезжает на работу в другую местность*, последний обязан возместить ему:



- расходы по переезду работника, членов его семьи и провозу имущества (за исключением случаев, когда работодатель предоставляет средства передвижения);
- расходы по обустройству на новом месте жительства (ст. 169 ТК).

Порядок и размеры возмещения регламентируются по такому же принципу, как и командировочные расходы.

Постановлением Правительства РФ «О размерах возмещения организациями, финансируемыми за счет средств федерального бюджета, расходов работникам в связи с их переездом на работу в другую местность» от 2 апреля 2003 г. № 187 установлена компенсация расходов:

- по переезду работника и членов его семьи в размере фактических затрат в зависимости от вида транспорта с установлением предельного уровня комфортности;
- по провозу имущества в количестве до 500 кг на работника и до 150 кг на каждого переезжающего члена семьи, но не свыше тарифов, предусмотренных для перевозки грузов железнодорожным транспортом;
- по обустройству на новом месте жительства: на работника — в размере месячного должностного оклада по новому месту работы и на каждого переезжающего члена его семьи — 1/4 должностного оклада работника.

Предусмотрена также выплата работнику суточных в размере 100 руб. за каждый день нахождения в пути следования к новому месту работы. В остальных организациях размеры возмещения расходов определяются соглашением сторон трудового договора.

3. Если с согласия или с ведома работодателя и в его интересах имело место *использование работником личного имущества*, последнему возмещаются соответствующие расходы. Компенсация выплачивается за использование, износ (амортизацию) инструмента, личного транспорта, оборудования и т. п. Размер возмещения определяется письменным соглашением сторон трудового договора (ст. 188 ТК).

# Глава 6

## Дисциплина труда

---

### 6.1. Понятие дисциплины труда и общая характеристика ее правового регулирования

Совместная деятельность людей требует четкой организации, подчинения всех участников трудового процесса установленным правилам.

Значение трудовой дисциплины трудно переоценить, поскольку от нее в значительной степени зависят результаты работы любого коллектива. Укрепление дисциплины и порядка в трудовых коллективах не требует никаких капиталовложений и затрат. В то же время оно приносит большой экономический эффект: резко повышает производительность, качество и культуру труда, снижает потери и непроизводительные затраты рабочего времени.

**Дисциплина труда** — это обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с Трудовым кодексом, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации (ст. 189 ТК).

Соблюдение трудовой дисциплины и правил внутреннего трудового распорядка является элементом трудового отношения работника с работодателем. Заключение трудового договора предполагает принятие на себя работником обязательства соблюдать дисциплину труда. Это вытекает из определения трудового договора (ст. 56 ТК), закрепляющего обязанность работника выполнять трудовую функцию с подчинением внутреннему трудовому распорядку.

Таким образом, для каждого работника, который заключил трудовой договор, обязанность соблюдать внутренний трудовой распорядок и дисциплину труда вытекает из закона, а не из соглашения сторон.

Правовое регулирование трудовой дисциплины осуществляется ТК (гл. 29–30), рядом других нормативных актов, а также правилами внутреннего трудового распорядка. В отраслях, где требования к дисциплине

не должны быть особенно жесткими, действуют специальные положения и уставы о дисциплине<sup>1</sup>.

**Правила внутреннего трудового распорядка** — это локальный нормативный акт, регламентирующий в соответствии с законодательством порядок приема и увольнения работников, основные права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим работы, время отдыха, применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений у данного работодателя (ст. 189 ТК).

Утверждаются они работодателем с учетом мнения представительного органа работников и, как правило, являются приложением к коллективному договору (ст. 190 ТК).

Таким образом, дисциплина труда регулируется как законодательством, так и локальными нормативными актами, принимаемыми работодателями и учитывающими специфику их деятельности.

Положения и уставы о дисциплине устанавливаются федеральными законами. Они определяют особые условия и требования к соблюдению дисциплины работниками соответствующей отрасли. Действие уставов распространяется на определенные в них категории работников. В них устанавливаются:

- основные обязанности работников, подпадающих под действие положения или устава о дисциплине;
- меры поощрения, их виды, порядок применения; полномочия должностных лиц по применению поощрений;
- меры дисциплинарного взыскания, учитывающие специфику отрасли; порядок их наложения и компетенция должностных лиц по их применению.

Трудовая дисциплина обеспечивается прежде всего методами убеждения, воспитательного воздействия на работников, а также поощрением за добросовестный труд.

Вместе с тем определенную роль в укреплении дисциплины играют меры принуждения — применение к недобросовестным работникам дисциплинарных взысканий вплоть до увольнения.

---

<sup>1</sup> См., например: Положение о дисциплине работников железнодорожного транспорта РФ, утвержденное постановлением Правительства РФ от 25 августа 1992 г. № 621 (ред. от 14.07.2001, с изм. от 07.07.2003); Устав о дисциплине работников морского транспорта, утв. постановлением Правительства РФ от 23 мая 2000 г. № 395; Устав о дисциплине работников рыбного промыслового флота РФ, утв. постановлением Правительства РФ от 21 сентября 2000 г. № 708 (ред. от 19.10.2007); Устав о дисциплине экипажей судов обеспечения Военно-Морского Флота, утв. постановлением Правительства РФ от 22 сентября 2000 г. № 715, и др.

## 6.2. Основные обязанности работников и работодателей

Трудовая дисциплина предполагает безусловное выполнение и работниками, и работодателями возложенных на них трудовых обязанностей.

*Общие для всех работников обязанности* безотносительно занимаемой должности, выполняемой работе и сфере деятельности содержатся в ст. 21 ТК. Работники должны:

- добросовестно исполнять трудовые обязанности, определенные трудовым договором;
- соблюдать правила внутреннего трудового распорядка работодателя;
- соблюдать трудовую дисциплину;
- выполнять установленные нормы труда;
- соблюдать требования по охране труда и обеспечению безопасности;
- бережно относиться к имуществу работодателя (в том числе к имуществу третьих лиц, находящемуся у работодателя, если последний несет ответственность за его сохранность) и других работников;
- немедленно сообщать работодателю либо непосредственному руководителю о возникновении ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя.

Наряду с общими обязанностями каждый работник должен добросовестно и высококачественно выполнять весь комплекс возложенных на него профессиональных обязанностей, круг которых установлен в соответствующих нормативных актах, должностных инструкциях, а также в трудовом договоре.

Профессиональные обязанности рабочих, как правило, определяют в соответствии с Единым тарифно-квалификационным справочником работ и профессий рабочих. Должностные обязанности служащих также содержатся в ряде нормативных документов: в квалификационных справочниках должностей служащих, иных актах, регламентирующих деятельность различных видов организаций, и др.

В должностных инструкциях, утверждаемых работодателем, возможна конкретизация обязанностей служащих и руководящего состава организаций. Детализация должностных или профессиональных обязанностей возможна и в трудовом договоре.

Четкое разграничение функций между участниками трудового процесса является необходимым элементом правильной организации труда и условием обеспечения правопорядка в трудовых коллективах.

Круг юридических обязанностей работников не ограничивается выполнением только профессиональных функций, но предполагает и достойное поведение в процессе труда. Они должны вести себя правильно и достойно, не мешать другим работникам выполнять их трудовые обязанности, не нарушать морально-психологический климат в коллективе.

В положениях и уставах о дисциплине предусматриваются обязанности работников, обусловленные спецификой отрасли. Так, в Уставе о дисциплине работников рыбопромыслового флота РФ установлено, что работник должен: соблюдать Устав службы на судах рыбопромыслового флота РФ; содействовать обеспечению безопасности мореплавания, ведения промысла, защиты и сохранения окружающей среды; содействовать соблюдению трудовой дисциплины в экипаже судна, коллективе организации рыбопромыслового комплекса; он не вправе самовольно оставлять свое рабочее место и т. д. В Уставе о дисциплине работников морского транспорта также очерчены специфические обязанности работников, такие как: содействие обеспечению безопасности плавания судов; предотвращение причинения вреда судам, находящимся на них людям и грузам; проявление заботы и внимания к пассажирам, обеспечение высокого качества их обслуживания и т. д.

Обязанностям работников соответствуют права работодателей: требовать беспрекословного исполнения обязанностей, соблюдения правил внутреннего трудового распорядка. Они вправе применять меры дисциплинарного взыскания к работникам, не выполняющим свои трудовые обязанности (ст. 22 ТК).

Широкий круг обязанностей имеют и работодатели. *Общими для всех работодателей* являются обязанности, закрепленные ст. 22 ТК. Они должны:

- соблюдать трудовое законодательство, локальные нормативные акты, условия коллективного договора, соглашений, трудовых договоров;
- предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым договором;
- обеспечивать безопасность и условия труда работников, соответствующие государственным нормативным требованиям охраны труда;
- обеспечивать работников оборудованием, инструментами и иными средствами, необходимыми для исполнения ими трудовых обязанностей;
- обеспечивать работникам равную оплату за равный труд;
- выплачивать в полном размере и в установленные сроки заработную плату;

- вести коллективные переговоры, заключать коллективные договоры;
- предоставлять представителям работников информацию, необходимую для заключения коллективных договоров, соглашений, а также контроля за их выполнением;
- знакомить работников под роспись с локальными нормативными актами, непосредственно связанными с их трудовой деятельностью;
- выполнять предписания контролирующих органов;
- рассматривать представления профсоюзных органов о выявленных нарушениях трудового законодательства и принимать меры к их устранению;
- создавать условия, обеспечивающие участие работников в управлении организацией;
- обеспечивать бытовые нужды работников, связанные с исполнением ими трудовых обязанностей;
- осуществлять обязательное социальное страхование работников;
- возмещать имущественный и моральный вред, причиненный работникам в связи с исполнением ими трудовых обязанностей.

У работодателей существует множество и других обязанностей, вытекающих из законодательства, должностных инструкций, условий трудовых договоров. Работодатели должны обеспечивать работникам все права, закрепленные Конституцией РФ, Трудовым кодексом и другими нормативными актами. В частности, они обязаны:

- предоставить работнику рабочее место, соответствующее государственным нормативным требованиям охраны труда и условиям коллективного договора;
- обеспечить работнику отдых путем соблюдения норм рабочего времени и предоставления всех видов отдыха, включая ежегодный оплачиваемый отпуск;
- предоставлять работникам полную и достоверную информацию об условиях труда и требованиях охраны труда на рабочем месте;
- обеспечить возможность профессиональной подготовки, переподготовки и повышения квалификации в порядке, установленном законом;
- не препятствовать работникам в защите их трудовых прав, свобод и законных интересов всеми не запрещенными законом способами;
- обеспечить предоставление иных прав, установленных законом и локальными нормативными актами.

Порядок в работе и должный уровень трудовой дисциплины в любом коллективе возможны только в условиях четкой организации труда, которая является обязанностью работодателя. Состояние трудовой дисциплины и организации труда взаимосвязаны и взаимозависимы. Чем лучше организован труд, тем лучше трудовая дисциплина, тем ответственнее каждый работник относится к выполнению своих обязанностей. И наоборот, неудовлетворительная организация труда отрицательно влияет на отношение людей к работе, влечет нарушения дисциплины, приводит к текучести кадров и другим отрицательным последствиям.

Огромное влияние на состояние трудовой дисциплины в трудовых коллективах оказывает личность и поведение самого работодателя (руководителя и других должностных лиц). От того, насколько руководитель законопослушен, каково его отношение к подчиненным, каков его моральный облик, во многом зависит отношение людей к труду, соблюдению дисциплины, порядка, охране имущества работодателя. Требуя от работников четкого и безусловного выполнения трудовых обязанностей, работодатели, со своей стороны, должны создать работникам максимально благоприятные условия для успешной трудовой деятельности.

### **6.3. Меры поощрения за добросовестный труд**

Поощрение работников за добросовестное выполнение трудовых обязанностей является одним из основных методов обеспечения трудовой дисциплины. Роль поощрений нельзя недооценивать, и их следует максимально использовать как важнейшее средство стимулирования труда. По мнению социологов, поощрения добросовестного труда значительно эффективнее влияют на состояние трудовой дисциплины и качество труда, чем дисциплинарные взыскания, поскольку последние не стимулируют добросовестный труд, а только пресекают или предупреждают нарушения дисциплины.

Поощрения за успехи в работе — это публичное признание заслуг, награждение, оказание почета как отдельным работникам, так и трудовым коллективам в связи с достигнутыми успехами в работе. Поощрение особо отличившихся работников осуществляется от имени государства путем присвоения им почетных званий, награждения орденами и медалями, почетными грамотами.

Работодатели располагают широкими возможностями стимулирования труда и поощрения работников. За образцовое выполнение трудовых обязанностей предусмотрены следующие виды поощрений: объявление благодарности, выдача премии, награждение ценным подарком, почетной грамотой, представление к званию лучшего по профессии

(ст. 191 ТК). Перечень мер поощрения, содержащийся в Трудовом кодексе, не является исчерпывающим. Правилами внутреннего трудового распорядка или коллективными договорами могут быть предусмотрены и иные поощрения.

Работникам, успешно и добросовестно исполняющим трудовые обязанности, следует в первую очередь предоставлять преимущества и льготы в области социально-культурного и жилищно-бытового обслуживания: путевки в санатории и дома отдыха, улучшение жилищных условий, право выбора времени использования отпуска и т. д. Такие работники должны иметь преимущества при продвижении по работе, что также способствует стимулированию их трудовой активности.

Поощрения объявляются в приказе или распоряжении работодателя, доводятся до сведения трудового коллектива и заносятся в трудовую книжку работника (ст. 66 ТК).

Особенности мер поощрения и порядка их применения, вызванные спецификой отраслей, установлены положениями и уставами о дисциплине. Так, Устав о дисциплине работников морского транспорта определил такие специфические меры поощрения, как присвоение звания лучшего работника по профессии, награждение знаками «Почетному работнику морского флота», «Почетному полярнику» и некоторые другие.

В уставах, в отличие от Трудового кодекса, дифференцированы полномочия должностных лиц в решении вопросов о поощрении работников. Если к работнику необходимо применить поощрение, выходящее за пределы прав, предоставленных руководителю, он ходатайствует об этом перед вышестоящим должностным лицом.

Поощрения работников стимулируют активную трудовую деятельность, когда они правильно и справедливо применяются. В противном случае они могут вызывать прямо противоположный результат. Не следует, например, производить массовые поощрения (к праздничным дням, к юбилейным датам) без тщательного анализа заслуг каждого работника, его личного вклада в работу коллектива и отношения к трудовым обязанностям. Такой подход обесценивает поощрения, поскольку в число поощренных могут попасть и недобросовестные работники. Иногда «по инерции» происходит систематическое поощрение одних и тех же работников, в то время как труд не менее достойных людей оказывается незамеченным. Люди чувствуют несправедливость, и даже у добросовестного работника пропадает желание трудиться с полной отдачей сил.

Практическое применение поощрительных мер — процесс сложный, требующий серьезного отношения работодателей. Только в этом случае поощрения будут положительно влиять на состояние трудовой дисциплины и результаты деятельности коллектива.



## 6.4. Дисциплинарная ответственность работников

Трудовая дисциплина в коллективах обеспечивается не только методами убеждения и поощрения, но в необходимых случаях и методами правового воздействия на нарушителей, путем привлечения их к дисциплинарной ответственности.

**Дисциплинарная ответственность** — это вид юридической ответственности, регулируемый нормами трудового права. Основанием ответственности является дисциплинарный проступок, то есть невыполнение или ненадлежащее выполнение работником без уважительных причин возложенных на него трудовых обязанностей.

Дисциплинарная ответственность может наступить только за проступки, связанные с исполнением трудовых функций работника, при невыполнении или ненадлежащем выполнении трудовых обязанностей. К ним относятся: опоздание на работу, прогул, преждевременный уход с работы, выпуск бракованной продукции, невыполнение законного распоряжения руководителя и т. д. Нельзя налагать дисциплинарные взыскания за нарушения, не связанные с выполнением трудовых обязанностей (за нарушение порядка проживания в общежитии, совершение аморального поступка, не связанного с работой, и т. д.). Не является дисциплинарным проступком отказ от выполнения или ненадлежащее выполнение работы, не входящей в круг обязанностей работника либо на которую он незаконно переведен работодателем.

Дисциплинарная ответственность может наступить при условии, если работник виновен в нарушении трудовой дисциплины или невыполнении трудовых обязанностей, то есть допустил нарушение умышленно или по небрежности. Нарушение, происшедшее не по вине работника (например, опоздание на работу из-за задержки транспорта, невыполнение норм выработки вследствие низкой квалификации при старательном отношении к труду, ошибка, допущенная вследствие чрезмерного переутомления), не может служить основанием для привлечения к дисциплинарной ответственности.

Дисциплинарная ответственность заключается в применении к работнику руководителем организации или вышестоящим в порядке подчиненности органом, индивидуальным предпринимателем дисциплинарного взыскания, предусмотренного трудовым законодательством.

Дисциплинарную ответственность необходимо отличать от **административной ответственности**, которая наступает в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях.

Основные различия между дисциплинарной и административной ответственностью заключаются в следующем. Меры дисциплинарного

взыскания применяются *за нарушение трудовой дисциплины* или *невыполнение трудовых обязанностей*, возложенных на работника трудовым договором. За проступки, не связанные с трудовой деятельностью, дисциплинарная ответственность наступить не может.

Административная ответственность наступает за правонарушения, которые квалифицируются как административные нарушения (проступки) и предусмотрены нормами административного права, прежде всего Кодексом РФ об административных правонарушениях. Как правило, они не связаны с трудовыми обязанностями, хотя бывают и исключения. Например, руководитель структурного подразделения предприятия может быть привлечен Федеральной инспекцией труда к административной ответственности за нарушение правил охраны труда. За это же нарушение руководитель предприятия может привлечь его к дисциплинарной ответственности по нормам трудового права, поскольку соблюдение правил охраны труда — обязанность каждого работника, вытекающая из трудового отношения. Сочетание двух видов ответственности за одно и то же нарушение законом допускается.

Основное отличие дисциплинарных взысканий от иных видов ответственности состоит в том, что они применяются лицом, которому виновный подчинен по работе (службе). Этот вид ответственности наступает в рамках трудового отношения работника с работодателем. Административные наказания применяются должностными лицами и органами, входящими в систему исполнительной власти (всевозможными инспекциями, органами милиции и др.), или судами. Субъектом ответственности является гражданин, не подчиненный по службе лицу, применяющему взыскание. Эта ответственность существует вне рамок трудового отношения.

Различаются и меры дисциплинарного и административного воздействия. Административные наказания — это предупреждение, штраф, лишение специальных прав, административный арест и некоторые другие. Ни одна из них не предусмотрена трудовым законодательством как мера дисциплинарного взыскания, следовательно, не может быть применена к работнику за нарушение трудовой дисциплины.

Трудовым законодательством предусмотрены два вида дисциплинарной ответственности:

- 1) общая дисциплинарная ответственность в соответствии со ст. 192–195 ТК;
- 2) *специальная дисциплинарная ответственность*, предусмотренная уставами и положениями о дисциплине работников отдельных отраслей.

Общую дисциплинарную ответственность несут все работники, кроме тех, кто подпадает под действие специального положения или устава о дисциплине.

Статья 192 ТК предусматривает следующие меры дисциплинарного взыскания:

- замечание;
- выговор;
- увольнение по соответствующему основанию по инициативе работодателя.

Этот перечень мер взыскания является исчерпывающим и не может быть расширен.

К нарушителям дисциплины могут быть применены иные меры воздействия: лишение премии; отказ в социальных благах, обязанность предоставления которых не предусмотрена законом. Однако дисциплинарными взысканиями они не являются.

Применение дисциплинарного взыскания к нарушителю дисциплины — право работодателя. Однако в законодательстве предусмотрен случай (ст. 195 ТК), когда работодатель обязан привлечь виновное лицо к ответственности. Речь идет о нарушениях законодательства о труде, условий коллективного договора, соглашений руководителем организации или структурного подразделения, их заместителями, работающими по трудовому договору. Если заявление о допущенных ими нарушениях поступило от представительного органа работников (например, профсоюзного), работодатель должен его рассмотреть, и если факты подтвердились, применить к виновному дисциплинарное взыскание вплоть до увольнения.

Для того чтобы дисциплинарное взыскание имело юридическую силу, должен быть соблюден порядок его применения (ст. 193 ТК).

Вопрос о выборе меры взыскания решает работодатель (руководитель организации, индивидуальный предприниматель). При этом не требуется соблюдения той последовательности, в которой меры взыскания указаны в ст. 192 ТК.

Эффективность правового воздействия на нарушителей трудовой дисциплины в значительной степени зависит от правильного выбора меры взыскания. При этом должны учитываться тяжесть проступка, условия, при которых он совершен, предшествующая работа и поведение работника, личность нарушителя и др. Необходим индивидуальный подход к каждому и избрание такой меры взыскания, которая именно на данного работника окажет максимальное воспитательное воздействие. Определенные ориентиры в этом плане дает закон, устанавливая возможность

увольнения работников *за однократные, но грубые* нарушения трудовых обязанностей (п. 6 ст. 81 ТК).

За каждое нарушение трудовой дисциплины может быть применено только одно дисциплинарное взыскание. Обязательно соблюдение порядка и сроков наложения дисциплинарного взыскания, иначе оно не будет иметь юридической силы.

Поскольку дисциплинарным проступком является нарушение, допущенное без уважительной причины, необходимо выяснить причину и обстоятельства его совершения. Для этого работодатель обязан потребовать от работника *объяснение в письменной форме*. Если по истечении 2 рабочих дней объяснение не представлено, составляется соответствующий акт. Непредставление объяснения не является препятствием для применения мер дисциплинарного взыскания.

Взыскание может быть применено не позднее 1 месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого для учета мнения представительного органа работников (ст. 373 ТК). Вместе с тем взыскание не может быть применено позднее 6 месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки — позднее 2 лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу.

Взыскание оформляется приказом (распоряжением) работодателя и объявляется работнику под роспись в течение 3 рабочих дней со дня издания, не считая времени отсутствия работника на работе. При отказе работника подписать приказ составляется соответствующий акт. В трудовую книжку взыскания не записываются.

Взыскание имеет юридическую силу в течение 1 года со дня его наложения. Возможно досрочное снятие взыскания, если работник этого заслуживает.

Некоторыми особенностями характеризуется **дисциплинарная ответственность** работников по положениям и уставам о дисциплине.

В уставах и положениях предусмотрены специфические меры дисциплинарных взысканий. Например, в Уставе о дисциплине работников рыболовецкого флота РФ, наряду с традиционными, есть такие меры взыскания, как: предупреждение о неполном служебном соответствии, изъятие дипломов у капитанов и лиц командного состава на срок до 3 лет с переводом с согласия работника на другую работу на тот же срок с учетом профессии. Предупреждение о неполном служебном соответствии предусмотрено и в Уставе о дисциплине работников морского транспорта РФ.

Положением о дисциплине работников железнодорожного транспорта РФ введена еще одна специфическая мера дисциплинарного воздействия. Это лишение машиниста на определенный срок свидетельства на право управления локомотивом, мотор-вагонным подвижным составом, специальным самоходным подвижным составом с переводом с его согласия на другую работу. Аналогичные меры предусмотрены для помощников машинистов, водителей дрезины и их помощников.

В положениях и уставах о дисциплине определяются проступки, за которые может быть применено то или иное дисциплинарное взыскание. Так, лишение документов о праве управления транспортными средствами производится за совершение проступка, который создавал угрозу крушения или аварии, опасность для жизни и здоровья людей.

Согласно уставам о дисциплине работников морского транспорта и рыбопромыслового флота взыскание в виде предупреждения о неполном служебном соответствии применяется за систематическое невыполнение служебных обязанностей и распоряжений руководителя; нарушение законодательства по вопросам обеспечения безопасности мореплавания, сохранности имущества на море, предотвращения возникновения ситуаций, угрожающих жизни и здоровью людей, и др.

В положениях и уставах о дисциплине разграничиваются полномочия руководителей разных уровней по наложению взысканий. Например, в Уставе о дисциплине работников рыбопромыслового флота предусмотрено, что:

- а) устное замечание может быть сделано каждым руководителем;
- б) взыскание в виде замечания, выговора, строгого выговора, предупреждения о неполном служебном соответствии, увольнения — руководителем, имеющим право приема на работу данного лица;
- в) изъятие дипломов у капитанов и лиц командного состава — руководителем федерального органа исполнительной власти по рыболовству на срок до 3 лет и руководителем государственной администрации морского рыбного флота на срок до 1 года.

Установлены особенности и порядка применения, сроков наложения взысканий. В некоторых случаях сроки наложения взысканий удлинены по сравнению с общими нормами трудового законодательства. Так, для наложения взыскания на членов экипажей судов дальнего плавания установлен срок до 1 года со дня совершения проступка.

## Глава 7

# Материальная ответственность сторон трудового договора

---

### 7.1. Материальная ответственность работодателя за ущерб, причиненный работнику

Трудовой кодекс РФ закрепил взаимную материальную ответственность сторон трудового договора (работника и работодателя) за причинение другой стороне материального ущерба (гл. 37–39 ТК). Следовательно, закон исходит из равной обязанности сторон договора бережно относиться к имуществу друг друга.

Однако работник и работодатель поставлены в неравное правовое положение в вопросах возмещения материального ущерба. Поскольку трудовые отношения не основаны на принципе равноправия участников, у работодателя больше возможностей для защиты своих имущественных интересов, чем у работников. Поэтому законодательство о материальной ответственности ориентировано на охрану и защиту интересов работников. Об этом свидетельствует четкое регулирование материальной ответственности работников за ущерб, причиненный работодателю, позволяющее исключить их необоснованное привлечение к материальной ответственности. Материальная ответственность работодателя не подверглась столь детальной регламентации.

Закон допускает возможность конкретизации материальной ответственности сторон в трудовом договоре или в прилагаемом к нему соглашении, заключенном в письменной форме. Таким образом, существуют элементы договорного регулирования материальной ответственности. Однако при этом ответственность работодателя перед работником не может быть ниже, чем это предусмотрено законодательством, то есть не может быть снижена по соглашению сторон. А ответственность работника перед работодателем не может быть повышена по сравнению с предусмотренной законодательством (ст. 232 ТК). Не будет иметь юридической силы условие договора о полной материальной ответственности работника, если по закону в этом случае наступает ограниченная ответственность. Не могут увеличиваться и пределы ограничен-

ной материальной ответственности. Нетрудно заметить, что и в этой норме приоритет отдается интересам работника.

Закон не устанавливает ограниченной материальной ответственности работодателя. Из этого следует, что работодатель во всех случаях несет ответственность в полном размере причиненного работнику ущерба.

Материальная ответственность заключается в обязанности стороны трудового договора, причинившей материальный ущерб другой стороне, возместить его. Ущерб возмещается, если он явился результатом виновного противоправного действия (бездействия) его причинителя. При этом размер понесенных потерь должна доказать потерпевшая сторона.

**Материальная ответственность работодателя** за причиненный работнику ущерб регламентируется гл. 38 ТК. Предусмотрены четыре вида подлежащего возмещению ущерба, причиненного работнику.

1. Работодатель обязан возместить работнику не полученный им заработок во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться (ст. 234 ТК). Возмещению в полном объеме подлежит потеря в заработке в следующих ситуациях:
  - при незаконном отстранении работника от работы, увольнении или переводе на другую работу. В этом случае возмещению подлежит средний заработок за весь период незаконного отстранения от работы, вынужденного прогула либо разница в заработной плате за все время выполнения нижеоплачиваемой работы;
  - при неисполнении работодателем решения органа по рассмотрению трудового спора или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе. Решение о восстановлении на работе подлежит немедленному исполнению. При нарушении данного требования закона работодатель возмещает ущерб работнику в размере его среднего заработка за все время вынужденного прогула;
  - при задержке выдачи работнику трудовой книжки, внесении в нее неправильной или не соответствующей закону формулировки причины увольнения возмещению подлежит средний заработок за все время вынужденного прогула.
2. Материальная ответственность наступает за ущерб, причиненный имуществу работника (ст. 235 ТК). Условием ответственности является наличие вины работодателя. Возмещение производится в полном размере причиненного ущерба. Исчисляется он по рыночным ценам, действующим в данной местности на день его возмещения.

Ущерб может быть возмещен в натуре, если работник дает на это согласие. Ущерб возмещается по заявлению работника, которое должно быть рассмотрено работодателем в течение 10 дней со дня поступления. При несогласии работника с решением или неполучении ответа в установленный срок он вправе предъявить иск в суде.

3. Возмещению подлежит материальный ущерб, вызванный задержкой выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику. Материальная ответственность работодателя заключается в уплате причитающихся сумм в полном размере и процентов (денежной компенсации). Размер процентов установлен не ниже 1/300 ставки рефинансирования Центрального банка РФ от невыплаченных сумм за каждый день задержки начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. Конкретный размер (более высокий) может быть предусмотрен коллективным договором или трудовым договором. Обязанность выплаты денежной компенсации возникает независимо от наличия вины работодателя (ст. 236 ТК).
4. Компенсации в денежной форме подлежит моральный ущерб, причиненный работнику неправомерными действиями (бездействием) работодателя — незаконным отказом в приеме на работу, незаконным увольнением, задержкой выплаты заработной платы, посягательством на честь, достоинство, деловую репутацию работника и т. д. (ст. 237 ТК). Размер возмещения определяется соглашением сторон. При возникновении спора факт причинения морального вреда и его оценка определяются судом с учетом всех обстоятельств, а также требований разумности и справедливости (п. 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2). Моральный вред возмещается независимо от возмещения имущественного ущерба.

Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью работника при исполнении им трудовых обязанностей, регулируется гл. 59 Гражданского кодекса РФ.

## **7.2. Понятие материальной ответственности работников за ущерб, причиненный работодателю, и условия ее наступления**

Трудовое законодательство о материальной ответственности работников применяется, когда причинителем ущерба является работник, а потер-



певшим — работодатель (юридическое или физическое лицо). Причинитель ущерба и потерпевший должны состоять между собой в трудовых отношениях. Если ущерб причинен лицом, не связанным с потерпевшим трудовыми отношениями, возмещение осуществляется по нормам гражданского права. Трудовое законодательство применяется и в случаях, когда трудовые отношения прекращены *после причинения ущерба*, но на момент его причинения они существовали.

Правильное решение вопроса о применении норм трудового или гражданского законодательства имеет большое практическое значение. Дело в том, что материальная ответственность работников по нормам трудового права существенно отличается от имущественной ответственности по гражданскому праву.

*В трудовом праве основным видом ответственности является ограниченная материальная ответственность*, устанавливающая предельный размер удержания из заработной платы работника независимо от размера фактического ущерба. Иными словами, ущерб может быть возмещен не полностью. Полная материальная ответственность (в полном объеме причиненного ущерба) наступает только в случаях, прямо указанных в законе. *В гражданском праве ответственность всегда полная* — в размере причиненного ущерба.

В трудовом праве ответственность никогда не наступает при отсутствии вины работника в причинении ущерба. Как правило, действует *презумпция невиновности работника* при возникновении ущерба: он считается невиновным, пока его вина не будет доказана работодателем. Бремя ее доказывания лежит на работодателе. В гражданском праве обычно вина причинителя ущерба предполагается, и чтобы быть освобожденным от ответственности, он должен доказать свою невиновность.

В отличие от гражданского, в трудовом праве возмещению подлежит только *фактический ущерб*, а недополученные доходы (упущенная выгода) не взыскиваются.

Все это свидетельствует о том, что гражданину далеко не безразлично, по нормам какой отрасли права он будет привлекаться к ответственности. И, как видно из анализа законодательства, трудовое право ставит причинителя ущерба в более благоприятное положение по сравнению с лицом, отвечающим за ущерб по нормам гражданского права.

Таким образом, **материальная ответственность работников по трудовому праву** — это возложение на работника обязанности возместить полностью или частично ущерб, причиненный имуществу работодателя его неправомерными виновными действиями.

Законодательство о материальной ответственности работников преследует две цели: во-первых, защитить имущество работодателя от

посягательств со стороны недобросовестных работников; во-вторых, обеспечить охрану заработной платы работников от необоснованных удержаний. Поэтому в законодательстве четко регламентирован порядок возмещения работником ущерба, причиненного работодателю.

Материальная ответственность работников регулируется гл. 39 ТК, а также отдельными нормативными актами.

**Основанием** материальной ответственности работника является наличие фактического имущественного ущерба, причиненного работодателю. Под фактическим ущербом понимается реальное уменьшение имущества или ухудшение его состояния. Имущество может не принадлежать работодателю, но оно должно находиться у него, и он обязан нести ответственность за его сохранность. Фактическим ущербом является также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение или восстановление имущества. Работник несет материальную ответственность как за прямой ущерб, непосредственно причиненный работодателю (утрата, недостача, порча и т. д.), так и за ущерб, возникший вследствие возмещения им убытка другим лицам, например при уплате штрафных санкций (ст. 238 ТК). Трудовым законодательством предусмотрена также обязанность работника возместить работодателю затраты, понесенные им при направлении работника на обучение за счет его средств. Возмещение производится в случае увольнения без уважительных причин до истечения срока, обусловленного трудовым договором или соглашением об обучении (ст. 249 ТК).

Порядок определения размера причиненного ущерба установлен ст. 246 ТК.

Размер ущерба, причиненного работодателю при утрате и порче имущества, определяется по фактическим потерям исходя из рыночных цен, действующих в данной местности на день причинения ущерба. Но при этом он не может быть ниже стоимости имущества по данным бухгалтерского учета с учетом степени его износа. Если рыночная цена окажется ниже стоимости имущества по учетным данным, ущерб возмещается исходя из стоимости имущества по данным бухгалтерского учета. Особый порядок определения размера ущерба, причиненного хищением, умышленной порчей, недостачей или утратой отдельных видов имущества, может быть установлен федеральным законом.

Для привлечения работника к материальной ответственности, помимо факта ущерба, требуется наличие в совокупности **3 условий**.

1. *Ущерб должен быть результатом противоправного деяния* (действия или бездействия) работника, то есть должен быть вызван каким-либо нарушением: закона, правил внутреннего трудового распорядка, технологического процесса, правил, инструкций и т. д.

Если факт нарушения установлен не будет, ответственность не наступает. Не наступает ответственность и в тех случаях, когда ущерб возник в результате правомерного действия работника. Например, если по распоряжению заведующего отделом магазина снимается с реализации товар, срок годности которого истек, материальная ответственность наступить не может, хотя предприятию причинен убыток.

Материальная ответственность работника исключается, если ущерб возник вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных, непредвиденных обстоятельств, нормального хозяйственного риска, крайней необходимости или необходимой обороны. Не несет ответственности работник, если ущерб возник из-за неисполнения работодателем обязанностей по созданию условий для хранения имущества, вверенного ему (ст. 239 ТК). Например, если торговля осуществляется на открытом воздухе или в неотапливаемом помещении в холодное время года, продавец не может быть привлечен к материальной ответственности за порчу товара вследствие низкой температуры.

2. *Ущерб должен быть причинен по вине работника* — умышленно или по неосторожности (небрежности). Как отмечалось ранее, в трудовом праве обычно действует презумпция невиновности работника в причинении ущерба. Исключение установлено для случаев полной материальной ответственности, когда на основании письменного договора работник или бригада принимают на себя полную материальную ответственность за недостачу вверенных ценностей (ст. 244–245 ТК). Поскольку ценности вверяются работникам, при их недостаче они предполагаются виновными и будут нести ответственность, если не докажут свою невиновность. Работодатель в этих случаях должен только установить факт ущерба и определить его размер в соответствии с требованиями ст. 247 ТК.

Любая форма вины — умысел или неосторожность — является основанием для привлечения работника к материальной ответственности. Однако форма вины влияет на вид ответственности. При умышленном причинении ущерба всегда наступает полная материальная ответственность (при хищении, умышленном уничтожении, умышленной порче имущества и т. д.). При неосторожной вине (небрежности) ответственность может быть либо ограниченной, либо полной.

3. *Должна быть установлена непосредственная причинная связь между противоправным виновным действием (бездействием)*

работника и нанесенным ущербом, то есть ущерб должен быть вызван именно деянием работника, а не какими-либо иными обстоятельствами.

Установление непосредственной связи между виновным нарушением и наступлением ущерба чрезвычайно важно, поскольку иначе возможно необоснованное привлечение работника к материальной ответственности. Бывают ситуации, в которых причиной ущерба являются иные обстоятельства: естественные свойства товара при его порче; истечение срока годности и невозможность вследствие этого реализовать товар, даже если бы работник не допустил нарушения условий его хранения и т. п. При отсутствии причинной связи может наступить дисциплинарная, но не материальная ответственность работника, допустившего правонарушение.

Только при наличии основания ответственности — реального ущерба и всех рассмотренных условий в совокупности — возможно привлечение работника к материальной ответственности. При этом работодатель вправе с учетом конкретных обстоятельств полностью или частично отказаться от взыскания убытка. Однако собственник имущества организации может ограничить указанное право работодателя в случаях, предусмотренных законодательством и учредительными документами организации (ст. 240 ТК).

### **7.3. Виды материальной ответственности работников**

Законодательством о труде предусмотрено два вида материальной ответственности работников: ограниченная и полная.

**Ограниченная материальная ответственность** — основной вид ответственности. Она наступает во всех случаях, когда нет основания для привлечения работника к полной материальной ответственности (случаи полной материальной ответственности предусмотрены законом).

*Сущность ограниченной материальной ответственности* заключается в том, что возмещение производится в размере фактически причиненного ущерба, но не свыше установленного в законе предела для удержания. Значит, при данном виде ответственности возможно и полное возмещение ущерба, если он не превышает предела для удержания, установленного законом.

Общей нормой материальной ответственности и минимальным ее пределом является ответственность в размере фактически причиненного ущерба, но не свыше среднего месячного заработка работника. Она наступает всегда, когда нет оснований для привлечения работника к ответственности в более высоком размере (ст. 241 ТК).

**Полная материальная ответственность** предполагает возмещение ущерба в полном размере без какого-либо ограничения (ст. 242 ТК). Она наступает в следующих случаях, предусмотренных ст. 243 ТК.

1. Полная материальная ответственность наступает, когда она законом возложена на работника за ущерб, причиненный работодателю при исполнении трудовых обязанностей. В качестве примера можно привести ст. 277 ТК, устанавливающую полную материальную ответственность руководителей организаций за прямой действительный ущерб, причиненный организации.
2. Полная материальная ответственность наступает при недостатке ценностей, вверенных работнику на основании специального письменного договора или полученных им по разовому документу. Она наступает, когда между работником или коллективом (бригадой) и работодателем заключен письменный договор о принятии на себя работником (бригадой) полной материальной ответственности за недостачу вверенных им ценностей.

Законодательством предусмотрено два вида договоров: о *полной индивидуальной материальной ответственности* (ст. 244 ТК) и о *коллективной (бригадной) материальной ответственности* (ст. 245 ТК). Законодательство отдает предпочтение индивидуальным договорам, обязывая работодателя заключать их во всех случаях, когда можно разграничить материальную ответственность каждого работника. Индивидуальный договор в большей степени гарантирует сохранность ценностей, поскольку они вверены работнику под его личную ответственность. Одновременно защищаются и интересы работника, поскольку исключается ответственность без вины. В условиях бригадной материальной ответственности не исключены ситуации, при которых член бригады, не будучи лично виновен в причинении ущерба, как член коллектива обязан участвовать в его возмещении.

Договоры о полной **индивидуальной** материальной ответственности заключаются с соблюдением следующих условий:

- письменный договор можно оформить лишь с работником, непосредственно обслуживающим или использующим денежные, товарные или иные ценности. То есть ценности должны быть вверены ему для хранения, продажи, транспортировки, применения в процессе производства и других целей. Поэтому договор не может быть заключен с лицом, которому ценности не вверены, — работником охраны, уборщицей, грузчиком и др.;

- договор может быть заключен с работником, достигшим 18-летнего возраста;
- работодатель обязан создать работнику необходимые условия, обеспечивающие сохранность вверенных ценностей;
- должность или работа должны входить в Перечень должностей и работ, замещаемых или выполняемых работниками, с которыми работодатель может заключать письменные договоры о полной индивидуальной материальной ответственности за недостачу вверенного имущества;
- договор должен быть заключен в соответствии с Типовой формой договора о полной индивидуальной материальной ответственности.

Перечень и Типовая форма договора приведены в постановлении Минтруда РФ «Об утверждении перечней должностей и работ, замещаемых или выполняемых работниками, с которыми работодатель может заключать письменные договоры о полной индивидуальной или коллективной (бригадной) материальной ответственности, а также типовых форм договоров о полной материальной ответственности» от 31 декабря 2002 г. № 85.

В Типовом договоре предусмотрены и обязанности работодателя:

- создавать работнику условия, необходимые для нормальной работы и обеспечения полной сохранности вверенного ему имущества;
- знакомить работника с законодательством о материальной ответственности и иными нормативными правовыми актами (в том числе локальными) о порядке хранения, приема, обработки, продажи (отпуска), перевозки, применения в процессе производства и осуществления других операций с переданным ему имуществом;
- проводить в установленном порядке инвентаризацию, ревизии и другие проверки сохранности и состояния имущества.

Нарушение работодателем своих обязанностей является основанием для снижения размера взыскания или даже полного освобождения работника от материальной ответственности. Если ущерб произошел не только по вине работника, но и по вине должностного лица, не создавшего условий для сохранности ценностей, оно может быть также привлечено к материальной ответственности.

Полная материальная ответственность наступает и на основании договоров о **коллективной (бригадной)** материальной ответственности, заключаемых между работодателем и всеми членами кол-

лектива (бригады) (ст. 245 ТК). По такому договору ценности вверяются заранее установленной группе лиц, на которую возлагается полная материальная ответственность за их недостачу.

Условиями заключения этих договоров являются следующие:

- совместное выполнение работниками отдельных видов работ, связанных с хранением, обработкой, продажей или иным использованием переданных им ценностей, когда невозможно разграничить ответственность каждого и заключить с ним договор о полной индивидуальной материальной ответственности;
- согласие на заключение договора всех членов коллектива (бригады). При несогласии члена бригады на подписание договора ему должна быть предложена другая работа, при отказе от которой трудовой договор может быть расторгнут работодателем применительно к п. 2 ст. 81 ТК;
- создание работодателем всех необходимых условий для нормальной работы бригады и обеспечения полной сохранности вверенных ценностей;
- работы должны входить в Перечень работ, при выполнении которых может вводиться полная коллективная (бригадная) материальная ответственность за недостачу вверенного имущества;
- договор должен быть заключен в соответствии с Типовой формой договора о полной коллективной (бригадной) материальной ответственности.

Еще раз отметим, что Перечень и Типовая форма договора утверждены постановлением Минтруда РФ от 31 декабря 2002 г. № 85. Письменный договор о коллективной (бригадной) материальной ответственности заключается с членами бригады, достигшими 18-летнего возраста.

Бригады с материальной ответственностью формируются на основе принципа добровольности. Предусмотрено участие коллектива в этом процессе. В частности, при назначении бригадира и при включении в состав бригады новых работников принимается во внимание мнение членов коллектива (п. 2 и 3 Типового договора).

В Типовом договоре закрепляются права и обязанности членов бригады и работодателя. Коллектив (бригада) имеет право:

- участвовать в приеме вверенного имущества и осуществлять взаимный контроль за работой по хранению, обработке, продаже (отпуску), перевозке или применению в процессе производства вверенного имущества;

- принимать участие в инвентаризации, ревизии, иной проверке сохранности состояния вверенного имущества;
- знакомиться с отчетами о движении и остатках вверенного имущества;
- требовать от работодателя инвентаризации вверенного имущества;
- заявлять работодателю об отводе членов коллектива, в том числе руководителя бригады, которые, по их мнению, не могут обеспечить сохранности вверенного имущества.

Множество обязанностей возложено на работодателя. Он должен:

- создавать коллективу (бригаде) условия, необходимые для обеспечения сохранности вверенных ценностей;
- принимать меры по выявлению и устранению причин, препятствующих обеспечению сохранности вверенного бригаде имущества, а также выявлять конкретных виновников причинения ущерба;
- знакомить коллектив с законодательством о материальной ответственности, а также со всеми правилами обслуживания вверенных ему ценностей;
- обеспечивать условия, необходимые для своевременного учета и отчетности о движении и остатках вверенного имущества;
- выполнять другие обязанности, обеспечивающие реализацию коллективом (бригадой) предоставленных ему прав.

Бригада несет полную материальную ответственность в случае недостачи вверенных ценностей. Члены бригады освобождаются от возмещения ущерба, если докажут, что ущерб произошел не по их вине, а также если будет установлен конкретный виновник (виновники) недостачи.

При добровольном возмещении ущерба степень вины каждого определяется по соглашению между членами бригады и работодателем. При взыскании ущерба в судебном порядке степень вины каждого члена коллектива определяется судом (ст. 245 ТК).

Полная материальная ответственность по п. 2 ст. 243 ТК наступает и в тех случаях, когда имущество и другие ценности были *вверены работнику по разовому документу* (доверенности, накладной и др.). Эту ответственность, как правило, несут не материально ответственные лица, а работники, выполняющие отдельные поручения, связанные с обслуживанием ценностей. Субъектом такой ответственности может быть любой работник независимо от занимаемой должности или выполняемой работы.



Во всех случаях ответственности по п. 2 ст. 243 ТК действует презумпция виновности работников в причинении ущерба. Чтобы освободиться от ответственности, сами работники должны доказать свою невиновность.

3. Полная материальная ответственность наступает при умышленном причинении ущерба, то есть при хищении, умышленном уничтожении, умышленной порче имущества и в других случаях, когда вина причинителя ущерба была в форме умысла. Это естественно, поскольку ограничение ответственности в этом случае противоречит здравому смыслу.
4. Полная материальная ответственность наступает, когда ущерб причинен работником в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения. В данном случае не имеет значения способ причинения ущерба (порча, уничтожение, утрата), а также вид имущества, которому причинен ущерб. Не имеет значения и кем он причинен. Не важно также, отстранялся от работы работник в связи с нетрезвым состоянием или нет.
5. Полная материальная ответственность наступает, когда ущерб причинен в результате преступных действий работника, установленных приговором суда. Основание для привлечения к ответственности в данном случае — приговор суда. Поэтому ни возбуждение уголовного дела, ни предъявление работнику обвинения не могут повлечь привлечение его к полной материальной ответственности по данному основанию.
6. Полная материальная ответственность наступает в случае причинения работником ущерба в результате совершения административного проступка, если таковой установлен соответствующим государственным органом. Привлечение к полной материальной ответственности по данному основанию возможно при условии, если работник подвергнут административному наказанию за правонарушение, вследствие которого работодателю был причинен ущерб.
7. Полная материальная ответственность наступает, когда ущерб явился результатом разглашения сведений, составляющих охраняемую законом тайну (государственную, служебную, коммерческую или иную) в случаях, предусмотренных федеральными законами. Для привлечения к полной материальной ответственности по данному основанию необходимо, чтобы сведения относились к охраняемой законом тайне и чтобы они были известны работнику в связи с выполнением трудовых обязанностей. При этом работодатель должен доказать причинную связь между имущественным

ущербом и разглашением сведений. Размер убытка и вина работника также должны быть доказаны работодателем.

Полная материальная ответственность по данному основанию наступает только в случаях, предусмотренных федеральными законами.

8. Полную материальную ответственность несут работники, когда ущерб причинен не при исполнении трудовых обязанностей. При этом не имеет значения, причинен он в рабочее время или нет. Если в рабочее время работник не выполнял трудовые обязанности (например, шофер использовал служебную машину в личных целях), убытки, причиненные в это время, возмещаются в полном размере. Если во вне рабочее время он, выполняя служебные обязанности, причинил ущерб имуществу работодателя, полная материальная ответственность по данному основанию не наступает.

В соответствии со ст. 243 ТК полная материальная ответственность может быть установлена трудовым договором, заключаемым с руководителем организации, заместителями руководителя, главным бухгалтером. Таким образом, в силу закона она может быть одним из условий трудового договора, но только заключаемого с указанными категориями работников. Расширительному толкованию этот круг лиц не подлежит.

Право сторон трудового договора конкретизировать в договоре материальную ответственность (ст. 232 ТК) не является основанием для установления полной материальной ответственности работников. Иначе договорная ответственность работника окажется выше предусмотренной законом, что противоречит требованиям ст. 232 ТК.

Несовершеннолетние несут полную материальную ответственность только за умышленное причинение ущерба; за ущерб, причиненный в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения; за ущерб, причиненный в результате совершения преступления или административного проступка (ст. 242 ТК).

## **7.4. Порядок привлечения работников к материальной ответственности и возмещения причиненного ущерба**

Трудовой кодекс обеспечивает защиту работников от необоснованных удержаний сумм в возмещение ущерба из их заработной платы. Установлено, что, если работодатель сочтет необходимым привлечение к ответственности причинителя ущерба, он должен правильно установить размер и причину его возникновения (ст. 247 ТК). Для этого он имеет

право создать комиссию с участием соответствующих специалистов. Должно быть истребовано письменное объяснение работника о причине и обстоятельствах возникновения ущерба. При отказе или уклонении работника от предоставления объяснения составляется акт. Работнику предоставлено право знакомиться с материалами проверки и при несогласии обжаловать их в орган по рассмотрению трудовых споров.

Законодательством предусмотрено два способа возмещения ущерба: добровольный и принудительный.

**Добровольное возмещение ущерба** предполагает внесение работником соответствующих сумм в погашение убытка в кассу организации или передачу их работодателю (физическому лицу). Добровольное возмещение ущерба в денежной форме является безусловным правом работника, закрепленным в ст. 243 ТК. По соглашению сторон трудового договора допускается рассрочка платежа. При этом работник дает письменное обязательство о возмещении ущерба с указанием конкретных сроков платежей.

Добровольное возмещение возможно и посредством передачи работодателю равноценного имущества либо исправления поврежденного имущества. Такой способ возмещения допускается только с согласия работодателя.

Поскольку причинитель ущерба (работник, бригада) имеет право добровольно его возместить, работодателю следует всегда предложить сделать это. При отказе работника (бригады) от возмещения работодатель вправе в установленном законом порядке произвести принудительное взыскание ущерба.

**Принудительное взыскание ущерба** производится путем удержания соответствующих сумм из заработной платы его причинителя. Порядок и пределы принудительного взыскания определены законодательством (ст. 248 ТК).

Взыскание ущерба возможно:

- а) по распоряжению работодателя — без обращения в суд;
- б) в судебном порядке — путем предъявления иска в суд.

По письменному распоряжению работодателя с виновного работника производится взыскание суммы причиненного ущерба, не превышающей среднего месячного заработка. Распоряжение может быть сделано не позднее месяца со дня окончательного установления работодателем размера причиненного ущерба.

При несоблюдении работодателем порядка взыскания ущерба работник может обжаловать его действия непосредственно в суде (ст. 248 ТК). В остальных случаях взыскание производится путем предъявления

работодателем иска в суд. Иск может быть предъявлен в течение 1 года со дня обнаружения ущерба (ст. 392 ТК).

Таким образом, судебный порядок взыскания ущерба применяется:

- 1) если сумма причиненного ущерба, подлежащая взысканию с работника, превышает его средний месячный заработок;
- 2) если ущерб мог быть взыскан по распоряжению работодателя, но им пропущен месячный срок для издания распоряжения.

Временем обнаружения ущерба считается день, когда работодателю стало известно о его причинении работником. Временем обнаружения ущерба, выявленного в ходе ревизии или проверки финансово-хозяйственной деятельности предприятия, следует считать день составления акта (заключения) по результатам инвентаризации материальных ценностей.

Статья 250 ТК предоставляет право органу по рассмотрению трудового спора с учетом степени и формы вины, материального положения работника и других обстоятельств уменьшить размер ущерба, подлежащего взысканию. Это не допускается, если ущерб причинен преступлением, совершенным с корыстной целью.

# Глава 8

## Охрана труда

---

### 8.1. Понятие охраны труда. Основные направления государственной политики в области охраны труда

В Трудовом кодексе РФ охрана труда определяется как система сохранения жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающая в себя правовые, социально-экономические, организационные, технические, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия (ст. 209 ТК).

Из этого определения вытекает, что охрана труда — проблема не только правовая, но и экономическая, социальная, медицинская и др.

**Охрана труда** как правовая категория — это совокупность правовых норм, направленных на обеспечение безопасности, сохранение здоровья и работоспособности человека в процессе труда, а также оздоровление и улучшение условий труда.

В условиях становления в России рыночной экономики вопросы охраны труда приобретают особую значимость. Применение наемного труда юридическими лицами различных форм собственности, а также использование его в частном секторе требуют повышенного внимания к охране и безопасности труда.

От состояния охраны труда зависит здоровье и трудоспособность человека; ее уровень влияет на демографическую ситуацию в стране, решение многих социальных проблем и т. д. С учетом этого в последние годы усилилась роль государства в регулировании охраны труда.

Правовое регулирование охраны труда осуществляется Трудовым кодексом (гл. 33–36) и рядом других законодательных актов.

Помимо правовых актов общего значения, государственные нормативные требования охраны труда содержатся во множестве специальных актов различных федеральных органов власти. Их перечень утвержден постановлением Правительства РФ «О нормативных правовых актах, содержащих государственные нормативные требования охраны труда» от 23 мая 2000 г. № 399. Это межотраслевые правила и межотраслевые типовые инструкции по охране труда; отраслевые правила и типовые инструкции по охране труда; государственные стандарты

системы стандартов безопасности труда; государственные санитарно-эпидемиологические правила и др.

Порядок разработки и утверждения указанных актов устанавливается Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений (ст. 211 ТК). Они обязательны для работодателей: юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, физических лиц.

Наряду с централизованно устанавливаемыми нормами, преследующими цель ввести своеобразный «государственный стандарт» уровня охраны труда, все большее значение приобретают акты локального правотворчества — коллективные договоры и соглашения. В коллективные договоры включаются обязательства работников и работодателей, касающиеся улучшения и охраны труда работников, в том числе женщин и молодежи; экологической безопасности и охраны здоровья трудящихся. Обязательства сторон по вопросам условий и охраны труда включаются в соглашения в области социально-трудовых отношений, заключаемые на всех уровнях (ст. 41, 45, 46 ТК).

В статье 210 ТК сформулированы **основные направления государственной политики в области охраны труда**, которые конкретизированы в нормах, регулирующих ее. Они включают:

- обеспечение приоритета сохранения жизни и здоровья работников;
- принятие и реализацию нормативных актов, а также федеральных, ведомственных и территориальных целевых программ улучшения условий и охраны труда;
- государственное управление охраной труда;
- государственный надзор и контроль за соблюдением требований охраны труда;
- содействие общественному контролю за охраной труда;
- государственную экспертизу условий труда;
- расследование и учет несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;
- установление порядка проведения аттестации рабочих мест по условиям труда и порядка подтверждения соответствия организации работ по охране труда государственным нормативным требованиям охраны труда;
- защиту законных интересов работников, пострадавших от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также членов их семей (на основе обязательного социального страхования);

- установление компенсаций за тяжелую работу и работу с вредными или опасными условиями труда;
- участие государства в финансировании мероприятий по охране труда;
- проведение эффективной налоговой политики, стимулирующей создание безопасных условий труда и разработку (внедрение) безопасной техники и технологий, производство средств индивидуальной и коллективной защиты работников и др.

Финансирование мероприятий по улучшению условий и охране труда проводится за счет средств федерального, региональных и местных бюджетов РФ, внебюджетных источников в порядке, установленном законодательством. Оно может осуществляться также за счет добровольных взносов организаций и физических лиц.

Финансирование указанных мероприятий работодателями (за исключением государственных унитарных предприятий и федеральных учреждений) осуществляется в размере не менее 0,2 % от суммы затрат на производство продукции (работ, услуг).

В отраслях экономики, субъектах РФ, на территориях, а также у работодателей в соответствии с законодательством могут создаваться фонды охраны труда.

Работники не несут расходов на финансирование мероприятий по улучшению условий и охраны труда (ст. 226 ТК).

Охрана труда является элементом трудового отношения работника с работодателем. Заключив трудовой договор, обе стороны приобретают широкий комплекс взаимных прав и обязанностей, связанных с обеспечением здоровых и безопасных условий трудовой деятельности.

## 8.2. Права и обязанности работников в области охраны труда

Право каждого работника на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, — конституционное право, закрепленное в ст. 37 Основного Закона России. Конкретизировано оно в ст. 219 ТК. Содержание этого права достаточно широкое.

Каждый работник **имеет право** на:

- рабочее место, соответствующее требованиям охраны труда;
- обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;
- получение достоверной информации от работодателя, государственных органов и общественных организаций об условиях и охране

труда на рабочем месте, существующем риске повреждения здоровья, мерах по защите от воздействия вредных и опасных производственных факторов;

- отказ от выполнения работ в случае возникновения опасности для его жизни и здоровья вследствие нарушения требований охраны труда, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, до устранения такой опасности;
- обеспечение средствами индивидуальной и коллективной защиты за счет средств работодателя;
- обучение безопасным методам и приемам труда за счет средств работодателя;
- профессиональную переподготовку за счет средств работодателя в случае ликвидации рабочего места вследствие нарушений требований охраны труда;
- запрос о проведении проверки условий и охраны труда на его рабочем месте государственными органами и органами профсоюзного контроля, органами, осуществляющими государственную экспертизу;
- обращение по вопросам охраны труда в органы государственной власти, местного самоуправления, к работодателю, в объединения работодателей, в профессиональные союзы, их объединения и иные представительные органы работников;
- личное или через своих представителей участие в рассмотрении вопросов обеспечения безопасных условий труда на его рабочем месте и в расследовании происшедшего с ним несчастного случая или профессионального заболевания;
- медицинский осмотр (обследование) в соответствии с медицинскими рекомендациями с сохранением места работы и среднего заработка за время его прохождения;
- компенсации, установленные законом, коллективным договором, соглашением, локальным нормативным актом, трудовым договором, если он занят на тяжелых работах и работах с вредными или опасными условиями труда.

Важным представляется право работника на отказ от выполнения работы при возникновении опасности для его жизни и здоровья вследствие нарушения требований охраны труда. При этом работодатель обязан предложить ему временно другую работу. Работник вправе отказаться от выполнения тяжелых работ и работ с вредными и опасными условиями труда, не предусмотренных трудовым договором. Отказ



в этих случаях не признается нарушением трудовой дисциплины и не может повлечь привлечение работника к дисциплинарной ответственности (ст. 220 ТК).

Предоставляя работнику широкие права в области охраны труда, законодательство возлагает на него определенные обязанности в этой области (ст. 214 ТК). **Работник обязан:**

- соблюдать установленные требования охраны труда;
- правильно применять средства индивидуальной и коллективной защиты;
- проходить обучение безопасным методам и приемам выполнения работ, оказанию первой помощи пострадавшим на производстве; проходить инструктаж по охране труда, стажировку на рабочем месте, проверку знаний требований по охране труда;
- немедленно извещать руководителя о любой ситуации, угрожающей жизни и здоровью людей, о каждом несчастном случае, происшедшем на производстве, или об ухудшении состояния своего здоровья, в том числе о проявлении признаков острого профессионального заболевания (отравления);
- проходить обязательные предварительные, периодические, а также внеочередные медицинские осмотры (освидетельствования).

Невыполнение работником без уважительных причин правил охраны труда квалифицируется как дисциплинарный проступок. Он может быть подвергнут дисциплинарному взысканию вплоть до увольнения с работы. Увольнение возможно за однократное грубое нарушение правил охраны труда, если оно повлекло тяжкие последствия либо создало реальную угрозу их наступления (подп. «д» п. 6 ст. 81 ТК). Он может быть лишен поощрительных выплат. За непрохождение обучения и проверки знаний в области охраны труда, а также обязательных медицинских осмотров предусмотрено отстранение от работы (ст. 76 ТК).

### **8.3. Обязанности работодателя по охране труда работников**

Праву работника на здоровье и безопасные условия труда корреспондирует обязанность работодателя создать их. Обязанности работодателя по обеспечению безопасных условий и охраны труда подробно изложены в ст. 212 ТК и других нормативных актах. Требования обязательны для исполнения всеми юридическими и физическими лицами, индивидуальными предпринимателями при осуществлении ими любых видов

деятельности, в том числе при проектировании, строительстве (реконструкции) и эксплуатации объектов, конструировании машин, механизмов и другого оборудования, разработке технологических процессов, организации производства и труда (ст. 211 ТК).

Законодательством регламентируются организация охраны труда и связанные с ней обязанности работодателя. Предусмотрена система мер профилактического характера, направленных на обеспечение здоровых и безопасных условий труда, предупреждение производственного травматизма и профессиональных заболеваний. Запрещается строительство, реконструкция, техническое переоснащение производственных объектов и внедрение новой техники и технологий без заключения государственной экспертизы условий труда, а также без разрешения органов государственного надзора и контроля за соблюдением требований охраны труда. Оборудование, транспортные средства, технологические процессы, материалы и химические вещества, средства защиты работников (в том числе иностранного производства) должны соответствовать российским требованиям охраны труда и иметь сертификат соответствия (ст. 215 ТК).

На работодателя возложены особые обязанности по проведению санитарно-противоэпидемических мероприятий, а также выполнению требований санитарного законодательства в соответствии с законом «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» от 30 марта 1999 г. № 52-ФЗ (ред. от 26.06.2007).

В процессе организации труда работников **работодатель обязан обеспечить:**

- безопасность работников при осуществлении технологических процессов, эксплуатации зданий, сооружений, оборудования;
- применение сертифицированных средств индивидуальной и коллективной защиты работников;
- соответствующие требованиям охраны труда условия на каждом рабочем месте;
- режим труда и отдыха в соответствии с законодательством;
- приобретение и выдачу за счет собственных источников специальных средств индивидуальной защиты (одежды, обуви, смывающих и обезвреживающих средств) лицам, занятым на работах с вредными, опасными условиями труда, а также на работах, выполняемых в особых температурных условиях или связанных с загрязнением;
- обучение работников безопасным приемам и методам выполнения работ и оказанию первой помощи пострадавшим на производстве, инструктаж по охране труда;

- аттестацию рабочих мест по условиям труда с последующей сертификацией организации работ по охране труда;
- проведение за счет собственных средств обязательных медицинских осмотров (освидетельствований), обязательных психиатрических освидетельствований работников с сохранением за ними места работы и среднего заработка за это время;
- недопущение работников к исполнению обязанностей без прохождения ими обязательных медицинских осмотров, а также в случае медицинских противопоказаний;
- информирование работников об условиях и охране труда на рабочих местах, риске повреждения здоровья и полагающихся им компенсациях и средствах индивидуальной защиты;
- принятие мер по предотвращению аварийных ситуаций, сохранению жизни и здоровья работников при возникновении таких ситуаций, в том числе оказанию пострадавшим необходимой помощи;
- расследование и учет несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;
- санитарно-бытовое и лечебно-профилактическое обслуживание работников в соответствии с требованиями охраны труда;
- обязательное социальное страхование работников от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;
- ознакомление работников с требованиями охраны труда;
- разработку и утверждение с учетом мнения выборного профсоюзного или иного уполномоченного трудящимися органа инструкций по охране труда для работников.

Работодатели не вправе допускать работников к исполнению трудовых обязанностей без прохождения обязательных медицинских обследований, а также в случае наличия медицинских противопоказаний.

Перечень категорий работников, обязанных проходить медицинские осмотры при поступлении на работу и периодические осмотры (обследования), определен ст. 213 ТК. К ним относятся лица, занятые на тяжелых работах и работах с вредными и опасными условиями труда; работах, связанных с движением транспорта; работники организаций пищевой промышленности и общественного питания и др. Работники, осуществляющие отдельные виды работ, связанные с источниками повышенной опасности (влиянием вредных веществ и неблагоприятных производственных факторов), а также работающие в условиях повышенной опасности, проходят не реже одного раза в 5 лет обязательное психиатрическое освидетельствование (ст. 213 ТК), которое является

необходимым условием допуска к работе. Правила его прохождения утверждены постановлением Правительства РФ от 23 сентября 2002 г. № 695 (ред. от 01.02.2005).

Все медицинские обследования проводятся за счет средств работодателя с сохранением за работниками места работы (должности) и среднего заработка.

На работах с вредными и опасными условиями труда, в особых температурных условиях или связанных с загрязнением работникам выдаются сертифицированные средства индивидуальной защиты, смывающие и обезвреживающие средства<sup>1</sup>. Приобретение, хранение, стирка, чистка, ремонт, дезинфекция средств индивидуальной защиты осуществляются за счет финансовых источников работодателя (ст. 221 ТК). Занятым на работах с вредными условиями труда выдается бесплатно по установленным нормам молоко или другие равноценные пищевые продукты. На работах с особо вредными условиями труда работникам предоставляется бесплатно лечебно-профилактическое питание (ст. 222 ТК).

Выдача молока или других равноценных пищевых продуктов по письменным заявлениям работников может быть заменена компенсационной выплатой в размере, эквивалентном их стоимости, если это предусмотрено коллективным договором и (или) трудовым договором.

Нормы и условия бесплатной выдачи молока или других равноценных продуктов, лечебно-профилактического питания, порядок осуществления компенсационной выплаты устанавливаются в порядке, определяемом Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений<sup>2</sup>.

Работодатель обязан обеспечивать санитарно-бытовое и лечебно-профилактическое обслуживание работников (ст. 223 ТК). В этих целях он должен оборудовать санитарно-бытовые помещения, помещения для приема пищи, оказания медицинской помощи, комнаты для отдыха в рабочее время и психологической разгрузки и т. д. Перевозка в лечебные учреждения или к месту жительства работников, пострадавших от несчастных случаев и профессиональных заболеваний, а также по иным медицинским показаниям производится транспортными средствами работодателя либо за его счет.

<sup>1</sup> См.: постановление Минтруда РФ «Об утверждении норм бесплатной выдачи работникам смывающих и обезвреживающих средств, порядка и условий их выдачи» от 4 июля 2003 г. № 45.

<sup>2</sup> См.: Федеральный закон «О внесении изменений в ст. 222 Трудового кодекса Российской Федерации» от 1 октября 2007 г. № 224-ФЗ.

## 8.4. Государственный надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде и правил охраны труда

В настоящее время должен усиливаться контроль государства за соблюдением законодательства о труде, охраной жизни и здоровья людей в процессе работы.

Законодательством определены система и компетенция специальных органов государства, основным направлением деятельности которых является надзор за соблюдением законодательства о труде, правил и норм охраны труда. Высший надзор за исполнением законодательства о труде осуществляется органами прокуратуры РФ.

Основным контролирующим государственным органом является Федеральная инспекция труда, деятельность которой регулируется ст. 354–365 ТК.

**Федеральная инспекция труда** — это единая централизованная система, состоящая из федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на проведение государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства, и его территориальных органов (государственных инспекций труда).

Руководство федеральной инспекцией труда осуществляет Главный государственный инспектор труда РФ, назначаемый на должность Правительством РФ.

Основными задачами инспекции являются:

- обеспечение соблюдения и защита трудовых прав и свобод граждан, включая право на безопасные условия труда;
- обеспечение соблюдения работодателями трудового законодательства;
- обеспечение работодателей и работников информацией о наиболее эффективных методах соблюдения трудового законодательства;
- информирование соответствующих государственных органов о фактах нарушений или злоупотреблений, не подпадающих под действие трудового законодательства.

Надзор и контроль осуществляют государственные инспекторы труда (правовые инспекторы и инспекторы по охране труда).

В соответствии со ст. 357 ТК **государственные инспекторы труда имеют право:**

- в любое время при наличии соответствующего удостоверения посещать организации любой организационно-правовой формы, работодателей — физических лиц;

- осуществлять проверки и расследования причин нарушений трудового законодательства и правил охраны труда;
- получать от любых должностных лиц и органов объяснения, документы и другую информацию, необходимую для осуществления своих полномочий;
- давать работодателям обязательные для исполнения предписания об устранении нарушений, восстановлении нарушенных прав работников, привлечении виновных к дисциплинарной ответственности или отстранении их от должности;
- изымать для анализа образцы используемых или обрабатываемых материалов и веществ;
- направлять в суды при наличии заключений государственной экспертизы условий труда требования о ликвидации организаций или прекращении деятельности их структурных подразделений вследствие нарушения требований охраны труда;
- расследовать несчастные случаи;
- запрещать использование несертифицированных или не соответствующих требованиям охраны труда средств индивидуальной защиты;
- выдавать предписания об отстранении от работы лиц, не прошедших обучение и инструктажи по охране труда, технике безопасности;
- составлять протоколы и рассматривать дела об административных правонарушениях в пределах полномочий, готовить и направлять в правоохранительные органы и суд другие материалы о привлечении виновных к ответственности;
- выступать экспертами в суде по искам о нарушении трудового законодательства.

Существуют и другие специальные государственные органы и инспекции. Они осуществляют: государственный надзор за безопасным ведением работ в промышленности (ст. 366 ТК); государственный энергетический надзор (ст. 367 ТК); государственный санитарно-эпидемиологический надзор (ст. 368 ТК); государственный надзор за ядерной и радиационной безопасностью (ст. 369 ТК) и др.

Компетенция всех контролирующих органов четко регламентирована законом. Их должностные лица вправе проводить проверки подконтрольных им объектов по вопросам, относящимся к кругу их полномочий. Они могут требовать от работодателей представления всех необходимых документов и объяснений по выявленным нарушениям; давать предписания об устранении нарушений; в установленном порядке привлекать (либо передавать в компетентные органы материалы о привлечении) виновных к административной или иной правовой ответственности и т. д.

В целях проверки соответствия условий труда государственным нормативным требованиям охраны труда введена государственная экспертиза условий труда<sup>1</sup>. Она проводится Министерством здравоохранения и социального развития РФ и органами исполнительной власти субъектов РФ. Экспертиза может проводиться по запросам органов надзора и контроля за состоянием охраны труда, судебных органов, работодателей, профсоюзов.

### **8.5. Контроль профсоюзов и иные формы контроля за соблюдением законодательства о труде и правил охраны труда**

В соответствии со ст. 370 ТК контроль за соблюдением трудового законодательства и охраной труда осуществляют профессиональные союзы. Уполномоченные (доверенные) лица профсоюзов по охране труда вправе беспрепятственно проверять соблюдение работодателями требований охраны труда и вносить обязательные для рассмотрения должностными лицами предложения об устранении выявленных нарушений.

На работодателей возложена обязанность в недельный срок со дня получения требования об устранении выявленных нарушений сообщить соответствующему профсоюзному органу о результатах его рассмотрения и принятых мерах. Для контроля за соблюдением трудового законодательства и правил охраны труда создаются правовые и технические инспекции труда профсоюзов. Инспекции наделяются полномочиями, предусмотренными положениями, которые утверждаются соответствующими профессиональными союзами и их объединениями.

Профсоюзные инспекторы труда вправе:

- беспрепятственно посещать любых работодателей для проведения проверок соблюдения трудового законодательства и условий коллективных договоров, соглашений;
- контролировать соблюдение работодателями законодательства о труде и правил его охраны;
- проводить независимую экспертизу условий труда и обеспечения безопасности работников;
- участвовать в расследовании несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также проводить самостоятельное расследование;

<sup>1</sup> Положение о проведении государственной экспертизы условий труда в Российской Федерации, утвержденное постановлением Правительства РФ от 25 апреля 2003 г. № 244 (ред. от 01.02.2005).

- получать необходимую информацию от работодателей и других должностных лиц о состоянии и условиях охраны труда, обо всех несчастных случаях на производстве и профессиональных заболеваниях;
- предъявлять работодателям требования о приостановлении работ в случаях угрозы жизни и здоровью работников;
- направлять работодателям представления об устранении выявленных нарушений трудового законодательства, обязательные для рассмотрения;
- участвовать в рассмотрении трудовых споров, связанных с нарушением трудового законодательства, обязательств, предусмотренных коллективными договорами и соглашениями, а также с изменениями условий труда;
- принимать участие в разработке проектов нормативных актов, содержащих нормы трудового права;
- обращаться в правоохранительные органы с требованием о привлечении к ответственности виновных в нарушении трудового законодательства, правил об охране труда и т. д.

Законодательством определена *система контроля за охраной труда, которая должна функционировать у работодателей*. Она формируется на основании ст. 217 ТК.

У каждого работодателя, осуществляющего производственную деятельность, с численностью более 50 работников создается *служба охраны труда или вводится должность специалиста по охране труда*, имеющего необходимую подготовку. При численности 50 и менее работников решение о создании службы или введении должности специалиста принимает работодатель. Если служба не создается и отсутствует должность специалиста, работодатель должен заключить гражданско-правовой договор со специалистами или организацией, оказывающими услуги по охране труда, либо выполнять эти функции лично (руководитель, индивидуальный предприниматель).

По инициативе работодателя, работников или их представительного органа создаются комитеты (комиссии) по охране труда, в состав которых на паритетных началах входят представители работодателя, профсоюза или иных уполномоченных работниками органов. Типовое положение о комитете (комиссии) по охране труда утверждается федеральным органом исполнительной власти по труду. Комиссия планирует совместные действия работодателя и работников по обеспечению требований охраны труда, предупреждению производственного травматизма и профессиональных заболеваний. Кроме того, она организует проверки



условий и охраны труда на рабочих местах и информирует работников о результатах проверок, проводит сбор предложений работников по результатам проверок, а также предложений по разделу коллективного договора (соглашения) об охране труда (ст. 218 ТК).

## 8.6. Ответственность за нарушение законодательства о труде и правил охраны труда

Ответственность за нарушения трудового законодательства и правил охраны труда установлена нормами различных отраслей права России. Каждая отрасль охраняет и защищает трудовые права работников присущими ей методами и средствами. В зависимости от характера и тяжести совершенного проступка, его последствий и других предусмотренных законодательством обстоятельств виновные могут быть привлечены к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности (ст. 419 ТК).

Субъектами ответственности могут быть собственники организаций, руководители организаций и их заместители; должностные лица, отвечающие за соблюдение нарушенных правил и норм; другие работники. Субъектом ответственности (кроме дисциплинарной) может быть работодатель — индивидуальный предприниматель, физическое лицо.

**Дисциплинарная ответственность** наступает по нормам трудового права. Ее несут лица, работающие по трудовому договору, виновные в нарушении трудового законодательства и правил охраны труда. Она заключается в применении к виновным мер дисциплинарного воздействия, предусмотренных ст. 192 ТК.

Дисциплинарная ответственность руководителя, его заместителей может наступить по требованию представительного органа работников за нарушения законодательства о труде, условий коллективного договора или соглашения (ст. 195 ТК).

**Административная ответственность** чаще всего в виде штрафа наступает по нормам административного права за проступки, предусмотренные Кодексом РФ об административных правонарушениях (КоАП) и иными нормативными актами, устанавливающими административную ответственность за правонарушения.

Основными составами административных правонарушений в области трудового законодательства и охраны труда являются следующие.

1. Нарушение законодательства о труде и об охране труда. Оно влечет наложение на должностных лиц административного штрафа в размере от 1 до 5 тыс. руб.; на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, — от 1 до 5 тыс. руб. или административное приостановление деятельности

на срок до 90 суток; на юридических лиц — от 30 до 50 тыс. руб. или административное приостановление деятельности на срок до 90 суток.

Нарушение законодательства о труде и об охране труда должностным лицом, ранее подвергавшимся административному наказанию за аналогичные административные правонарушения, влечет дисквалификацию на срок от 1 до 3 лет (ст. 5.27 КоАП).

*Дисквалификация* — это лишение физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, входить в состав совета директоров (наблюдательного совета), осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическим лицом, осуществлять управление юридическим лицом в иных случаях, предусмотренных законодательством.

2. Нарушение законодательства в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения, выразившееся в несоблюдении действующих санитарных правил и гигиенических нормативов, невыполнении санитарно-гигиенических и противоэпидемических мероприятий. За это нарушение на должностных лиц налагается штраф в размере от 500 до 1 тыс. руб.; на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, — от 500 до 1 тыс. руб. или административное приостановление деятельности на срок до 90 суток (ст. 6.3 КоАП).
3. Уклонение работодателя (или лица, его представляющего) от участия в переговорах о заключении, изменении или дополнении коллективного договора, соглашения либо нарушение установленного законом срока проведения переговоров, а равно необеспечение работы комиссии по заключению коллективного договора, соглашения в определенные сторонами сроки. В этих случаях ответственность наступает в виде административного штрафа в размере от 1 до 3 тыс. руб. (ст. 5.28 КоАП).
4. Непредставление работодателем (или лицом, его представляющим) в установленный законом срок информации, необходимой для проведения коллективных переговоров и осуществления контроля за соблюдением коллективного договора, соглашения. Санкция за данное нарушение — штраф в размере от 1 до 3 тыс. руб. (ст. 5.29 КоАП).
5. Необоснованный отказ работодателя (или лица, его представляющего) от заключения коллективного договора, соглашения влечет наложение штрафа в размере от 3 до 5 тыс. руб. (ст. 5.30 КоАП).

6. Нарушение или невыполнение работодателем (или лицом, его представляющим) обязательств по коллективному договору, соглашению влечет штраф в размере от 3 до 5 тыс. руб. (ст. 5.31 КоАП).
7. Уклонение работодателя или его представителя от получения требований работников и участия в примирительных процедурах, в том числе непредоставление помещения для проведения собрания (конференции) работников в целях выдвижения требований или создание препятствий проведению такого собрания. За эти деяния налагается штраф в размере от 1 до 3 тыс. руб. (ст. 5.32 КоАП).
8. Невыполнение работодателем или его представителем обязательств по соглашению, достигнутому в результате примирительной процедуры, влечет штраф в размере от 2 до 4 тыс. руб. (ст. 5.33 КоАП).
9. Увольнение работников в связи с коллективным трудовым спором и объявлением забастовки влечет наложение штрафа в размере от 4 до 5 тыс. руб. (ст. 5.34 КоАП).
10. Принуждение к участию или к отказу от участия в забастовке путем насилия или угроз применения насилия либо с использованием зависимого положения принуждаемого. Санкция за данное нарушение — штраф на граждан в размере от 500 до 1 тыс. руб.; на должностных лиц — от 1 до 2 тыс. руб. (ст. 5.40 КоАП).
11. Нарушения прав инвалидов в области трудоустройства и занятости. Здесь в соответствии со ст. 5.42 КоАП применяются следующие санкции:
  - отказ работодателя в приеме на работу инвалида в пределах установленной квоты влечет наложение штрафа на должностных лиц в размере от 2 до 3 тыс. руб.;
  - необоснованный отказ в регистрации инвалида в качестве безработного влечет наложение штрафа на должностных лиц в размере от 2 до 3 тыс. руб.

За некоторые нарушения трудового законодательства и правил по охране труда может наступить **уголовная ответственность**. Она возможна, если нарушения повлекли или могли повлечь тяжкие последствия либо нанесли существенный ущерб личности, сопряжены с нарушением конституционных прав граждан и т. д.

Уголовным кодексом РФ предусмотрены следующие составы преступлений, посягающих на права граждан в сфере трудовых отношений<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> В данной работе указываются максимальные санкции, предусмотренные соответствующими статьями Уголовного кодекса РФ.

1. Дискриминация, то есть нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от его пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям или каким-либо социальным группам, наказывается лишением свободы на срок до 2 лет.

То же деяние, совершенное лицом с использованием своего служебного положения, наказывается лишением свободы на срок до 5 лет (ст. 136 УК).

2. Нарушение правил охраны труда, техники безопасности, совершенное лицом, на котором лежали обязанности по соблюдению этих правил, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека, наказывается лишением свободы на срок до 1 года.

То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, наказывается лишением свободы на срок до 3 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью сроком до 3 лет или без такового (ст. 143 УК).

3. Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей до 3 лет, по этим мотивам наказывается штрафом до 200 тыс. руб. либо обязательными работами до 180 часов (ст. 145 УК).

4. Невыплата свыше 2 месяцев заработной платы, пособий и иных выплат руководителем организации или работодателем — физическим лицом, если это имело место из корыстной или иной личной заинтересованности, влечет наказание до 2 лет лишения свободы. Если это деяние повлекло тяжкие последствия — до 7 лет лишения свободы с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью до 3 лет или без такового (ст. 145<sup>1</sup> УК).

5. Нарушение правил пожарной безопасности, совершенное лицом, на котором лежала обязанность по их соблюдению, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека. Санкция за данное преступление — до 3 лет лишения свободы с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, влечет наказание до 5 лет лишения свободы с лишением права зани-

мать определенные должности или заниматься определенной деятельностью до 3 лет или без такового.

То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть 2 или более лиц, наказывается лишением свободы на срок до 7 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового (ст. 219 УК).

6. Нарушение правил безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики, если это могло повлечь смерть человека или радиоактивное заражение окружающей среды. Санкция за данное преступление — лишение свободы на срок до 2 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

То же деяние, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека либо радиоактивное заражение окружающей среды, наказывается лишением свободы на срок до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть 2 или более лиц, наказывается лишением свободы на срок до 7 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового (ст. 215 УК).

7. Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека либо крупного ущерба карается лишением свободы на срок до 3 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, наказывается лишением свободы на срок до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть 2 или более лиц, наказывается лишением свободы на срок до 7 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

Крупным признается ущерб, сумма которого превышает 500 тыс. руб. (ст. 216 УК).

8. Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах, если это могло повлечь смерть человека либо повлекло причинение крупного ущерба (свыше 500 тыс. руб.), наказывается штрафом либо ограничением свободы на срок до 3 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, наказывается лишением свободы на срок до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть 2 или более лиц, наказывается лишением свободы на срок до 7 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового (ст. 217 УК).

Если в результате допущенного нарушения законодательства о труде или правил охраны труда работнику или работодателю причинен материальный ущерб, виновный может быть привлечен к **материальной ответственности**. Вид ответственности и пределы возмещения определяются в соответствии с общими нормами трудового законодательства о материальной ответственности сторон трудового договора.

## Глава 9

# Порядок рассмотрения трудовых споров

---

### 9.1. Понятие, причины возникновения и классификация трудовых споров

**Трудовые споры** — это неурегулированные разногласия, возникающие между работником или коллективом работников и работодателем по вопросам, связанным с применением труда.

Трудовой спор считается возникшим, когда разногласия не удалось урегулировать путем непосредственных переговоров. Поэтому при возникновении разногласий работнику (коллективу) необходимо попытаться урегулировать их непосредственно с работодателем.

Наличие трудовых споров — свидетельство неблагополучия в обществе в целом и в трудовых коллективах в частности.

Причины трудовых споров различны. Чаще всего это нарушение работодателями трудовых прав отдельных работников или коллективов в целом. В настоящее время часто отмечаются грубейшие нарушения трудовых прав граждан. Одна из основных причин этого заключается в том, что к руководству трудовыми коллективами пришли профессионально не подготовленные для столь сложной и ответственной деятельности люди. Низка правовая культура многих руководителей: отмечается слабое знание законов, неуважение к законодательству и законным правам работников, а подчас и игнорирование законодательных требований. Естественно, это вызвало всплеск трудовых конфликтов на различных уровнях — не только в рамках трудового коллектива, но и в масштабе отрасли, региона и России в целом. К обострению противоречий в обществе привело и невиданное расслоение общества по уровню материального положения, не имеющее под собой ни правовых, ни нравственных обоснований. В этих условиях закономерным явилось перерастание разногласий в качественно новую форму — в трудовые конфликты, сопровождающиеся митингами, демонстрациями, забастовками, применением силовых методов разрешения конфликтов и другими проявлениями вполне обоснованного возмущения трудящихся сложившейся ситуацией.

Имеются и иные причины трудовых споров — плохая организация труда, нечеткое определение трудовых функций работников, несоответствие

работы квалификации исполнителя, неблагоприятный морально-психологический климат в коллективе; стиль руководства коллективом, вызывающий недовольство работников, и т. д.

Иногда трудовые споры возникают вследствие низкой правовой культуры работников, необоснованных требований, предъявляемых ими, и т. д.

Основным средством преодоления трудовых споров является искоренение причин и условий, их порождающих. Необходимо повышение общей и правовой культуры руководителей, упорядочение работы трудовых коллективов, в том числе путем жесткого контроля государства и представительных органов работников за соблюдением трудового законодательства. Нарушения трудовых прав работников не должны оставаться безнаказанными. Важно оперативное реагирование соответствующих государственных органов и должностных лиц на любое заявление работника о нарушении его трудовых прав, немедленное восстановление нарушенных прав с компенсацией потерпевшим за счет работодателей имущественного и морального ущерба.

В Трудовом кодексе РФ предусмотрен ряд действенных мер по защите трудовых прав работников, которые были рассмотрены нами в предыдущих главах. Важно только, чтобы эти нормы «работали» на благо общества и каждого трудящегося человека.

Чтобы уяснить порядок рассмотрения трудовых споров, необходимо знать их классификацию, которая проводится по их субъектам и характеру.

*По субъектам* трудовые споры подразделяются на индивидуальные и коллективные. Индивидуальные — это споры между конкретным работником и работодателем; коллективные — между коллективом организации или ее структурного подразделения (цеха, производства и др.) и работодателем.

*По предмету (характеру)* трудовые споры подразделяются на иски и неиски. Иски — это споры по вопросам, связанным с применением действующих условий труда, установленных законодательством, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором (по поводу увольнений, переводов на другую работу, оплаты за выполненную работу и т. д.). Неиски — это споры, связанные с установлением новых или изменением действующих условий труда (об установлении новых условий оплаты труда, пересмотре норм выработки и т. д.).

Нормами трудового права регулируется порядок рассмотрения:

- индивидуальных трудовых споров (ст. 381–397 ТК);
- коллективных трудовых споров (ст. 398–418 ТК).



Судебный порядок рассмотрения трудовых споров регулируется нормами гражданского процессуального права.

## 9.2. Рассмотрение индивидуальных трудовых споров

**Индивидуальные трудовые споры** — это неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, локального нормативного акта, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в органы по рассмотрению трудовых споров.

Индивидуальным трудовым спором признается спор между работодателем и лицом, ранее состоявшим в трудовом отношении с ним, а также лицом, изъявившим желание заключить трудовой договор с работодателем в случае отказа последнего от заключения такого договора (ст. 381 ТК).

Первичным органом по рассмотрению индивидуальных исковых трудовых споров, как правило, является комиссия по трудовым спорам.

**Комиссия по трудовым спорам (КТС)** образуется по инициативе работников или работодателей из равного числа их представителей. Представители работников избираются на общем собрании (конференции) или делегируются представительным органом работников с последующим утверждением на общем собрании. Представители работодателя назначаются руководителем организации, работодателем — индивидуальным предпринимателем. Возможно создание КТС и в структурных подразделениях организации (ст. 384 ТК). Поскольку КТС учреждается по инициативе сторон, ее создание не является обязательным.

В состав КТС должны входить авторитетные работники, пользующиеся уважением и доверием в коллективе, профессионально подготовленные к работе по разрешению трудовых споров, знающие трудовое законодательство. Комиссия избирает из своего состава председателя и секретаря. Организационно-техническое обеспечение ее деятельности осуществляет работодатель.

В компетенцию комиссии по трудовым спорам входит разрешение индивидуальных трудовых споров, кроме тех, для которых установлен иной порядок рассмотрения. Комиссия может рассматривать *только исковые трудовые споры*, поскольку она не уполномочена устанавливать новые условия труда или изменять действующие. В законодательстве не урегулирован порядок рассмотрения индивидуальных неисковых споров работников. Очевидно, они могут рассматриваться с участием

профсоюзных инспекторов труда, которые имеют право принимать участие в рассмотрении споров, связанных с нарушением законодательства об охране труда, обязательств, предусмотренных коллективными договорами и соглашениями, а также *изменениями условий труда* (ст. 370 ТК).

В КТС не могут рассматриваться трудовые споры, которые переданы на непосредственное рассмотрение судам (ст. 391 ТК).

Работник вправе обратиться в КТС путем подачи письменного заявления в 3-месячный срок со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своих прав (ст. 386 ТК). При пропуске указанного срока по уважительной причине КТС вправе восстановить его и рассматривать дело по существу.

Порядок разрешения трудовых споров и принятия решений в КТС регламентируется ст. 387–388 ТК. Спор должен быть рассмотрен в течение 10 календарных дней со дня поступления заявления в присутствии заинтересованного работника. Рассмотрение спора в отсутствие работника возможно только по его письменному заявлению. Комиссия вправе вызывать на заседание свидетелей, специалистов. По требованию КТС руководитель обязан предоставить ей необходимые документы.

Заседание КТС считается правомочным, если на нем присутствуют не менее половины представителей каждой из сторон.

Решение принимается тайным голосованием простым большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии. Копия решения должна быть в 3-дневный срок вручена работнику.

Если КТС не рассмотрит трудовой спор в течение 10 дней, работник вправе перенести его рассмотрение в суд.

Решение КТС может быть в 10-дневный срок обжаловано сторонами спора в суд. Оно вступает в силу по истечении 10 дней после его принятия (если не было обжаловано) и подлежит обязательному исполнению работодателем в 3-дневный срок. При неисполнении решения работодателем КТС выдает работнику удостоверение на принудительное исполнение, имеющее силу исполнительного листа, которое работник передает в суд для исполнения.

Индивидуальные иски о трудовых спорах рассматриваются также **судами общей юрисдикции**. Суд выступает в качестве второй после КТС инстанции по разрешению трудовых споров в случаях, когда решение КТС обжаловано работником, работодателем, профсоюзной организацией, защищающей интересы работника — члена профсоюза, либо опротестовано прокурором как противоречащее законодательству.

Непосредственно в судах в качестве первой инстанции рассматриваются трудовые споры, указанные в ст. 391 ТК. К ним относятся:

- споры по заявлениям работников — о восстановлении на работе, изменении даты и формулировки причины увольнения, переводе на другую работу, оплате за время вынужденного прогула либо выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы, неправомерных действиях (бездействии) работодателя при обработке и защите персональных данных работника;
- споры по заявлениям работодателей — о возмещении работником ущерба, причиненного работодателю, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Непосредственно в судах рассматриваются также индивидуальные трудовые споры:

- об отказе в приеме на работу;
- лиц, работающих по трудовому договору у физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, и работников религиозных организаций;
- лиц, считающих, что они подверглись дискриминации.

Работник имеет право обратиться в суд в течение 3 месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а по спорам об увольнении — в течение 1 месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки. Работодатель может обратиться в суд с иском о возмещении работником причиненного ему ущерба в течение 1 года со дня обнаружения ущерба.

При обращении в суд с иском по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, в том числе по поводу невыполнения или ненадлежащего выполнения условий трудового договора, носящих гражданско-правовой характер, работники освобождаются от оплаты пошлины и судебных расходов (ст. 393 ТК).

### 9.3. Разрешение коллективных трудовых споров

**Коллективными трудовыми спорами** признаются неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии локальных нормативных актов (ст. 398 ТК).

Возникновению коллективного трудового спора предшествует проведение трудовым коллективом собрания (конференции) с целью избрания полномочных представителей для участия в разрешении спора

и письменного оформления его требований, которые направляются работодателю. Копия требований может быть направлена в государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров, который обязан проверить получение требований работодателем (ст. 399 ТК). Если работодатель в течение 3 рабочих дней письменно не сообщит о своем решении по существу требований коллектива или отклонит их, коллективный трудовой спор считается возникшим.

Рассмотрение спора начинается с **примирительных процедур** (ст. 401–406 ТК).

Первым этапом является рассмотрение спора в примирительной комиссии, формируемой из представителей сторон на равноправной основе, которая должна разрешить трудовой спор в срок до 5 рабочих дней с момента ее образования. Решение в комиссии принимается по соглашению сторон и имеет обязательную силу, обжалованию не подлежит. Значит, если стороны пришли к соглашению, спор считается разрешенным. Порядок и сроки исполнения решений устанавливаются примирительной комиссией.

Если соглашение не достигнуто, стороны приступают к переговорам о приглашении посредника и (или) создании трудового арбитража. Следующим этапом становится рассмотрение спора представителями сторон с участием посредника или передача его в трудовой арбитраж. Таким образом, возможна либо трехэтапная примирительная процедура (примирительная комиссия, рассмотрение спора с участием посредника, рассмотрение спора в трудовом арбитраже), либо двухэтапная (примирительная комиссия, трудовой арбитраж).

При трехэтапной примирительной процедуре вторым этапом является рассмотрение спора *представителями сторон с участием посредника*, который приглашается сторонами либо рекомендуется органом по урегулированию коллективных трудовых споров. Если в течение 3 рабочих дней стороны не достигли соглашения о кандидатуре посредника, то они приступают к созданию трудового арбитража.

Спор с участием посредника рассматривается в срок до 7 рабочих дней с момента его приглашения и завершается принятием согласованного решения в письменной форме или составлением протокола разногласий, если решение не принято.

В последнем случае спор передается в *трудовой арбитраж*, который является временно действующим органом и создается, если стороны заключили соглашение в письменной форме об обязательном выполнении его решения. Его создание, состав, регламент, полномочия оформляются решением работодателя, представителей работников и органа по урегулированию коллективных трудовых споров.

Спор должен быть рассмотрен в срок до 5 рабочих дней со дня создания трудового арбитража.

Трудовой арбитраж принимает решение, которое передается заинтересованным сторонам. На этом примирительные процедуры заканчиваются. Если примирительные процедуры не привели к разрешению спора либо работодатель уклоняется от них, не выполняет соглашение, достигнутое в ходе разрешения спора, либо отказывается от выполнения рекомендаций трудового арбитража, работники вправе приступить к организации забастовки (ст. 406, 409 ТК).

Когда в соответствии с законодательством забастовка не может быть проведена, создание трудового арбитража обязательно и его решение для сторон обязательно.

*Право на забастовку* как способ разрешения коллективных трудовых споров является конституционным правом граждан России, закрепленным в ст. 37 Конституции РФ.

Решение об объявлении забастовки принимается общим собранием (конференцией) трудового коллектива по предложению представительного органа работников, ранее уполномоченного ими на разрешение коллективного трудового спора. Порядок организации и проведения забастовок регламентируется ст. 410–414 ТК. Участие в забастовке является добровольным.

Возглавляет забастовку представительный орган работников. Работодатель должен быть письменно предупрежден о ее начале не позднее чем за 10 календарных дней. Он обязан предупредить о забастовке государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров.

На время забастовки за работниками сохраняется место работы и должность, однако заработную плату работодатель вправе не выплачивать, за исключением работников, занятых выполнением обязательного минимума работ (услуг).

При проведении забастовок должен быть обеспечен минимум необходимых работ (услуг), связанных с безопасностью людей, обеспечением их здоровья и жизненно важных общественных интересов.

В ст. 413 ТК предусмотрены случаи запрещения забастовок в целях обеспечения безопасности страны, защиты жизни и здоровья граждан, обеспечения нормальной жизнедеятельности населения. Допускается ограничение права на забастовки федеральными законами.

Забастовки, запрещенные законодательством, а также объявленные без учета сроков, процедур и требований, установленных Трудовым кодексом, признаются незаконными.

**Раздел V**  
**АДМИНИСТРАТИВНАЯ**  
**И УГОЛОВНАЯ**  
**ОТВЕТСТВЕННОСТЬ**  
**ЗА ПРАВОНАРУШЕНИЯ**  
**В СФЕРЕ**  
**ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА**  
**И ИНОЙ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ**  
**ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

---

# Глава 1

## Административная ответственность

---

### 1.1. Понятие административного правонарушения и административной ответственности.

#### Виды административного наказания

Административное право является одной из отраслей права России. Его предмет — общественные отношения, складывающиеся в сфере деятельности органов исполнительной власти, которые согласно ст. 10 Конституции РФ составляют одну из ветвей государственной власти России.

Органы исполнительной власти осуществляют исполнительно-распорядительную деятельность государства, выполняют функции управления во всех сферах жизни общества.

Система органов исполнительной власти и их компетенция закреплены в Конституции РФ, федеральном законодательстве и законодательстве субъектов Российской Федерации (см. раздел I настоящей работы).

Органы исполнительной власти подразделяются на:

- федеральные (органы РФ) и органы исполнительной власти субъектов РФ;
- органы исполнительной власти общей компетенции, которые осуществляют исполнительно-распорядительные функции по всем вопросам, входящим в компетенцию органов исполнительной власти;
- органы исполнительной власти отраслевой компетенции, осуществляющие руководство и управление определенной отраслью;
- органы исполнительной власти функциональной компетенции, которые осуществляют исполнительно-распорядительную деятельность по определенному, четко очерченному кругу полномочий.

Административное право регулирует отношения между различными звеньями органов исполнительной власти; между органами исполнительной власти и юридическими лицами; между органами исполнительной власти и гражданами.

Административно-правовые отношения характеризуются методом власти и подчинения, методом властных предписаний.

Помимо отношений с участием органов исполнительной власти, административное право регулирует учебные отношения (между школьником и школой, студентом и вузом и т. д.). Хотя в этих отношениях не участвуют органы исполнительной власти, по методу регулирования они близки к административно-правовым, строятся также на методе власти и подчинения, поэтому и входят в предмет административного права.

Нормами административного права регламентируется административная ответственность за правонарушения.

**Административная ответственность** является разновидностью юридической ответственности, которая во всех случаях является результатом неправомерного поведения лица и выражается в применении к нему полномочными органами и их должностными лицами в установленном законом порядке соответствующих юридических санкций.

Основным законодательным актом, регулирующим административную ответственность, является **Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях** от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ.

Задачами законодательства об административных правонарушениях является защита личности, охрана прав и свобод человека и гражданина, охрана здоровья граждан, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защита общественной нравственности, охрана окружающей среды, установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности, защита законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений (ст. 1.2 КоАП).

Основанием для применения административной ответственности является совершение административного правонарушения.

**Административным правонарушением** признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность (ст. 2.1 КоАП). Таким образом, вопрос об административной ответственности может встать только если совершено деяние, предусмотренное Кодексом, то есть подпадающее под действие соответствующей статьи раздела II (Особенная часть), в котором предусмотрены деяния, признаваемые административными правонарушениями, либо соответствующими законами субъектов РФ.

При малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решать дело об административном правонарушении, могут освободить совер-



шившего его от административной ответственности, ограничившись устным замечанием.

*Субъектами административной ответственности* являются: граждане (физические лица); организации (юридические лица); должностные лица; некоторые иные указанные в Кодексе лица (военнослужащие, иностранцы, лица без гражданства и др.).

Административная ответственность граждан наступает по достижении ими 16-летнего возраста (ст. 2.3 КоАП).

Юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административного правонарушения в случаях, когда это предусмотрено статьями раздела II Кодекса или законами субъектов РФ.

Административную ответственность несут также должностные лица в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом ответственность должностных лиц наступает, когда в статьях кодекса они названы в качестве субъектов ответственности.

*Понятие должностных лиц* как субъектов административной ответственности дано в Примечании к ст. 2.4 КоАП. Под ними понимаются: лица, осуществляющие функции представителей власти, то есть наделенные распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от них; лица, выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, Вооруженных силах РФ. Административную ответственность как должностные лица несут (если иное не установлено законом) руководители и другие работники иных организаций, а также граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, за совершение административных правонарушений в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Административная ответственность наступает *только при наличии вины* в совершении правонарушения (ст. 1.5 КоАП). При этом, как и в уголовном праве, действует *презумпция невиновности* совершившего правонарушения. Это значит, что лицо считается невиновным, пока его вина не будет доказана и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревших дело.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но он не принял все зависящие от него меры по их соблюдению. Привлечение

к административной ответственности юридического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновных в нем физических лиц.

Санкцией за совершение административного правонарушения является административное наказание. **Административным наказанием** является установленная государством мера ответственности за совершение административного правонарушения, применяемая в целях предупреждения новых правонарушений как самим нарушителем, так и иными лицами (ст. 3.1. КоАП).

*Видами административного наказания* являются:

- предупреждение;
- административный штраф;
- возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- административный арест;
- административное выдворение за пределы РФ иностранных граждан или лиц без гражданства;
- дисквалификация;
- административное приостановление деятельности.

В отношении юридического лица могут применяться следующие меры наказания: предупреждение, административный штраф, возмездное изъятие, а также конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения.

*Предупреждение* выносится в письменной форме и выражает официальное порицание физического или юридического лица. *Административный штраф* — денежное взыскание, которое выражается в рублях и устанавливается для граждан в размере, не превышающем 5 тыс. руб.; для должностных лиц — 50 тыс. руб.; для юридических лиц — 1 млн руб. Особые правила исчисления штрафов определяются ст. 3.5 КоАП. Размер административного штрафа не может быть менее 100 руб.

*Лишение специальных прав* применяется за грубое или систематическое нарушение порядка пользования ими в случаях, предусмотренных Кодексом, и назначается судьей на срок от 1 месяца до 2 лет.

*Административный арест* заключается в содержании нарушителя в условиях изоляции от общества и устанавливается на срок до 15, а за отдельные правонарушения — до 30 суток. Данная мера назначается судьей только

в исключительных случаях за отдельные виды правонарушений. Она не может применяться к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, несовершеннолетним, инвалидам I и II групп.

*Дисквалификация* устанавливается сроком от 6 месяцев до 3 лет, назначается судьей. Эта мера может быть применена к лицам, осуществляющим организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в органе юридического лица, членам совета директоров, а также к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, в том числе и к арбитражным управляющим.

*Административное приостановление деятельности* лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, юридических лиц, их филиалов, представительств и других объектов, назначается судьей в случаях, предусмотренных Кодексом, на срок до 90 дней.

В разделе III Кодекса определены органы, правомочные рассматривать административные правонарушения и применять к нарушителям меры административного наказания. Четко проведено разграничение компетенции этих органов.

*Дела об административных правонарушениях* рассматривают:

- судьи (мировые судьи);
- комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав;
- федеральные органы исполнительной власти, их учреждения, структурные подразделения и территориальные органы, а также иные уполномоченные органы (ст. 22.1 КоАП).

Административные правонарушения рассматриваются налоговыми органами; органами, ответственными за исполнение федерального бюджета; Федеральной инспекцией труда и подведомственными ей государственными инспекциями труда и т. д. (ст. 23.1–23.64 КоАП).

В Кодексе дается регламентация порядка ведения производства по делам об административных правонарушениях (гл. 24–30) и порядка исполнения постановлений по делам об административных правонарушениях (гл. 31–32).

## **1.2. Административная ответственность за отдельные виды правонарушений в сфере предпринимательской деятельности**

Правонарушения в сфере предпринимательской деятельности посягают на нормальную ее организацию гражданами и юридическими лицами.

Виды правонарушений и ответственность за них установлена гл. 14 Кодекса об административных правонарушениях. Наиболее характерными составами указанных правонарушений являются следующие.

1. *Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии)* (ст. 14.1 КоАП). Административная ответственность наступает за:
  - осуществление предпринимательской деятельности гражданином без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя или организацией без государственной регистрации в качестве юридического лица и влечет штраф в размере от 500 до 2 тыс. руб.;
  - осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), если оно обязательно, и влечет штраф на граждан от 2000 до 2500 руб., на должностных лиц — от 4 до 5 тыс. руб., на юридических лиц — от 40 до 50 тыс. руб. При этом возможно дополнительное наказание — конфискация изготовленной продукции, орудий производства и сырья;
  - осуществление предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией), и влечет штраф на граждан от 1500 до 2 тыс. руб., на должностных лиц — от 3 до 4 тыс. руб., на юридических лиц — от 30 до 40 тыс. руб.;
  - осуществление предпринимательской деятельности с грубым нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией), и влечет штраф на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, в размере от 4 до 5 тыс. руб. или административное приостановление деятельности на срок до 90 суток; на должностных лиц — от 4 до 5 тыс. руб.; на юридических лиц — от 40 до 50 тыс. руб. или административное приостановление деятельности на срок до 90 суток.
2. *Незаконная продажа товаров (иных вещей), свободная реализация которых запрещена или ограничена* (ст. 14.2 КоАП), влечет штраф на граждан от 1500 до 2 тыс. руб., на должностных лиц — от 3 до 4 тыс. руб., на юридических лиц — от 30 до 40 тыс. руб. Во всех указанных случаях возможна конфискация предметов правонарушений.
3. *Продажа товаров, выполнение работ или оказание населению услуг ненадлежащего качества или с нарушением санитарных правил* (ст. 14.4 КоАП). Ответственность наступает:

- за продажу товаров, выполнение работ или оказание населению услуг ненадлежащего качества, не соответствующих требованиям стандартов, техническим условиям или образцам по качеству, комплектности или упаковке, и влечет штраф: на граждан от 1 тыс. до 1500 руб., на должностных лиц — от 2 до 3 тыс. руб., на юридических лиц — от 20 до 30 тыс. руб.;
- за продажу товаров, выполнение работ или оказание населению услуг с нарушением санитарных правил или без сертификата соответствия (декларации о соответствии), удостоверяющих безопасность товаров, работ или услуг для жизни и здоровья людей, и влечет штраф: на граждан от 2000 до 2500 руб., на должностных лиц — от 4 до 5 тыс. руб., на индивидуальных предпринимателей — от 4 до 5 тыс. руб. либо административное приостановление деятельности на срок до 90 суток, на юридических лиц — от 40 до 50 тыс. руб. либо административное приостановление деятельности на срок до 90 суток.

Во всех указанных случаях дополнительной мерой наказания может быть конфискация товаров.

4. *Продажа товаров, выполнение работ либо оказание услуг при отсутствии установленной информации либо без применения контрольно-кассовых машин* (ст. 14.5 КоАП). Ответственность несут юридические лица, реализующие товары, выполняющие работы либо оказывающие услуги, а также граждане-предприниматели при отсутствии установленной информации об изготовителе или продавце либо без применения в установленных случаях контрольно-кассовых машин. Ответственность в виде штрафа на граждан — от 1500 до 2 тыс. руб., на должностных лиц — от 3 до 4 тыс. руб., на юридических лиц — от 30 до 40 тыс. руб.
5. *Нарушение порядка ценообразования* (ст. 14.6 КоАП), то есть завышение или занижение регулируемых государством цен (тарифов) на продукцию, товары либо услуги; завышение или занижение установленных надбавок к ценам, а также иное нарушение установленного порядка ценообразования влечет штраф на граждан от 2000 до 2500 руб., на должностных лиц — от 4 до 5 тыс. руб., на юридических лиц — от 40 до 50 тыс. руб.
6. *Обман потребителей* (ст. 14.7 КоАП), то есть обвешивание, обмеривание, обсчет, введение в заблуждение относительно потребительских свойств, качества товара (работы, услуги) или иной обман в организациях, осуществляющих реализацию товаров, выполняющих работы или оказывающих услуги населению, а равно гражданами,

зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей в сфере торговли (услуг), влечет штраф на граждан от 1 до 2 тыс. руб., на должностных лиц — от 1 до 2 тыс. руб., на юридических лиц — от 10 до 20 тыс. руб.

7. *Нарушение иных прав потребителей* (ст. 14.8 КоАП). Ответственность наступает за следующие нарушения:
  - нарушение прав потребителей на получение необходимой и достоверной информации о реализуемом товаре (работе, услуге), изготовителе, продавце, исполнителе и о режиме их работы влечет штраф на должностных лиц от 500 до 1000 руб., на юридических лиц — от 5 до 10 тыс. руб.;
  - включение в договор условий, ущемляющих установленные законом права потребителя, влечет штраф на должностных лиц от 1 до 2 тыс. руб., на юридических лиц — от 10 до 20 тыс. руб.;
  - непредоставление потребителю льгот и преимуществ, установленных законом, влечет штраф на должностных лиц от 500 до 1000 руб., на юридических лиц — от 5 до 10 тыс. руб.
8. *Ограничение свободы торговли* должностными лицами органов исполнительной власти субъектов РФ или органов местного самоуправления, то есть недопущение на местные рынки товаров из других регионов РФ либо запрещение вывоза местных товаров в другие регионы РФ (ст. 14.9 КоАП), влечет штраф от 4 до 5 тыс. руб.
9. *Незаконное получение кредита* либо льготных условий кредитования путем предоставления банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о своем хозяйственном положении или финансовом состоянии влечет штраф на граждан от 1 до 2 тыс. руб., на должностных лиц — от 2 до 3 тыс. руб., на юридических лиц — от 20 до 30 тыс. руб. (ст. 14.11 КоАП).
10. *Фиктивное банкротство*, то есть заведомо ложное публичное объявление руководителем или учредителем юридического лица о несостоятельности данного юридического лица или индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности, если такое действие не содержит уголовно наказуемого деяния, влечет штраф от 5 до 10 тыс. руб. или дисквалификацию на срок до 3 лет.
11. *Преднамеренное банкротство*, то есть совершение руководителем или учредителем юридического лица либо индивидуальным предпринимателем действий, заведомо влекущих неспособность юридического лица или индивидуального предпринимателя в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам или исполнить обязанность по уплате обязательных

- платежей, если эти действия не содержат уголовно наказуемых деяний, влечет штраф от 5 до 10 тыс. руб. или дисквалификацию на срок до 3 лет (ст. 14.12 КоАП).
12. *Нарушение правил продажи отдельных видов товаров* влечет штраф на граждан от 300 до 1000 руб., на должностных лиц — от 1 до 3 тыс. руб., на юридических лиц — от 10 до 30 тыс. руб. (ст. 14.15 КоАП).
13. *Нарушение законодательства о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей* (ст. 14.25 КоАП). Ответственность наступает за следующие нарушения:
- несвоевременное или неточное внесение записей о юридическом лице в единый государственный реестр юридических лиц влечет штраф на должностных лиц, осуществляющих регистрацию юридических лиц, от 1 до 2 тыс. руб.;
  - незаконный отказ в предоставлении или несвоевременное предоставление сведений, содержащихся в едином государственном реестре юридических лиц, гражданам, заинтересованным в получении такой информации, влечет штраф на должностных лиц, осуществляющих регистрацию юридических лиц, от 1 до 2 тыс. руб.;
  - непредоставление, или несвоевременное предоставление, или предоставление недостоверных сведений о юридическом лице в орган, осуществляющий регистрацию юридических лиц, в случае, если такое предоставление предусмотрено законом, влечет предупреждение или штраф на должностных лиц в размере 5 тыс. руб.;
  - предоставление в орган, осуществляющий регистрацию юридических лиц, документов, содержащих заведомо ложные сведения, если такое действие не содержит уголовно наказуемого деяния, влечет штраф в размере 5 тыс. руб. или дисквалификацию на срок до 3 лет.

### **1.3. Административная ответственность в области финансов, налогов, рынка ценных бумаг**

Правонарушения в указанной области достаточно многочисленны, они рассматриваются в гл. 15 КоАП. Наиболее характерными составами указанных правонарушений являются следующие.

*Нарушение порядка работы с денежной наличностью и порядка ведения кассовых операций* влечет наложение штрафа на должностных лиц

в размере от 4 до 5 тыс. руб.; на юридических лиц — от 40 до 50 тыс. руб. (ст. 15.1 КоАП). А в соответствии со ст. 15.2 невыполнение должностным лицом учреждения банка обязанностей по контролю за выполнением организациями правил ведения кассовых операций наказывается штрафом в размере от 2 до 3 тыс. руб.

Кодексом РФ об административных правонарушениях установлены различные основания для применения *ответственности в налоговой сфере*. В частности, перечень налоговых правонарушений, за которые *руководитель или главный бухгалтер организации* привлекаются к административной ответственности, насчитывает 6 позиций.

1. Нарушение установленного срока подачи заявления о постановке на учет в налоговом органе или органе государственного внебюджетного фонда (при этом деятельность организация не вела) — штраф от 500 до 1000 руб. (п. 1 ст. 15.3 КоАП).
2. Те же действия, сопряженные с ведением деятельности без постановки на учет в налоговом органе или органе государственного внебюджетного фонда, — штраф от 2 до 3 тыс. руб. (п. 2 ст. 15.3 КоАП).
3. Нарушение срока представления в налоговый орган или орган государственного внебюджетного фонда информации об открытии или закрытии счета в кредитной организации — штраф от 1 до 2 тыс. руб. (ст. 15.4 КоАП).
4. Нарушение сроков представления налоговой декларации в налоговый орган по месту учета — штраф от 300 до 500 руб. (ст. 15.5 КоАП).
5. Непредставление в установленный срок либо отказ от представления в налоговые органы, таможенные органы и органы государственного внебюджетного фонда документов и других сведений, необходимых для налогового контроля, — штраф от 300 до 500 руб. (п. 1 ст. 15.6 КоАП).
6. Грубое нарушение правил ведения бухгалтерского учета и представления бухгалтерской отчетности (данные искажены не менее чем на 10 %), а также порядка и сроков хранения учетных документов — штраф от 2 до 3 тыс. руб. (ст. 15.11 КоАП).

Административные штрафы в различных размерах *налагаются на граждан*, виновных в нарушении законодательства. Так, в случае непредставления в установленный срок либо отказа от представления в налоговые органы, таможенные органы и органы государственного внебюджетного фонда документов и иных сведений, необходимых для осуществления налогового контроля, предусмотрено взыскание штрафа с физических лиц в размере от 100 до 300 руб.



Субъектами административной ответственности являются *банки или иные кредитные организации* (ст. 15.7–15.10). Ответственность *должностных лиц* указанных организаций наступает за следующие нарушения:

- открытие счета организации или индивидуальному предпринимателю без предъявления ими свидетельства о постановке на учет в налоговом органе влечет наложение административного штрафа в размере от 1 до 2 тыс. руб.;
- открытие счета организации или индивидуальному предпринимателю при наличии решения налогового органа либо таможенного органа о приостановлении операций по счетам этого лица влечет наложение штрафа в размере от 2 до 3 тыс. руб.;
- нарушение установленного срока исполнения поручения о перечислении налога (сбора), пеней и штрафов в бюджет приводит к наложению штрафных санкций в размере от 4 до 5 тыс. руб.;
- неисполнение банком решения о приостановлении операций по счетам налогоплательщика, плательщика сбора или налогового агента влечет штраф в размере от 2 до 3 тыс. руб.;
- неисполнение банком поручения государственного внебюджетного фонда приводит к наложению штрафных санкций в размере от 4 до 5 тыс. руб.

*В бюджетной сфере* в соответствии со ст. 15.14–15.16 КоАП административная ответственность наступает за:

- нецелевое использование бюджетных средств и влечет штраф на должностных лиц в размере от 4 до 5 тыс. руб.; на юридических лиц — от 40 до 50 тыс. руб.;
- нарушение срока возврата бюджетных средств, полученных на возвратной основе, и влечет штраф на должностных лиц в размере от 4 до 5 тыс. руб.; на юридических лиц — от 40 до 50 тыс. руб.;
- нарушение сроков перечисления платы за пользование бюджетными средствами и влечет штраф на должностных лиц в размере от 4 до 5 тыс. руб.; на юридических лиц — от 40 до 50 тыс. руб.

Административная ответственность *на рынке ценных бумаг* определяется ст. 15.17–15.24 и охватывает вопросы эмиссии ценных бумаг и сделок с ними, информационного обеспечения рынка, ведения реестра владельцев ценных бумаг.

Например, в соответствии со ст. 15.21 использование служебной информации для заключения сделок на рынке ценных бумаг лицами, располагающими такой информацией в силу служебного положения или договора, заключенного с эмитентом, влечет наложение штрафа на

должностных лиц в размере от 2 до 3 тыс. руб., а нарушение правил ведения реестра владельцев ценных бумаг наказывается штрафом на должностных лиц в размере от 1 до 2 тыс. руб.; на юридических лиц — от 10 до 20 тыс. руб. (ст. 15.22).

Наконец, административная ответственность наступает за нарушения:

- *валютного законодательства РФ* и актов органов валютного регулирования (ст. 15.25). Это касается осуществления незаконных валютных операций, нарушения правил по обязательной продаже части валютной выручки и т. д. Например, нарушение порядка открытия счетов (вкладов) в банках за пределами РФ влечет наложение штрафа на граждан в размере от 1000 до 1500 руб.; на должностных лиц — от 5 до 10 тыс. руб.; на юридических лиц — от 50 до 100 тыс. руб.;
- *законодательства о банках и банковской деятельности* (ст. 15.26), а именно за осуществление кредитной организацией производственной, торговой или страховой деятельности, а также нарушение установленных Банком России нормативов и иных обязательных требований. Размер штрафов достигает 50 тыс. руб.;
- *законодательства о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма* (ст. 15.27). В этом случае административный штраф на юридических лиц достигает максимального размера — до 500 тыс. руб.

## Глава 2

# УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

---

### 2.1. Понятие преступления и наказания по уголовному праву

**Уголовное право** — одна из отраслей права России. Оно устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений (ст. 2 УК РФ).

Основополагающие принципы уголовно-правовой политики Российского государства закреплены в Конституции РФ и **Уголовном кодексе Российской Федерации** от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ.

Прежде всего это *равенство всех граждан перед законом и судом* независимо от пола, расы, национальности, имущественного и должностного положения, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств (ст. 19 Конституции, ст. 4 УК).

Важнейшим принципом уголовно-правовой политики России является *презумпция невиновности лица*, обвиняемого в совершении преступления (ст. 49 Конституции, ст. 5 УК). Оно признается невиновным, пока его вина не будет доказана в установленном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. При этом обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность, а любые неустранимые сомнения толкуются в его пользу. Глубокий смысл заложен в ст. 51 Конституции, в которой говорится, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется законодательством.

Конституция закрепляет право на квалифицированную юридическую помощь. Задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления гражданин вправе воспользоваться помощью адвоката с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения (ст. 48 Конституции).

Защищая право граждан на свободу и личную неприкосновенность, Конституция допускает арест, заключение под стражу и содержание под стражей только на основании судебного решения. До судебного

решения гражданин может быть задержан на срок не более 48 часов (ст. 22 Конституции).

Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, *должны быть справедливыми, соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного* (ст. 6 УК).

Исключается применение наказаний, сопряженных с насилием, жестокостью или унижением человеческого достоинства (ст. 21 Конституции, ст. 7 УК). Закрепляя право каждого на жизнь, Конституция ограничивает применение исключительной меры наказания — смертной казни. Впредь до ее полной отмены она допускается в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни. Не допускается придание обратной силы закону, устанавливающему или отягчающему ответственность (ст. 54 Конституции). Осужденным предоставлено право на пересмотр приговора вышестоящими судебными инстанциями, прошение о помиловании или смягчении наказания (ст. 50 Конституции).

Основанием уголовной ответственности является совершение гражданином преступления. **Преступление** — это вид правонарушения, имеющий свою специфику, свои характерные черты. Уголовный кодекс определяет преступление как виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Кодексом под угрозой наказания (ст. 14 УК).

Основным признаком преступления, отличающим его от иных правонарушений, является *общественная опасность*. Государство признает преступлением такое деяние (действие или бездействие), которое представляет опасность для личности, общества, государства, то есть причиняет или содержит реальную возможность причинить существенный вред обществу, государству, гражданину, его жизни, здоровью, имуществу, правам, свободам и т. п. Поэтому в соответствии с п. 2 ст. 14 УК не является преступлением действие (бездействие), формально содержащее признаки деяния, предусмотренного Уголовным кодексом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

Преступление характеризуется *противоправностью*. Это означает, что преступлением признается только такое деяние, которое предусмотрено в УК и за которое установлено уголовное наказание. Деяние, прямо не запрещенное Уголовным кодексом, преступлением не признается. Противоправность может выражаться и в невыполнении лицом возложенных на него обязанностей (например, уклонение от уплаты налогов, таможенных платежей).

Признаком преступления является *виновность*, то есть преступлением признается только виновно совершенное деяние. УК предусматри-

вает две формы вины: умышленную и неосторожную (ст. 24 УК). Умысел предполагает, что лицо сознавало общественную опасность своих действий, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления либо сознательно допускало их, относясь к ним безразлично.

Преступления, совершенные по неосторожности, — это деяния, совершенные по легкомыслию или небрежности. Легкомыслие предполагает, что лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния, но без достаточных на то оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение. Небрежность предполагает, что лицо не предвидело возможности наступления последствий своего деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Поскольку в России действует презумпция невиновности лица, подозреваемого в совершении преступления, его вина должна быть доказана следственными и судебными органами.

Преступление всегда *аморально*, это деяние, противоречащее принципам морали и нравственности.

Субъектом преступления может быть только *вменяемое физическое лицо, достигшее определенного возраста* (ст. 19 УК). По общему правилу уголовной ответственности подлежат лица, достигшие ко времени совершения преступления 16-летнего возраста. Однако за многие наиболее опасные преступления ответственность наступает с 14 лет (за убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, похищение человека, изнасилование, хищение, терроризм, захват заложника, заведомо ложное сообщение об акте терроризма, вандализм и др.) (ст. 20 УК).

Не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло осознавать характер и общественную опасность своих действий либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики. К таким лицам судом могут быть применены принудительные меры медицинского характера (ст. 21 УК). Лицо, совершившее преступление в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения, подлежит уголовной ответственности (ст. 23 УК).

Уголовное наказание — это вид юридической ответственности, также имеющий свою специфику. **Наказание** есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Оно применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается

в предусмотренных Уголовным кодексом лишения или ограничения его прав и свобод (ст. 43 УК).

Наказание носит *публичный характер*. Оно применяется только судом и выражает отрицательную оценку преступника и его деяний со стороны государства, поэтому приговор выносится судом от имени государства. Наказание преследует цели восстановления социальной справедливости, исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

Специфика уголовного наказания заключается и в установлении государством мер наказания (ст. 44 УК), некоторые из которых по своей тяжести несопоставимы с иными мерами юридической ответственности. В уголовном праве есть такие меры наказания, как арест, заключающийся в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества и устанавливаемый на срок от 1 до 6 месяцев; лишение свободы на срок от 6 месяцев до 20 лет, а в отдельных случаях до 25 и даже 30 лет; пожизненное лишение свободы, которое применяется только как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь; смертная казнь. Есть в уголовном праве и более мягкие меры наказания, некоторые из которых применяются и как меры взыскания за административные правонарушения (например, штраф).

## 2.2. Уголовная ответственность за отдельные виды преступлений в сфере экономики

Преступления в сфере экономики предусмотрены разделом VIII УК РФ. Их разновидностями являются: преступления против собственности; преступления в сфере экономической деятельности; преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях.

1. **Преступления против собственности** (гл. 21, ст. 158–168 УК) посягают на собственность — частную, государственную, муниципальную и др.

Наиболее характерным преступлением против собственности является *хищение*, то есть совершенное с корыстной целью противоправное безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившее ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества (ст. 158) УК. Опасность хищения в том, что это всегда умышленное преступление, совершенное с целью наживы, влекущее неосновательное обогащение преступника за счет потерпевшего.

Способы хищения различны: кража, мошенничество, присвоение или растрата, грабеж, разбой, вымогательство<sup>1</sup>. Меры наказания зависят от способа совершения хищения. Наиболее опасны хищения, совершаемые открыто (грабеж) либо с применением или угрозой применения насилия (разбой, вымогательство). Ответственность зависит от стоимости похищенного, личности виновного и многих других обстоятельств. Отягчающими обстоятельствами являются: совершение хищения группой лиц по предварительному сговору либо организованной группой; неоднократное хищение; совершение хищения лицами, ранее судимыми за аналогичное преступление. Отягчающим обстоятельством является совершение хищения в **крупном размере**, когда стоимость похищенного имущества превышает 250 тыс. руб., и в **особо крупном** — 1 млн руб.

Максимальное наказание за хищение, совершенное путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты, — 10 лет лишения свободы; путем грабежа — 12 лет лишения свободы; за хищение, совершенное особо опасными способами (разбой, вымогательство), — 15 лет лишения свободы. Во всех случаях дополнительным наказанием может быть штраф в размере до 1 млн руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 5 лет.

2. **Преступления в сфере экономической деятельности** (гл. 22, ст. 169–200 УК) имеют объектом посягательства нормальную экономическую деятельность государства, юридических и физических лиц. Исходя из целей настоящей работы особого внимания заслуживают следующие составы преступлений.

*Воспрепятствование законной предпринимательской деятельности* (ст. 169 УК). Субъектами ответственности являются должностные лица, которые с использованием своего служебного положения допускают неправомерный отказ в государственной регистрации либо уклонение от регистрации индивидуальных предпринимателей и юридических лиц; незаконный отказ в выдаче лицензий на осуществление определенной деятельности либо уклонение от их выдачи; ограничение прав и законных интересов предпринимателя или юридического лица; ограничение самостоятельности либо

<sup>1</sup> За мелкое хищение (если стоимость похищенного имущества не превышает 100 руб.), совершенное путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты, наступает административная ответственность в виде штрафа в размере до 3-кратной стоимости похищенного имущества, но не менее 100 руб., или административный арест на срок до 15 суток (ст. 7.27 КоАП). За мелкое хищение, совершенное иными способами (грабеж, разбой, вымогательство), наступает уголовная ответственность.

иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуальных предпринимателей или юридических лиц. Минимальное наказание за данное преступление — штраф до 200 тыс. руб., максимальное — лишение свободы на срок до 2 лет.

*Незаконное предпринимательство* (ст. 171 УК) и *незаконная банковская деятельность* (ст. 172 УК). Уголовная ответственность установлена за осуществление предпринимательской или банковской деятельности без регистрации, специального разрешения (лицензии) или с нарушением условий лицензирования, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечениями дохода в *крупном размере* (свыше 250 тыс. руб.) или в *особо крупном размере* (свыше 1 млн руб.).

Минимальное наказание — штраф в размере до 300 тыс. руб. (за незаконное предпринимательство); от 100 до 300 тыс. руб. (за незаконную банковскую деятельность). Максимальное наказание соответственно: лишение свободы на срок до 5 лет, лишение свободы на срок до 7 лет.

Дополнительным наказанием может быть штраф: за незаконное предпринимательство — до 80 тыс. руб. или в размере дохода осужденного за период до 6 месяцев; за незаконную банковскую деятельность — до 1 млн руб. или в размере дохода осужденного за период до 5 лет.

*Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем* (ст. 174 УК). Ответственность наступает за совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом, заведомо приобретенными другими лицами преступным путем, в целях придания правомерного вида владению, пользованию или распоряжению указанными денежными средствами или иным имуществом. При этом совершенными в крупном размере признаются финансовые операции и сделки на сумму свыше 1 млн руб.

Минимальное наказание за данное преступление — штраф до 120 тыс. руб., максимальное — лишение свободы на срок от 7 до 10 лет со штрафом в размере до 1 млн руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 5 лет либо без такового.

*Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступле-*



ния (ст. 174<sup>1</sup> УК). Ответственность наступает за совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом, приобретенными лицом в результате совершения им преступления, либо использование указанных средств или иного имущества в целях осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности. Крупный размер предполагает финансовые операции и сделки на сумму свыше 1 млн руб. Минимальное наказание за данное преступление — штраф до 120 тыс. руб., максимальное — лишение свободы на срок от 10 до 15 лет со штрафом в размере до 1 млн руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 5 лет либо без такового.

*Фиктивное банкротство* (ст. 197 УК), то есть заведомо ложное объявление руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности в целях введения в заблуждение кредиторов для получения отсрочки или рассрочки причитающихся кредиторам платежей или скидки с долгов, а равно для неуплаты долгов, если это деяние причинило крупный ущерб (свыше 250 тыс. руб.).

Минимальное наказание за данное преступление — штраф от 100 до 300 тыс. руб., максимальное — лишение свободы сроком до 6 лет со штрафом в размере до 80 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 6 месяцев либо без такового.

3. **Преступления в налоговой сфере** имеют объектом посягательства формирование доходов государственного бюджета за счет законно установленных налогов и сборов. Заслуживают внимания четыре вида преступлений.

*Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица* (ст. 198 УК). Уголовная ответственность наступает за указанное деяние, совершенное путем непредставления налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством о налогах и сборах обязательно, либо путем включения в налоговую декларацию или такие документы заведомо ложных сведений, если оно совершено в *крупном размере*<sup>1</sup>. В этом случае лицо наказываются штрафом в размере от 100 до

<sup>1</sup> Крупным размером признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах 3 финансовых лет подряд более 100 тыс. руб. при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10 % от подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 300 тыс. руб.

300 тыс. руб., или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 1 года до 2 лет, либо арестом на срок от 4 до 6 месяцев, либо лишением свободы на срок до 1 года.

То же деяние, совершенное в *особо крупном размере*<sup>1</sup>, наказывается штрафом в размере от 200 до 500 тыс. руб., или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 18 месяцев до 3 лет, либо лишением свободы на срок до 3 лет.

*Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации* (ст. 199 УК). Уголовная ответственность наступает за уклонение от внесения этих платежей путем непредставления налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством о налогах и сборах является обязательным, либо путем включения в налоговую декларацию или такие документы заведомо ложных сведений. Указанное деяние должно быть совершено в *крупном размере*<sup>2</sup>.

Данное преступление предполагает вину в форме умысла. Субъектами преступления являются руководители (собственники) предприятий и организаций, а также работники, составляющие и подписывающие соответствующие документы. Наказание за данное преступление — штраф в размере от 100 до 300 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 1 года до 2 лет, либо арест на срок от 4 до 6 месяцев, либо лишение свободы на срок до 2 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

То же деяние, совершенное: *группой лиц по предварительному сговору*; в *особо крупном размере*<sup>3</sup>, — наказывается штрафом в размере от 200 до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 1 года до 3 лет либо лише-

<sup>1</sup> Особо крупным размером признается сумма, составляющая за период в пределах 3 финансовых лет подряд более 500 тыс. руб., при условии, что сумма неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20 % от подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 1,5 млн руб.

<sup>2</sup> В этой статье, а также в статье 199<sup>1</sup> крупным размером признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах 3 финансовых лет подряд более 500 тыс. руб. при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10 % от подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 1,5 млн руб.

<sup>3</sup> Особо крупным размером признается сумма, составляющая за период в пределах 3 финансовых лет подряд более 2,5 млн руб., при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20 % подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 7,5 млн руб.

нием свободы на срок до 6 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

*Неисполнение обязанностей налогового агента* (ст. 199<sup>1</sup> УК). Уголовная ответственность наступает за указанное деяние, совершенное в личных интересах при исчислении, удержании или перечислении налоговых платежей в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах, если оно совершено в крупном размере. Данное преступление наказывается штрафом в размере от 100 до 300 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 1 года до 2 лет, либо арестом на срок от 4 до 6 месяцев, либо лишением свободы на срок до 2 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

То же деяние, совершенное *в особо крупном размере*, наказывается штрафом в размере от 200 до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 2 до 5 лет либо лишением свободы на срок до 6 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

Соккрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов (ст. 199<sup>2</sup> УК). Уголовная ответственность наступает за это деяние, совершенное собственником или руководителем организации либо иным лицом, выполняющим управленческие функции в этой организации, или индивидуальным предпринимателем, если оно совершено в крупном размере (на сумму свыше 250 тыс. руб.).

Данное преступление наказывается штрафом в размере от 200 до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 18 месяцев до 3 лет либо лишением свободы на срок до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового.

4. *В преступлениях против интересов службы в коммерческих и иных организациях* (гл. 23, ст. 201–204 УК) объектом посягательства является нормальная деятельность или функционирование, а также авторитет и престиж этих организаций. При этом имеются в виду все коммерческие организации, независимо от формы собственности, а также некоммерческие организации, не являющиеся

государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением.

*Злоупотребление полномочиями* (ст. 201 УК) — это использование лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий вопреки ее законным интересам и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда иным лицам. Уголовная ответственность наступает, если эти действия повлекли причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Субъектами данного преступления являются лица, постоянно, временно либо по специальным полномочиям выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности в указанных выше организациях. Преступление это умышленное, совершаемое с корыстной целью с использованием служебного положения. Минимальное наказание за него — штраф до 200 тыс. руб., максимальное — до 5 лет лишения свободы.

*Коммерческий подкуп* (ст. 204 УК) — это незаконная передача лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно незаконное оказание ему услуг имущественного характера за совершение действия (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением. Круг субъектов этого преступления практически не ограничен. Это преступление умышленное, совершаемое с корыстной целью. Минимальное наказание за данное преступление — штраф до 200 тыс. руб., максимальное — до 5 лет лишения свободы.

Лицо, совершившее указанное деяние, освобождается от ответственности, если в отношении него имело место вымогательство или если оно добровольно сообщило о подкупе органу, имеющему право возбудить уголовное дело.

*Магницкая Е. В., Евстигнеев Е. Н.*

**Правоведение: Учебное пособие**

**4-е издание, дополненное и переработанное**

Заведующий редакцией (Москва)  
Руководитель проекта  
Ведущий редактор  
Литературный редактор  
Художник  
Корректоры  
Верстка

*А. Попов*  
*К. Павленко*  
*М. Литвякова*  
*О. Свитова*  
*А. Татарко*  
*Т. Курьянович, Ю. Цеханович*  
*О. Махлина*

Подписано в печать 01.04.08. Формат 60×90/16. Усл. п. л. 34.  
Тираж 4000. Заказ

ООО «Питер Пресс», 198206, Санкт-Петербург, Петергофское шоссе, 73, лит. А29.  
Налоговая льгота — общероссийский классификатор продукции ОК 005-93, том 2;  
95 3005 — литература учебная.

Отпечатано с готовых диапозитивов в ООО «Типография Правда 1906».  
191126, Санкт-Петербург, Киришская ул., 2.

# КНИГА-ПОЧТОЙ



**ЗАКАЗАТЬ КНИГИ ИЗДАТЕЛЬСКОГО ДОМА «ПИТЕР»  
МОЖНО ЛЮБЫМ УДОБНЫМ ДЛЯ ВАС СПОСОБОМ:**

- по телефону: **(812) 703-73-74;**
- по электронному адресу: **postbook@piter.com;**
- на нашем сервере: **www.piter.com;**
- по почте: **197198, Санкт-Петербург, а/я 619,  
ЗАО «Питер Пост».**

**ВЫ МОЖЕТЕ ВЫБРАТЬ ОДИН ИЗ ДВУХ СПОСОБОВ  
ДОСТАВКИ И ОПЛАТЫ ИЗДАНИЙ:**

-  Наложением платежом с оплатой заказа при получении посылки на ближайшем почтовом отделении. Цены на издания приведены ориентировочно и включают в себя стоимость пересылки по почте (**но без учета авиатарифа**). Книги будут высланы нашей службой «Книга-почтой» в течение двух недель после получения заказа или выхода книги из печати.
-  Оплата наличными при курьерской доставке (**для жителей Санкт-Петербурга и Москвы**). Курьер доставит заказ по указанному адресу в удобное для вас время в течение трех дней.

**ПРИ ОФОРМЛЕНИИ ЗАКАЗА УКАЖИТЕ:**

- фамилию, имя, отчество, телефон, факс, e-mail;
- почтовый индекс, регион, район, населенный пункт, улицу, дом, корпус, квартиру;
- название книги, автора, код, количество заказываемых экземпляров.

**Вы можете заказать бесплатный  
журнал «Клуб Профессионал»**

ИЗДАТЕЛЬСКИЙ ДОМ  
  
WWW.PITER.COM

**ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА ИЗДАТЕЛЬСКОГО ДОМА «ПИТЕР»**  
предлагают эксклюзивный ассортимент компьютерной, медицинской,  
психологической, экономической и популярной литературы

**РОССИЯ**

**Москва** м. «Электровзаводская», Семеновская наб., д. 2/1, корп. 1, 6-й этаж;  
тел./факс: (495) 234-3815, 974-3450; e-mail: sales@piter.msk.ru

**Санкт-Петербург** м. «Выборгская», Б. Сампсониевский пр., д. 29а;  
тел./факс (812) 703-73-73, 703-73-72; e-mail: sales@piter.com

**Воронеж** Ленинский пр., д. 169; тел./факс (4732) 39-43-62, 39-61-70;  
e-mail: pitervrn@comch.ru

**Екатеринбург** ул. Бебеля, д. 11а; тел./факс (343) 378-98-41, 378-98-42;  
e-mail: office@ekat.piter.com

**Нижний Новгород** ул. Совхозная, д. 13; тел. (8312) 41-27-31;  
e-mail: office@nnov.piter.com

**Новосибирск** ул. Станционная, д. 36;  
тел./факс (383) 350-92-85; e-mail: office@nsk.piter.com

**Ростов-на-Дону** ул. Ульяновская, д. 26; тел. (8632) 69-91-22, 69-91-30;  
e-mail: piter-ug@rostov.piter.com

**Самара** ул. Молодогвардейская, д. 33, литер А2, офис 225; тел. (846) 277-89-79;  
e-mail: pitvolga@samtel.ru

**УКРАИНА**

**Харьков** ул. Суздальские ряды, д. 12, офис 10–11; тел./факс (1038067) 545-55-64,  
(1038057) 751-10-02; e-mail: piter@kharkov.piter.com

**Киев** пр. Московский, д. 6, кор. 1, офис 33; тел./факс (1038044) 490-35-68, 490-35-69;  
e-mail: office@kiev.piter.com

**БЕЛАРУСЬ**

**Минск** ул. Притыцкого, д. 34, офис 2; тел./факс (1037517) 201-48-79, 201-48-81;  
e-mail: office@minsk.piter.com



Ищем зарубежных партнеров или посредников, имеющих выход на зарубежный рынок.

Телефон для связи: **(812) 703-73-73**.

**E-mail:** fuganov@piter.com



**Издательский дом «Питер»** приглашает к сотрудничеству авторов.  
Обращайтесь по телефонам: **Санкт-Петербург — (812) 703-73-72,**  
**Москва — (495) 974-34-50.**



Заказ книг для вузов и библиотек: (812) 703-73-73.

Специальное предложение — e-mail: kozin@piter.com

---

**Дальний Восток**

Владивосток, «Приморский торговый дом книги»,  
тел./факс (4232) 23-82-12.  
E-mail: bookbase@mail.primorye.ru

Хабаровск, «Деловая книга»,  
ул. Пугевая, д. 1а,  
тел. (4212) 36-06-65, 33-95-31  
E-mail: dkniga@mail.kht.ru

Хабаровск, «Книжный мир»,  
тел. (4212) 32-85-51, факс 32-82-50.  
E-mail: postmaster@worldbooks.kht.ru

Хабаровск, «Мирс»,  
тел. (4212) 39-49-60.  
E-mail: zakaz@booksmirs.ru

**Европейские регионы России**

Архангельск, «Дом книги»,  
пл. Ленина, д. 3  
тел. (8182) 65-41-34, 65-38-79.  
E-mail: marketing@avfkniga.ru

Воронеж, «Амиталь»,  
пл. Ленина, д. 4,  
тел. (4732) 26-77-77.  
http://www.amital.ru

Калининград, «Вестер»,  
сеть магазинов «Книги и книжечки»,  
тел./факс (4012) 21-56-28, 65-65-68.  
E-mail: nshibkova@vester.ru  
http://www.vester.ru

Самара, «Чакона», ТЦ «Фрегат»,  
Московское шоссе, д. 15,  
тел. (846) 331-22-33.  
E-mail: chaconne@chaccone.ru

Саратов, «Читающий Саратов»,  
пр. Революции, д. 58,  
тел. (4732) 51-28-93, 47-00-81.  
E-mail: manager@kmsvrn.ru

**Северный Кавказ**

Ессентуки, «Россы», ул. Октябрьская, 424,  
тел./факс (87934) 6-93-09.  
E-mail: rossy@kmmw.ru

**Сибирь**

Иркутск, «ПродаЛитЪ»,  
тел. (3952) 20-09-17, 24-17-77.  
E-mail: prodalit@irk.ru  
http://www.prodalit.irk.ru

Иркутск, «Светлана»,  
тел./факс (3952) 25-25-90.  
E-mail: kkcbbooks@bk.ru  
http://www.kkcbbooks.ru

Красноярск, «Книжный мир», пр. Мира, д. 86,  
тел./факс (3912) 27-39-71.  
E-mail: book-world@public.krasnet.ru

Новосибирск, «Топ-книга»,  
тел. (383) 336-10-26, факс 336-10-27.  
E-mail: office@top-kniga.ru  
http://www.top-kniga.ru

**Татарстан**

Казань, «Таис»,  
сеть магазинов «Дом книги»,  
тел. (843) 272-34-55.  
E-mail: tais@bancorp.ru

**Урал**

Екатеринбург, ООО «Дом книги»,  
ул. Антона Валека, д. 12,  
тел./факс (343) 358-18-98, 358-14-84.  
E-mail: domknigi@k66.ru

Челябинск, ТД «Эврика», ул. Барбюса, д. 61,  
тел./факс (351) 256-93-60.  
E-mail: evrika@bookmagazin.ru  
http://www.bookmagazin.ru

Челябинск, ООО «ИнтерСервис ЛТД»,  
ул. Артиллерийская, д. 124  
тел. (351) 247-74-03, 247-74-09, 247-74-16.  
E-mail: zakup@intser.ru  
http://www.fkniga.ru , www.intser.ru