Основные положения о праве

Право:

1. совокупность норм, установленных или санкционированных государством
2. набор полномочий, принадлежащий конкретному лицу

Право связано с государством, но существует **естественно-правовая теория** (неотчуждаемые права человека)

Нормы права

1. понятия и виды норм права
2. их действия во времени, в пространстве и по кругу лиц

**Нормы права**- это общеобязательные правила поведения, установленные или санкционированные государством, использование которых обеспечивается принудительной силой государства.

Признаки:

1). это государственно-властные предписания

2). формулируются в специальных правовых актах

3). это общие правила поведения, т.е. регулирующие отношения между неопределенным кругом лиц ( в отличие, например, от судебных решений). Направлены на неоднократное регулирование отношений.

4). общеобязательный характер, т.е. исполнение норм права обеспечивается силой гос. принуждения.

Отличие норм права от норм морали:

1). время возникновения (нормы права возникли с возникновением государства)

2). способ формирования (нормы права формируются под воздействием государства в результате его правотворческой деятельности)

3). наказуемость неисполнения

4). сфера распространения (нормы права- уже)

5). формализм права (нормы права более конкретны и формально определены, всегда содержат условия применения)

Структура норм права:

1). гипотеза ( т.е. условие, при котором действует норма права)

2). диспозиция (формулировка самой нормы права)

3). санкция (мера ответственности за неисполнение)

[1) и 3)- нормы права охранительные, 1) и 2)- нормы права регулятивные]

Императивные нормы права- нормы, содержащие категорические предписания, не может быть изменено по воле сторон (например срок доверенности не может быть более 3 лет).

Диспозитивные нормы права- правила, действующие лишь если стороны не установят для себя другие нормы (вариант поведения) (Особенно характерны для экономических отношений). Например не допускается одностороннее расторжение договора, если иное не предусмотрено соглашением.

Действие норм права во времени:

1. когда начинает
2. когда прекращает действие

Норма права начинает свое действие с момента вступления ее в силу.

1. это может быть указано в самом нормативном акте

а) путем указания точной даты

б) с момента официального опубликования

1. если не указано в самом нормативном акте, то закон вступает в силу через 10 дней после опубликования, указ президента- через 7 дней, постановления правительства- с момента утверждения, постановление ведомств- с момента гос. регистрации и через 10 дней после опубликования.

Официальным источником опубликования является “Российская газета” и собрание законодательства РФ. Это официальное периодическое издание, в котором публикуется постановление палат, правительства, Думы, Конституционного Суда. Ни одно другое издание не имеет права полностью публиковать текст акта до момента официального опубликования.

Норма права прекращает свое действие:

1. с момента официальной отмены
2. с истечением срока действия
3. когда оно фактически заменяется другой нормой

Обычно когда две нормы затрагивают один и тот же аспект, то действует та, которая была принята позднее. Специальный закон всегда имеет приоритет перед общим.

Закон не имеет обратной силы, т.е. не распространяет свое действие на отношения, возникшие до его принятия.

Исключения:

1. если в самом законе говорится о его обратной силе
2. если это акт или закон, отменяющий или снижающий наказуемость

Если права ухудшаются, то закон не имеет обратной силы (по Конституции).

Действие норм права в пространстве: если нормы изданы на федеральном уровне, то они действуют на всей территории РФ, если на региональном уровне, то в регионе. Также место действия может быть указано в самом законе. У нормативных актов неограничен круг действия. Индивидуальные акты направлены на отдельные юридические и физические лица. Некоторые нормативные акты могут иметь определенный круг адресатов (например о пенсионном обеспечении).

Источники права (формы права):

1. способы выражения, закрепления и существования юридических норм
2. правовой обычай
3. юридический прецедент
4. нормативно-правовой акт
5. договор

Правовой обычай- санкционированные государством нормы поведения, которые сложились между людьми в обществе и были впоследствии санкционированы в качестве правовых.

Юридический прецедент- решение судебного или административного органа по конкретному делу, которому придается обязательная нормативная сила (т.к. данное решение является обязательным во всех аналогичных случаях). Характерно для англо-саксонской системы; в европейской в основном не прменяется. Только решения высших судебных и административных инстанций имеет силу. В России- судебное решение не источник права, а акт его применения.

Нормативно-правовой акт: решение определенного субъекта законотворчества, выраженный в письменной форме и содержащий описание нормы права.

Договор: это соглашение, в котором указаны права и обязанности сторон. Широко распространено в международном, гражданском, трудовом праве.

СИСТЕМА НОРМАТИВНЫХ АКТОВ РФ

Нормативные акты различаются прежде всего по своей юридической силе. Система нормативных актов делится на законы и подзаконные нормативные акты.

Законы: Конституция РФ – Федеральные конституционные законы – Федеральные законы – Законы субъектов федераций.

Подзаконные нормативные акты: Указы президента РФ – Постановления правительства РФ – ведомственные нормативные акты -- … -- локальные законы.

Закон обладает наивысшей юридической силой. Это акт представительского органа власти, который обладает верховенством по отношению к другим актам.

РФ: высший представительский орган власти- Совет Федерации, законодательный орган- Государственная Дума

Конституция –основный закон любого государства

1. она обладает верховенством
2. является базой для любого текущего законодательства
3. в случае противоречия законов Конституции, вопрос решается конституционным судом
4. нормы Конституции могут применяться непосредственно
5. носит учредительный характер, принимается всенародно
6. усложн. порядок принятия, применения

Федеральные конституционные законы принимаются только по вопросам, отнесенным к исключительному ведению РФ и названным в Конституции (например, по введению чрезвычайного положения, о судебной системе). Принимаются совместным решением 2-х палат квалифицированным большинством ( Дума-2/3, СФ-3/4). В отношении этих законов Президент не имеет права вето.

Федеральные законы принимаются по вопросам, относящимся к ведению РФ и совместному ведению РФ и субъектов РФ. Не могут противоречить Конституции и Федеральным конституционным законам. Не различаются между собой по юридической силе.

1. кодифицированные (Кодексы)
2. законы, регулирующие отдельные отношения (например, Закон об акционерных обществах)

Принимаются Государственной Думой простым большинством голосов. Президент обладает правом вето. Процедура: проект представляется в Думу, 3- и чтения, принимается, подлежит одобрению СФ (если не возражают, значит одобрен), в течение 14 дней подписание Президентом и обнародование. Если применено право вето, то закон возвращается на рассмотрение. Президентское вето может быть преодолено совместным голосованием Думы и СФ квалифицированным большинством.

Законы субъектов федерации принимаются по вопросам совместного ведения РФ и субъектов, а также относящиеся исключительно к ведению субъектов. Не могут противоречить федеральному законодательству.

Частью правовой системы РФ являются общепризнанные нормы международного права, а также международные договоры. Пример: венская конвенция правил купли-продажи, в которой закреплен принцип приоритета норм международного права по отношению к внутренним законам (если они ратифицированы на территории РФ).

Указы Президента РФ обладают максимальной юридической силой среди подзаконных нормативных актов. Указы- нормативные акты, распоряжения –индивидуальные. Имеют прямое действие (без одобрения).

Постановления правительства носят нормативный характер, принимается большинством, подписываются председателем. Распоряжения- индивидуальный характер. Президент обладает правом отмены, если акт не соответствует законам или Указам Президента.

Ведомственные нормативные акты- инструкции положения, приказы- подлежат регистрации в Министерстве юстиции (иначе недействительны). Официальный источник опубликования- “Российские вести”. Если акт затрагивает межведомственные интересы, то без публикации недействителен.

Локальные акты- уставы, коллективные договоры- акты, действующие внутри какой-либо организации и не распространяются вне ее.

Система права:

Основные элементы:

1. нормы права
2. институт права
3. отрасль права

В основе деления на отрасли лежат 2-а критерия: предмет и метод регулирования. Деление на отрасли:

материальные: конституционное, гражданское, уголовное, трудовое, семейное, финансовое,…

процессуальные: гражданский процесс, уголовный процесс, арбитражный процесс, административный процесс

Предмет- те отношения, которые регулируются отраслью права

Метод- способ воздействия на общественные интересы

1. авторитарный (конст., угол., труд.)
2. диспозитивный ( гражд.)

Институт права- отношения прав собственности, заключенные внутри отрасли

**Правоотношения**- это общественные отношения, которые урегулированы нормами права

Элементы:

1. субъекты (участники)
2. объект (то, вокруг чего возникают правоотношения)
3. содержание (права и обязанности участников)

Для того, чтобы быть участником правоотношений необходимо обладать правосубъектностью:

1. правоспособность
2. дееспособность
3. деликтоспособность (способность нести ответственность)

2-а последних зависят от возраста лица и его вменяемости.

Общественные отношения становятся правовыми в силу определенных обстоятельств. Основанием возникновения правоотношений является юридические факты, т.е. те факты, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей.

Юридические факты:

1. события
2. действия

2.1. правомерные

2.2. неправомерные

События: то, что не зависит от воли человека, стихийные бедствия, смерть, рождение

Действия: факты, зависящие от воли людей: сделки, договора и т.п. Неправомерные действия – правонарушения.

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

Отрасли ХП как таковой нет. Деление права:

1. частное
2. публичное

В советский период отрицалось частное право.

Частное право: регулирует отношения отдельных лиц и их объединений

Публичное право: регулирует деятельность государства, его органов, должностных лиц, и иных отношений, складывающихся в сфере применения власти и свершения правосудия. В некоторых странах (Фр, Г) частное право делится на торговое и гражданское. Существует соответствующее деление Кодексов. В России частное право является традиционно гражданским. Хозяйственно- правовая концепция- хотели выделить отрасль хоз. права. Но сейчас гражданское право- единое (как гражданские, так и хозяйственные отношения).

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО О ОСНОВНЫЕ ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Предмет гражданского права: имущественные отношения и связанные с ними личные неимущественные отношения.

Имущество: вещи, ценные бумаги, деньги и имущественные права требования.

Имущественные отношения:

1. отношения, связанные с принадлежностью имущества конкретным лицам
2. право собственности
3. иные вещные права
4. отношения, связанные с переходом имущества от одного лица к другому
5. обязательства
6. договора
7. авторское право и прочие нематериальные права

Имущественные отношения могут регулироваться нормами трудового, уголовного права. Для разграничения используется метод права.

Метод правового регулирования имущественных отношений (в гражданском праве):

1. равенство сторон (отсутствие власти и подчинения между участниками имущественных отношений). К имущественным отношениям, основанном на административном или ином властном подчинении, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законом.
2. автономия воли (способность участника, независимо от других формировать свою волю)
3. имущественная самостоятельность (способность распоряжаться свои имуществом)

Не с самого начала

Понятие “источники” шире, чем “законодательство”.

1. Конституция (8,9,34-36 ст.)
2. ГК РФ

До революции не было квалифицированного гражданского законодательства. Первый-1922г. Современный ГК пришел на смену ГК 1964г.

Современный ГК состоит из 3-х частей.

1-я часть- с 01.01.95. Основные положения, которые имеют значение для всех отношений, регулируемых ГК.

2-я часть- с 01.03.96. Отдельные виды договоров и обязательств.

3-я часть- еще не принята (авторское право, наследственное, международное)

С 01.01.95. не действует “Закон о собственности и предпринимательстве”.

1. Отдельные законы
2. Закон об ООО (17.02.98.)
3. Закон об АО
4. Закон о банках и банковской деятельности
5. Закон о несостоятельности и банкротстве
6. Подзаконные нормативные акты

Указы Президента и Постановления Правительства, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности. Могут приниматься только по вопросам, отнесенных к их ведению (например виды деятельности, подлежащие лицензированию могут определяться только на уровне закона). В т.ч. ведомственные акты.

1. Обычаи делового оборота

Это правила поведения, широко принимаемые в какой-либо области предпринимательской деятельности, не предусмотренные законодательством.

1. могут использоваться только в сфере предпринимательской деятельности
2. не должны противоречить действующему законодательству
3. должны быть широко известны сторонам в силу многократного применения
4. носят рекомендательный характер
5. особенно широко применяются в международном праве

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

1). Понятие, признаки и виды предпринимательской деятельности

2). Участие граждан в предпринимательской деятельности

1. гражданское право и дееспособность
2. регистрация индивидуальных предпринимателей
3. коллективное предпринимательство граждан; договор простого товарищества

3). Несостоятельность (банкротство) индивидуального предпринимателя.

1) Предпринимательская деятельность (ПД)- это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполненных работ или оказанных услуг, зарегистрированная в качестве предпринимательства в установленном законом порядке.

Основные признаки ПД:

а) деятельность должна быть хозяйственной (связанной с реализацией или приобретением товаров; по выполнению работ и оказанию услуг…..)

б) деятельность осуществляется от своего имени и на свой риск

в) должна быть направлена на получение прибыли

г) государственная регистрация

(\*) Гражданин, осуществляющие ПД, но не зарегистрированный в установленном порядке, не вправе ссылаться в отношении заключения сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Незарегистрированная организация, также не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность; все доходы от такой деятельности подлежат взысканию в бюджет. Частные нотариусы, практикующие юристы, учителя, аудиторы, юристы не признаются предпринимателями (не нужно регистрироваться в качестве Предпринимателя).

2) Для участия в ПД гражданин должен обладать правоспособностью и дееспособностью.

С точки зрения гражданского права граждане=физические лица

Правоспособность- это способность лица иметь права и нести обязанности, которая признается в равной степени за всеми гражданами вне зависимости от пола, национальности, возраста …. Гражданская правоспособность возникает с момента рождения и прекращается в связи со смертью.

Гражданин приобретает права и осуществляет обязательства от собственного имени. Право на имя- неотъемлемое право любого лица. Закон не допускает осуществление прав и обязанностей под именем другого лица (кроме закона об авторском праве – о вымышленном имени). Лицо может изменить свое имя. Регистрации подлежит присвоение и перемена имени. Если человек осуществляет деятельность на основе лицензии, он должен переоформить лицензию.

Совокупность гражданских прав и обязанностей- это содержание гражданской правоспособности. (не сами права, а возможность ими обладать).

1. право избирать место жительства (то место, где лицо постоянно или преимущественно проживает)
2. право иметь имущество в собственности, наследовать и завещать его
3. право заниматься предпринимательской и иной, не запрещенной законом деятельности
4. право создавать юридические лица
5. право иметь иные имущественные и личные неимущественные права

Не допускается злоупотребление своими правами в ущерб другим участникам имущественного оборота (например, нельзя осуществлять действия, направленные ограничение конкуренции). Граждане должны осуществлять свои права разумно и добросовестно (презумпция р. и д., пока не доказано обратное). Гражданская правоспособность является неотчуждаемой (даже в добровольном порядке). Свои права можно не реализовывать, но нельзя от них отказаться. Никто не может быть ограничен в своей правоспособности, иначе как в случаях, предусмотренных законодательством.

Гражданская дееспособность – способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, а также создавать и исполнять гражданские обязанности. Она предполагает самостоятельные действия. Включает в себя деликтоспособность- способность нести ответственность.

Зависит от 2-х факторов:

1. возраст лица
2. вменяемость

Виды дееспособности:

1. полная
2. с 18 лет
3. при вступлении в брак
4. эмансипация (Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным. Условия: достижение 16 лет, согласие родителей или законных представителей, несовершеннолетний должен либо работать по трудовому договору, либо заниматься предпринимательской деятельностью. При отсутствии согласия родителей вопрос может быть решен судом. Если несовершеннолетний признается эмансипированным, то он несет самостоятельную имущественную ответственность и получает право заключать любые сделки)

Означает возможность осуществления любых прав и обязанностей.

1. частная
2. от 6 до 14 лет
3. от 14 до 18 лет

разный объем прав и ответственности. В категории 6-14 имеет право совершать мелкие бытовые сделки, участвовать в договоре дарения. В категории 14-18 лет может вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими (но если вклад внесен на его имя другим лицом, то он может распоряжаться вкладом только с письменного согласия этого лица), может работать по трудовому договору, быть членом трудового кооператива, заниматься ПД, вправе распоряжаться заработком, стипендией и иными доходами, может совершать сделки с согласия родителей. Родители могут оспорить сделку при отсутствии письменного согласия. Несовершеннолетний также является деликтоспособным. При наличии самостоятельного заработка или дохода они несут имущественную ответственность, родители несут дополнительную (субсидиарную) ответственность.

1. ограниченная

Ограничения в распоряжении заработком и доходом (в основном) на основании, если несовершеннолетний тратит деньги в ущерб своему здоровью и …., а совершеннолетний- на основании злоупотребления алкоголем и наркотиками, если эти действия ставят в тяжелое материальное положение свою семью.

1. недееспособность

Если лицо не может отдавать себе отчет в своих действиях в силу психического расстройства или слабоумия, оно может быть признано недееспособным на основании решения суда. Заключения медицинской экспертизы недостаточно. Над таким лицом устанавливается опекунство. Члены семьи, прокурор, суд. мед. экспертиза, органы опеки- те, кто могут обратиться с иском о признании недееспособным.

Право заниматься ПД имеют граждане, обладающие полной дееспособностью.

ПД:

1. граждане могут осуществлять ПД индивидуально или коллективно на основе договора простого товарищества
2. организации, или юридические лица, могут осуществлять ПД только в организационно-правовых формах, предусмотренных законом.

Для осуществления индивидуальной ПД гражданин должен зарегистрироваться в качестве частного предпринимателя. Указ “О порядке государственной регистрации субъектов ПД”. Для регистрации гражданин должен подать заявление и представить документ об уплате регистрационного взноса. Требование иных документов не допускается. Регистрация осуществляется в день представления документов либо в 3-х –дневный срок при получении их по почте. Выдается документ о бессрочной регистрации предпринимателя. Отказ возможен, если документы не соответствуют законодательству. Необоснованный отказ или отклонение могут быть обжалованы. Отдельными видами деятельности можно заниматься только на основании лицензии.

Коллективная ПД без образования юридического лица- договор простого товарищества (договор о совместной хозяйственной деятельности). По этому договору 2-а или несколько лиц, “товарищей”, обязуются объединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или иной, не противоречащей закону цели.

1. каждый участник должен зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя (если цель товарищества -ПД)
2. у участников должна быть общая цель
3. общее имущество (внесенной в общее дело, а также полученное в результате совместной хозяйственной деятельности) является общей долевой собственностью
4. совместное ведение дел. Для совершения сделки требуется согласие всех участников договора.
5. Общие расходы и убытки
6. Принцип солидарной ответственности по обязательствам (кредитор имеет право предъявить требование как к товариществу, так и к отдельному участнику по выплате как всей суммы, так и ее части (исполнивший обязательство имеет право регрессного требования к остальным должникам)
7. Участие в распределении прибыли. Прибыль, полученная в результате совместной деятельности, распределяется пропорционально стоимости вкладов, если иное не предусмотрено соглашениями между участниками. Не допускается заключения соглашения об устранении кого-либо из участников от участия в прибыли
8. Несостоятельность (банкротство) индивидуального предпринимателя.

Федеральный закон о несостоятельности (банкротстве) от 10.12.97., регулирует деятельность юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, а также любых граждан.

Основание- неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и/или исполнить обязательства по уплате обязательных платежей (например, налогов)

Неспособность удовлетворить требования:

1. если обязательства не исполняются в течение 3-х месяцев с наступления установленного срока
2. если сумма обязательств превышает стоимость принадлежащего гражданину имущества

Кто может подать заявление ?

1. сам должник
2. кредитор по обязательствам, связанным с ПД
3. налоговые или иные органы по обязательным платежам
4. прокурор

Если индивидуальный предприниматель признается банкротом, то сделки, связанные с отчуждением и прочей передачей имущества заинтересованным лицам в течение 1-го года до признания банкротом, признаются недействительными (т.е. ничтожными). Это имущество либо включается в конк. массу (накладывается арест), либо остается у лиц до признания нехватки имущества для покрытия обязательств.

Признание банкротом:

Выдается исполнительный лист о наложении ареста на имущество и денежные средства; из него удовлетворяются требования кредитора. После завершения расчетов с кредиторами человек признается банкротом и освобождается от выполнения дальнейших обязательств по отношению к кредиторам (кроме личных). Индивидуальный предприниматель не может быть вновь зарегистрированным в качестве такового в течение 1-го года. Гражданско-процессуальным кодексом устанавливается перечень имущества, на которое не может быть наложено взыскание (перечень №1).

**ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА**

1. понятие и признаки юридического лица
2. правоспособность ю/л
3. прекращение деятельности, реорганизация и ликвидация
4. виды ю/л
5. сравнительная характеристика коммерческих ю/л. Критерии выбора оптимальной организационно-правовой формы.

1) Ю/л –это организации, которые имеют в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечают по своим обязательствам своим имуществом. Могут осуществлять от своего лица имущественные и личные права и обязанности, быть истцами и ответчиками в суде.

Признаки ю/л:

а) организационная оформленность

1. ю/л создается в организационно- правовых формах, предусмотренных законом (коммерческие организации), либо не исчерпыв. предусм. законом (НКО)
2. ю/л действуют на основании учредительных документов, устава и учредительного договора. На основании только устава действуют унитарные предприятия, кооперативы и АО. На основании учредительного договора действуют товарищества (полные и на вере). Для ООО и ОДО необходимы оба документа. НКО действуют на основании положения об НКО. Устав и учредительный договор утверждаются учредителями ю/л.
3. ю/л должно иметь организационную структуру с выделением органов управления

б) наличие обособленного имущества ( как от имущества других ю/л, так и учредителей). Выражение- наличие самостоятельного баланса (сметы).

Имущество может принадлежать ю/л:

1. на праве собственности
2. на праве хозяйственного ведения (унитарные предприятия)
3. в оперативном управлении (казенные предприятия)

в) самостоятельная имущественная ответственность по долгам

По общему правилу ю/л не несут ответственности по долгам своих учредителей, участники также не несут ответственности по долгам ю/л, кроме полных товариществ. Ю/л не несут ответственности по долгам государства, а государство- по долгам ю/л.

Исключения:

1. когда государство несет дополнительную (субсидиарную) ответственность- для казенных предприятий
2. если несостоятельность (банкротство) ю/л произошло по вине действий учредителей или собственников имущества, либо по вине лиц, имеющих право давать обязательные для ю/л указания, то эти лица несут дополнительную ответственность своим имуществом в случае недостаточности имущества ю/л

г) выступление в имущественном обороте и при защите своих прав от собственного имени

Все ю/л должны иметь наименование, которое должно указывать на их организационно-правовую форму. Коммерческая организация должна иметь фирменное наименование. Ю/л имеет право на защиту своего наименования по принципу первенства. Выступление в имущественном обороте- заключение сделок, договоров. В суде (арбитражном, третейском) в качестве истцов и ответчиков могут выступать только организации, обладающие правом ю/л. Ю/л приобретает права и обязанности через свои органы или через своих участников.

2) Правоспособность ю/л

Для того, чтобы быть участником оборота, ю/л должно обладать правосубъектностью: правоспособностью и дееспособностью

Правоспособность ю/л- это способность иметь права и обязанности, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в учредительных документах, либо не предусмотренные, но не противоречащие закону.

2-а вида:

1. универсальная (наиболее характерна для граждан). Можно совершать любые права и обязанности, не противоречащие закону.
2. специальная

Правоспособность ю/л может носить как специальный, так и универсальный характер. Принцип специальной (уставной) правоспособности сохраняется в отношении унитарных предприятий и НКО. Они могут осуществлять только те виды деятельности, которые предусмотрены в уставе. Иные коммерческие организации обладают универсальной правоспособностью (могут осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом). В их учредительных документах могут вообще не указываться виды деятельности. Из этого общего правила есть 2-а исключения, когда правоспособность носит специальный характер:

1. определенные виды организаций (банки, биржи, страховые компании)
2. если сами ю/л в учредительных документах ограничили свою правоспособность либо путем включения исчерпывающего перечня видов деятельности, либо установлением прямого запрета на некоторые виды действий

Организация не вправе совершать действия, выходящие за пределы специальной правоспособности. Ее можно изменить путем изменения учредительных документов. Некоторыми видами деятельности ю/л могут заниматься только на основании лицензии. Осуществление такой деятельности без лицензии также квалифицируется как внеуставное.

Право признать сделку недействительной относится только к компетенции суда. Если сделка признается недействительной, то обе стороны возвращаются ув исходное положение. Если же сделка нарушает интересы государства (основы правопорядка), то сумма взыскивается в бюджет. Если одна из сторон действовала умышленно, а другая нет, то с 1-ой взыскивается, со 2-ой нет. Организация приобретает права ю/л с момента государственной регистрации. С этого момента и начинается правоспособность ю/л. ГК предусматривает принятие специального закона о регистрации ю/л. Регистрация всех ю/л должна осуществляться органами юстиции. Пока закон не принят СТ. 34 и 35 закона о “Предприятиях и ПД” действует вместо него (хотя сам закон уже отменен). Также действует Указ Президента о предпринимательской деятельности. Срок регистрации 30 дней.

Документы:

1. подтверждение уплаты пошлины
2. учредительные документы или решение о создании (для унитарных предприятий)
3. подтверждение 50-и процентной оплаты УК

Отказ или необоснованное уклонение (когда истек срок, а регистрация не произведена) может быть обжаловано в суде.

3) Прекращение деятельности ю/л

1. реорганизация
2. ликвидация

Реорганизация- прекращение ю/л с одновременным возникновением нового ю/л путем:

1. слияния
2. разделения
3. присоединения
4. преобразования в другую организационно-правовую форму

Решение о реорганизации может быть принято ю/л добровольно или принудительно. Эти решения принимаются учредителями, либо уполномоченными органами. (Суд, Антимонопольный комитет). Для некоторых решений недостаточно только решения учредителей.

При реорганизации действует принцип правоприемства: все права и обязанности реорганизованного ю/л переходят к преемникам- вновь созданным ю/л. Документом здесь является передаточный акт или разделительный баланс. Если эти документы не позволяют определить правопреемника, то все ю/л отвечают перед кредиторами солидарно.

Ликвидация- прекращение ю/л без перехода прав и обязанностей к другим ю/л

1. добровольная
2. принудительная

В добровольном порядке ю/л ликвидируются:

1. по истечению срока
2. по достижении цели, для которой оно было создано
3. в случае признания недействительной регистрации ю/л и невозможности устранить нарушения
4. если число участников превышает норму, установленную в законе

Решение о принудительной ликвидации принимается исключительно судом:

1. при неоднократном или грубом нарушении законодательства
2. в случае осуществления деятельности, запрещенной законом
3. если НКО осуществляет деятельность, противоречащую целям и задачам, сформулированным в уставе

При принятии решения о ликвидации учредители или уполномоченные органы должны:

1. незамедлительно сообщить в регистрирующие органы о том, что ю/л находится в стадии ликвидации
2. назначить ликвидационную комиссию или ликвидатора

Процесс ликвидации:

а) ликвидационная комиссия должна поместить в печати объявление о ликвидации ю/л, где должны быть указаны порядок и сроки, в течение которых кредиторы могут предъявлять требования к ю/л (срок >=2 месяцев). Так ликвидационная комиссия должна письменно уведомить всех кредиторов о ликвидации ю/л. Она должна определить всех должников и принять меры по ликвидации задолженности, в том числе путем обращения в арбитражный суд.

б) составление промежуточного баланса:

1. состав имущества
2. перечень предъявляемых требований и результаты их рассмотрения

Промежуточный баланс должен быть утвержден органом, зарегистрировавшим ю/л. Только после этого требования подлежат удовлетворению.

в) при недостаточности средств ликвидационная комиссия организует продажу имущества ю/л с публичных торгов, в размере, необходимом для удовлетворения требований.

г) выплаты кредиторам денежных сумм по признанным требованиям:

1. по возмещению вреда жизни и здоровья работников и иных граждан
2. выходные пособия и оплата труда работников, авторские вознаграждения
3. требования кредиторов, по обязательствам, предусматривающим залог
4. задолженность по обязательным платежам в бюджет и внебюджетные фонды
5. прочие кредиторы

д) составляется ликвидационный баланс. Ю/л считается ликвидированным только после исключения из государственного реестра.

1. Виды ю/л

а) в зависимости от формы собственности

1. частные
2. государственные
3. муниципальные

б) в зависимости от прав учредителей (уч.)

1. ю/л, в отношении которых их участники имеют обязательственные права (хозяйственные общества и товарищества, кооперативы)
2. ю/л, в отношении которых их учредители имеют право собственности (унитарные предприятия и финансируемые собственником учреждения)
3. ю/л, в отношении которых их учредители не имеют имущественных прав (НКО, благотворительные организации, ассоциации- объединения ю/л)

в) в зависимости от цели деятельности

1. коммерческие
2. некоммерческие

Коммерческие организации- основная цель которых, извлечение прибыли. Могут быть созданы только в организационно- правовых формах, предусмотренных в законе:

1. унитарные государственные и муниципальные предприятия
2. производственные кооперативы
3. хозяйственные общества (ООО, ОДО, АО) и товарищества (полные, коммандитные)

С 01.01.95. на территории РФ не могут быть зарегистрированы ИЧП.

НКО- не имеют извлечение прибыли в качестве основной цели деятельности. Их перечень не исчерпывающий.

1. учреждения, финансируемые собственником
2. благотворительные, религиозные организации
3. потребительские кооперативы
4. некоммерческие партнерства.

Если получена прибыль, она не может быть распределена между участниками, а идет для основной цели деятельности.

Унитарные предприятия

Признаки:

1. не наделены правом собственности. Имущество закрепляется на праве хозяйственного ведения или оперативного управления
2. имущество является неделимым и не может быть разделено по вкладам, паям и т.д.
3. в форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия
4. вопросы о создании, реорганизации, ликвидации, управлении решаются государственными или муниципальными органами
5. специальные требования к учредительным документам
6. фирменное наименование должно указывать на собственника
7. должны содержать сведения об уставном капитале
8. должен быть перечень видов деятельности
9. управление осуществляется на единоличных началах

2-а вида:

1. унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения (государственные и муниципальные)
2. унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления (казенные предприятия)

Казенные предприятия относятся к коммерческим:

1. могут быть созданы исключительно на базе федеральной собственности
2. создаются исключительно на основании решения Правительства РФ, им же назначается руководитель
3. решения о ликвидации/реорганизации принимаются исключительно на уровне Правительства РФ
4. имущество закрепляется на праве оперативного управления

Сравнительная характеристика коммерческих юридических лиц.

- возможное количество участников. Ограничения могут быть как по максимальному, так и по минимальному.

Мин- а) полное товарищество (не м.б. один иначе преобразуется в хозяйственное общество или ликвидируется)

б) ООО- единственный участник не может быть ю/л

в) Кооператив- минимум 5 человек

Макс- 1) ООО

2) АОЗТ максимум 50 человек иначе преобразование или ликвидация

Кооператив (трудовой): обязательное участие членов кооператива в трудовой деятельности. Новый закон: могут быть лица без личного труда, но их должно быть не более 25% от общего количества

1. размер уставного капитала
2. полные товарищества, товарищества на вере, кооператив – минимум не установлен
3. ООО и АОЗТ – минимум= 100 МРОТ
4. АООТ минимум=1000 МРОТ
5. размер ответственности
6. полные товарищества
7. полная ответственность своим имуществом

“солидарно- субсидиарная” ответственность- т.е. в том случае, если недостаточно имущества товарищества

1. товарищества на вере
2. полные товарищи- так же как в полном
3. другие- в размере их вкладов
4. ООО
5. риск вклада
6. АОЗТ, АООТ
7. риск стоимости своих акций
8. ОДО ( с дополнительной ответственностью)
9. солидарно несут субсидиарную, но в одинаковом для всех кратном размере
10. кооперативы
11. субсидиарная ответственность, но в порядке, предусмотренном в уставе
12. возможность уступки доли
13. уступка доли внутри организации
14. уступка доли третьему лицу
15. АО – согласие остальных не требуется для уступки другому участнику
16. Кооператив – 3-му лицу- необходимо согласие остальных членов
17. ООО – 3-му лицу не требуется (если иное не предусмотрено в уставе)
18. АОЗТ- 3-му лицу (оговорено в учредительных документах)

Существует правило о преимущественном праве участника на покупку доли (для АОЗТ и ООО)

1. полные товарищества
2. согласие участников требуется во всех случаях ( во Франции если нарушают вплоть до 10 лет тюрьмы, в РФ уголовного наказания нет)

- установление интересов участников при выходе

1. акционерные общества
2. можно продать акции. Других прав нет.
3. ООО
4. при выходе выплачивается стоимость имущества, пропорционально доле в УК (ООО решает платить ли деньги или забрать имущество)
5. Кооператив
6. выплачивается стоимость или выдается имущество, соответствующее паю (по решению самого кооператива)
7. полное товарищество
8. аналогично. Но решение о том, чем брать, принимает сам участник.
9. товарищество на вере
10. полные товарищи- аналогично
11. остальные- только вклад +часть прибыли на конец года
12. внутреннее управление
13. полные товарищества

возможны 3-и варианта:

1. все наделяются правом действий от имени товарищества
2. совместная деятельность всех участников (для совершения сделки необходимо согласие всех участников)
3. ведение дел поручается 1-му или нескольким участникам, но не всем. При этом прекратить свои действия досрочно они могут лишь по решению суда. Остальные могут действовать лишь по доверенности.
4. кооперативы

аналогично АО. При количестве участников более 50 человек образуется наблюдательный совет и т.д.

1. система отчетности
2. АООТ. Ежегодно необходимо публиковать отчетность:
3. годовой отчет
4. бухгалтерский баланс
5. отчет о прибылях и убытках

- учет налоговых льгот

1. АО и производственные кооперативы
2. может быть создан резервный фонд- до 25% УК (не облагается налогом на прибыль)
3. полные товарищества
4. в ГК являются ю/л, но в налоговом законодательстве- не исправлено, следовательно двойное налогообложение.

**ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ**

1. понятие и содержание ПС
2. вещные права. Понятие и виды
3. основание возникновения и прекращения ПС
4. Государственная и муниципальная собственность. Право хозяйственного ведения и управления.
5. Граждане как субъекты ПС
6. Общая собственность
7. Защита права собственности

1) ПС- совокупность норм, регулирующих правоотношения, связанные с присвоением материальных благ

ПС конкретного лица определяется через 3-и правомочия собственника:

1. владения
2. пользования
3. распоряжения

Владение- основанное на законе фактическое обладание вещью. Всегда должно опираться на юридическое основание, т.е. титул владения.

Пользование- возможность извлечения из вещи ее полезных свойств, основанная на законе.

Распоряжение- основанное на законе право определять юридическую судьбу вещи путем изменения ее принадлежности (может быть не только отчуждение, но и уничтожение).

Все эти три полномочия могут быть и не у собственника (например, наниматель, арендатор)

Собственник пользуется, владеет и распоряжается собственностью в своих интересах, т.е. права собственности носят абсолютный характер. Не могут быть ограничены другими лицами (только законом).

Ограничения:

1. в отношении земли, памятников, природных ресурсов
2. жилое помещение может быть только для проживания

2) Вещные права- это абсолютные правомочия по владению, пользованию и распоряжению чужим имуществом, производные от прав собственника и возникающие по его воле, имеющие ограниченное содержание по сравнению с правом собственности, но защищаемые наравне с правом собственности

Они включают:

а) право пожизненного наследуемого владения

б) право постоянного бессрочного пользования земельным участком (но для строго определенных нужд)

в) сервитуты. Собственник земельного участка пользуется им, предоставляя ограниченные права пользования другим (например, земля с источником земли). При этом сервитут устанавливается всего один раз. Отменить его невозможно даже при передаче прав на землю. Возможно лишь при изменении условий.

г) Право хозяйственного ведения и оперативного управления

д) Права членов семьи собственника жилого помещения

е) Право залогодержателя на заложенное имущество

1. возникновение, изменение и прекращение права собственности

Основание- это определенные юридические факты (способы возникновения и прекращения)

2-е группы способов возникновения:

1. первоначальные (право собственности возникает впервые – находки, клады)
2. производные (ПС возникает по воле предшествующего собственника, при реорганизации ю/л, при наследовании)

Приобретатель должен всегда учитывать возможность существования прав у других лиц.

Первоначальные ПС.

1. самовольная постройка. Право собственности у лица, произведшего постройку, не возникает. Признается самовольной, если:

а) нарушен порядок землеотвода

б) отсутствует разрешение на строительство

в) было допущено существенное нарушение норм и правил.

В судебном порядке может быть признано ПС как за собственником земельного участка ( с условием возмещения судебных расходов), так и за произведшим эту постройку.

1. Приобретательская давность. Распространяется на все случаи фактического и беститульного владения чужим имуществом.
2. Владение должно быть добросовестным
3. Владение должно быть открытым (очевидным для всех других лиц)
4. Владение должно быть непрерывным (не менее 5 лет для движимого имущества, не менее 15 лет для недвижимого имущества)

Лицо должно зарегистрировать свое право на объект собственности

1. Находка
2. Клад
3. Обращение в собственность безнадзорных животных
4. Приобретение, если собственник отказался от имущества

Производные ПС:

Очень важное значение имеет определение момента перехода прав собственности. Риск случайной гибели вещи всегда несет собственник. Момент перехода ПС определяется либо в законе, либо в договоре.

В законе:

1. в момент передачи вещи
2. если без обязательства доставки, то в момент передачи первому перевозчику
3. если в момент заключения договора, вещь находится уже у покупателя, то в момент заключения договора
4. при недвижимом имуществе- в момент регистрации

Недвижимое имущество:

1. земельные участки
2. участки недр
3. обособленные водные объекты
4. зеленые многолетние насаждения
5. здания, сооружения

(т.е. все, что связано с землей, и перемещение которых невозможно без соразмерного ущерба их назначению).

Принят Федеральный закон о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Распространяется не только на недвижимое имущество, но и на ограничения (обременения):

1. сервитуты
2. ипотека
3. аренда
4. арест имущества

Регистрация всех видов недвижимого имущества производится в органах юстиции. Все это отражается в едином государственном реестре.

1. в соответствии с этим законом любое физическое или юридическое лицо может получить данные о любом объекте недвижимости
2. собственник может обратиться в орган- держатель реестра с запросом о лицах, получивших сведения о его объекте недвижимости

Прекращение права собственности

2-е группы оснований:

1. по воле собственника
2. при заключении договора (т.е. сделки)
3. при отказе от права собственности (но если отказ от ПС приносит ущерб другим лицам, собственник может быть привлечен к ответственности)
4. принудительное изъятие

а) прекращение ПС на имущество, которое не может принадлежать лицу на основании закона (например, имущество на которое должно быть разрешение на ношение)

б) отчуждение недвижимого имущества в связи с отчуждением земельного участка. Возможно лишь на основании решения суда. Обязательна выплата компенсации. (возможна альтернатива: компенсация/перенос/строительство нового)

в) принудительный выкуп у собственника бесхозяйственно содержимых им культурных ценностей

г) принудительный выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними

д) реквизиция (принудительное изъятие имущества у собственника в общественных интересах с обязательной выплатой компенсации). Происходит по решению государственных органов.

е) обращение взыскания на имущество собственника по его долгам ( без компенсации)

1. на основании судебного решения
2. исполнительная надпись у нотариуса

ж) конфискация

1. только как санкция за совершенное правонарушение
2. только в случаях, прямо предусмотренных в законодательстве
3. только на основании решения суда (в качестве исключения- в административном порядке)

з) национализация (изъятие имущества у собственника в силу принятия определенного закона с обязательной компенсацией и выплатой убытков)

5) ПС граждан

Граждане являются частными собственниками

1. не ограничен состав, стоимость и количество приобретаемого имущества
2. имущество можно использовать не только для потребительских нужд, но и для предпринимательской деятельности
3. объектом ПС может быть любое имущество, за исключением того, которое находится в исключительном владении государства
4. особый способ возникновения ПС- это приватизация жилых помещений
5. граждане по своим долгам отвечают всем своим имуществом, за исключением того, на которое не может быть наложено взыскание (Перечень №1 в гражданско- процессуальном кодексе).

**ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ**

Юридические лица- единые и единственные собственники, принадлежащего им имущества, в т.ч. переданного в качестве вкладов и вложений их участниками. (Т.е. не возникает долевой собственности между участниками и самим ю/л).

Коммерческие организации имеют право владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом и могут быть ограничены только законом.

НКО- имеют право распоряжаться своим имуществом только в целях, в которых созданы, т.е. ограничены. НКО отличаются также и источником формирования имущества: формируется прежде всего за счет вступительных взносов, доходов от хозяйственной (предпринимательской) деятельности, добровольных пожертвований. В законе об общественных объединениях есть ограничение касательно НКО: если они преследуют политические цели, то они не вправе получать помощь от иностранных граждан и юридических лиц.

Следующие субъект ПС- государственные и муниципальные образования- они являются субъектами государственной и муниципальной собственности. (Предполагается принятие специального закона, регламентирующего гос. и муницип. собственность, сейчас действует постановление ВС 1991 г. о разграничении в РФ государственной собственности на государственную и муниципальную). Субъектами государственной собственности является РФ в целом, субъекты РФ (республики, края, области), но не органы власти, они выступают от имени субъектов. Есть имущество, которое относится к исключительной собственности государства (перечень установлен на уровне федерального закона). Все имущество, находящееся в государственной собственности можно разделить на 2-е группы:

1. имущество, которым государство владеет непосредственно (казна, местный бюджет), т.е. именно этим имуществом государство участвует в хозяйственном обороте, непосредственно распоряжается им и несет ответственность
2. закреплено за государственными и муниципальными предприятиями и учреждениями, и не владеет непосредственно

Управление и распоряжение объектами государственной собственности осуществляет Правительство РФ, но оно может делегировать свои полномочия по владению, пользованию и распоряжению и они были делегированы постановлением Правительства РФ 1994г: вопросы, связанные с созданием, реорганизацией и ликвидацией решается совместно ГКИ, Министерством экономики и соответствующим отраслевым министерством. Государственные… муниципальные и казенные предприятия владеют (имуществом) на праве хозяйственного ведения и оперативного управления. Это разновидность вещных прав, которые могут принадлежать только юридическим лицам.

Право хозяйственного ведения:

Субъектом может выступать- унитарное государственное и муниципальное предприятие, которые относятся к коммерческим организациям. Содержание этого права заключается в возможности иметь, пользоваться, распоряжаться имуществом собственника (т.е. не своим). В ГК установлен исчерпывающий перечень полномочий собственника по отношению к предприятию и закрепленным за ним имуществом:

1. создание предприятий, определение предмета и целей деятельности, утверждение устава
2. назначать руководителя предприятия
3. осуществлять контроль за использованием по назначению имущества и его сохранности
4. получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия

Нет полномочий, связанных с изъятием имущества, т.е. нельзя забрать имущество у предприятия и передать его другой организации.

Есть ограничения, касающиеся распоряжения недвижимым имуществом, находящимся на балансе предприятия. Это имущество предприятие не может продать, отдать в аренду, в залог, совершить с ним мену без согласия органа, уполномоченного собственником.

Именно в этом заключается отличие от полного хозяйственного ведения. Следовательно, кредиты под залог их имущества без специального решения давать нельзя. Государственные и муниципальные организации несут ответственность по долгам и отвечают всем своим имуществом. Имущество, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения, зачисляется на баланс. Доходы от государственного имущества являются государственной собственностью и не становится собственностью данной организации и не могут распределяться между работниками. Доходами предприятие распоряжаться может (?).

Право оперативного управления:

Субъект: казенные предприятия и учреждения (не обязательно государственные). По содержанию уже, чем право хозяйственного ведения. В чем ограничения:

Субъект владеет, пользуется, распоряжается имуществом в соответствии с целями своей деятельности, заданием собственника и предназначением имущества. Собственник имеет право на изъятие неиспользуемого имущества. Субъект не имеет права распоряжаться любым имуществом без согласия с собственником (в отличие от хозяйственного ведения, где согласие только на недвижимое имущество). Казенное предприятие вправе самостоятельно распоряжаться продукцией. Доходами от хозяйственной деятельности учреждение вправе распоряжаться самостоятельно и имущество приобретается за счет этого дохода (но собственниками не становятся). Учреждение или казенное предприятие может отвечать по своим обязательствам только денежными средствами.

Государство несет субсидиарную ответственность по долгам субъекта оперативного управления. Если у учреждения или казенного предприятия недостаточно средств расплатиться по долгам, государство может быть заставлено заплатить.

Право общей собственности:

Право возникает, когда есть один объект, но несколько субъектов, имеющих право общей собственности. Т.е. это юридический способ закрепления одновременной принадлежности имущества не одному, а нескольким лицам. Этими лицами могут быть как граждане, так и юридические лица (причем одновременно), а также государственные и муниципальные образования. В зависимости от ограничений существует 2-а вида общей собственности:

1. общая долевая
2. общая совместная

Разница между ними в характере взаимоотношений между участниками и в различном правовом режиме.

При общей долевой собственности права собственности на конкретное имущество принадлежит нескольким лицам сообща по долям, т.е. каждый участник общей собственности имеет определенную долю в праве собственности на имущество. Размер долей может быть определен в законе (наследники), либо по согласованию с собственниками. Если доли не установлены, то они считаются равными. Делится само ПС, а не имущество.

Порядок пользования, устанавливается судом, если не договариваются сами. Если собственники сами не договорятся, то обращение в суд, который может отступить от равных долей, предоставив кому-то большую долю за соответствующую компенсацию.

Права и обязанности:

Каждый участник обязан соразмерно своей доле, участвовать в уплате налогов, иных платежей, касающихся общего имущества, нести издержки, связанные с сохранением и содержанием имущества. Собственник независимо от размера своей доли участвует в реализации ПС по принципу единогласия. Вообще полномочия собственности носят абсолютный характер. Нет ли здесь ограничения ? Нет, т.к. если он хочет распорядиться своей долей по своему усмотрению, то согласия других собственников не требуется.

Каким образом можно распорядиться своей долей ?

а) путем отчуждения этой доли

б) выдела доли из общего имущества

в) раздела имущества

Правила, установленные касательно отчуждения доли:

участники общей долевой собственности в случае продажи или мены имеют преимущественное право приобретения этой доли (т.е. на дарение преимущественного права нет).

Механизм реализации:

а) продавец обязан письменно уведомить остальных собственников, указав цену и условия

б) остальные собственники имеют право приобрести эту долю не позднее месяца со дня получения уведомления, если это недвижимое и не позднее 10 дней, если это движимое имущество (не согласие, а уже заплатить).

в) по истечении этих сроков доля может быть отчуждена любому постороннему лицу

Если собственник нарушил правило уведомления, то абстрактное требование в суд о признании сделки недействительной не допускается. Можно обращаться в суд только со строго определенными требованиями о переводе прав и обязанностей приобретателем доли.

Момент перехода права собственности (здесь исключение из общего правила: с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено соглашением сторон)=момент заключения договора, если иное не установлено соглашением сторон (диспозитивная норма).

Выделение доли – означает соответствующее объема права общей долевой собственности. Это невозможно при нанесении значительного ущерба хозяйственному назначению имущества. А при разделе имущества означает прекращение права общедолевой собственности. Способы раздела, выдела доли определяются соглашением сторон, в ином случае стороны обращаются в суд. Новые правила установлены в отношении последствий в результате улучшения имущества. Последствия зависят от характера улучшения имущества:

а) если улучшения отделимы от основного объекта без ущерба хозяйственному назначению. Либо тот, кто их произвел, становится собственником этих улучшений (т.е. выходя может их забрать), либо улучшения остаются в составе общего имущества, но увеличивается доля того, кто их произвел (т.е. выходя оставляет).

б) если улучшения неотделимы без нанесения хозяйственного ущерба, участник вправе требовать увеличения своей доли, если он произвел улучшения за свой счет и если они касались той части имущества, которая была передана ему в пользование. В противном случае убытки могут быть и не возвращены.

1. Общая совместная собственность

Имущество принадлежит сообща, но без определенных долей. Участники обладают равными правами на общее имущество, долей нет. Особый субъектный состав: только супруги и члены крестьянского фермерского хозяйства, находящиеся в тесных семейных и/или доверительных отношениях. Не может возникнуть право совместной собственности между посторонними людьми. Участники совместной собственности владеют, пользуются и распоряжаются по соглашению между ними, т.е. объектом собственности ни один из участников не может распоряжаться без согласия другого. Но здесь действует презумпция согласия (если муж продает автомобиль, предполагается, что жена не возражает). Единственное исключение: сделки, выраженные в нотариальной форме или государственной регистрации (продажа недвижимости). Не применимы правила преимущественной покупки. При разделе доли признаются равными, если иное не установлено соглашением сторон. Имущество супругов, во время брака является их общей совместной собственностью, причем независимо от того, не кого оно было приобретено, и за счет средств кого из супругов, если иное не установлено соглашением сторон. К совместному имуществу относятся доходы каждого от трудовой или предпринимательской деятельности, приобретенное за счет общего дохода движимое или недвижимое имущество (и тому супругу, который не осуществляет трудовой деятельности). Имущество супругов может быть в любой момент разделено при разводе, либо по требованию кредиторов по обращению взысканию по долгам одного из супругов, т.е. даже против их воли).

Порядок раздела по требованию кредитора:

Если не по соглашению сторон, то в судебном порядке.

Доли супругов признаются равными, хотя суд может отступить от этого правила в интересах несовершеннолетних детей, либо одного из супругов, если докажет, что другой тратил имущество в ущерб семье. Если одному из супругов передается имущества больше, чем его доля, то другому супругу должна быть предоставлена компенсация. Не подлежат разделу вещи, которые были приобретены исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей. Не подлежат разделу вклады, сделанные на имя несовершеннолетних детей за счет их общего имущества. Не подлежит разделу имущество, являющееся собственностью каждого из супругов (до вступления в брак полученное одним из супругов в качестве наследства или дарения, вещи индивидуального пользования (за исключением предметов роскоши), денежные вклады, выплаты одному из супругов и имеющие целевое, специальное назначение). Если супруги не расторгли брак де-юре, а де-факто живут отдельно, суд может признать нажитое за это время имущество собственностью каждого.

Брачный договор может быть заключен до, во время вступления в брак, в течение брака. Брачный договор может касаться исключительно имущественных взаимоотношений. В нем может быть предусмотрен режим долевой собственности, раздельной собственности как на все виды имущества, так и на отдельные.

Крестьянское фермерское хозяйство. Не является самостоятельным субъектом имущественных отношений, т.е. не является ю/л. КФХ- это совокупность физических лиц, которые действуют на базе общего имущества, и каждый из граждан является индивидуальным предпринимателем. Во внешнем обороте интересы может представлять глава КФХ. Презумпция совместной собственности на имущество КФХ. Участники могут договориться между собой о долевой собственности, но если такой договоренности нет, то считается, что они действуют на праве общей совместной собственности. Объектом последней является техника, хозяйственные постройки, инвентарь, т.е. имущество, которое используется в хозяйственной деятельности. В отношении производимой продукции и доходов не установлено никакого режима, т.е. участники сами определяют ОСС или ОДС, а доли определяют пропорционально трудовому участию. В целях сохранения стабильности в отношении них не предусмотрено возможности выдела доли при выходе одного из участников. Участник КФХ не может выделить свою долю в любой момент, может требовать только компенсации. Раздел имущества происходит по общим правилам.

**Защита ПС**

Это совокупность способов, применяемых к лицам, нарушивших право собственности. С помощью норм гражданского права осуществляется защита с помощью определенных исков.

1. вещно – правовые способы защиты, которые носят абсолютный характер
2. обязательно – правовые способы- применяются в случае нарушения ПС по договору.
3. Иная группа

2-а вида иска, который защищает ПС:

1. виндикационный иск (от не владеющего собственника вещи к владеющему не собственнику об истребовании имущества из чужого незаконного владения). Иск может быть предъявлен собственником либо иным законным владельцем (арендатор), но он должен доказать титул своего владения (договора, свидетельство). Ответчик: незаконный владелец, который обладает вещью на момент предъявления иска. Объект всегда индивидуально определенная вещь (т.е. не может быть заменена). Условие: отсутствие между сторонами договорных отношений, по поводу истребуемого имущества. Условия удовлетворения зависят от двух обстоятельств: а) характер приобретения имущества (добросовестное или недобросовестное), б) способ, которым имущество выбыло из обладания собственника. У добросовестного приобретателя может быть изъято, если получено им безвозмездно, если возмездно, то учитывается 2-ой фактор. Имущество не будет возвращено, если оно было “упущено” по неосмотрительности собственника (надо было выбирать нормального арендатора). Если имущество выбыло из владения собственника по его воле, то имущество нельзя истребовать у добросовестного приобретателя (но можно предъявить иск о взыскании … к тому, кому собственник передал имущество). Если имущество выбыло из обладания собственником помимо его воли, то оно может быть истребовано у добросовестного приобретателя. У недобросовестного приобретателя имущество может быть истребовано во всех случаях, и кроме того доходы от использования чужим имуществом. Если недобросовестный приобретатель сделал улучшение имущества, то он их теряет. В то время как добросовестный приобретатель может требовать компенсации за улучшения.
2. неготорный иск (отрицающий)
3. Требование об осуществлении препятствий в осуществлении ПС (устранение помех), т.е. нарушение, не связанное с лишением владения (споры между владельцами соседних участков земли). Условия предъявления иска: иск может предъявить собственник, либо законный владелец, содержащий вещь в своем владении (т.е. если собственник не обладает вещью, то иск может предъявить тот, кому создаются помехи и текущий владелец этой вещью). Кому может быть предъявлен ? Нарушителю ПС, который действует незаконно. Т.е. если действует правомерно, то неготорный иск предъявлять нельзя (например, муниципалитет решает провести дорогу через участок земли). Объект требования - длящиеся правонарушения (состояние, сохраняющееся к моменту предъявления иска). Поэтому исключение из общего правила исковой давности: на эти требования об устранении препятствий, не распространяются сроки исковой давности (т.е. пока нарушение длится, можно предъявлять иск).

**ПРОДОЛЖЕНИЕ ЗАЩИТЫ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ**

Помимо вышеупомянутых исков также применяются иные формы защиты. Выбор конкретного способа защиты ПС зависит от:

1. характера нарушения ПС
2. субъекта, который допустил нарушение ПС (доброжелательный, недоброжелательный, …)
3. последствий, предусмотренных законом при применении того или иного способа защиты

Иные способы используются чаще, чем специальные (вещно-правовые).

А) иск о признании ПС (применяется в случаях права хозяйственного ведения и права оперативного управления), когда лицо посягает на чужое право или оспаривает ПС, принадлежащего чужому лицу, а документы ответчика не бесспорны.

Б) иск о восстановлении положения, существовавшего до нарушения ПС (когда имущество незаконно удерживается другим лицом, а предъявление вендикационного иска является нецелесообразным или невозможным)

В) иск о признании оспоримой сделки недействительной, либо о применении последствий недействит. ничтожной сделки (когда лицо, обладающее чужим имуществом, отчуждает это имущество без согласия собственника. При этом основным общим последствием признания сделки недействительной является реституция сторон- возврат всего полученного по сделке. Кроме того этот иск может быть предъявлен вместо вендикационного иска, например в случае, когда арендатор продает имущество, ему не принадлежащее, но у добросовестного приобретателя изъять имущество практически невозможно)

Г) требование о признании недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления (в основном применяется к ненормативным актам, а к нормативным только в случаях, предусмотренных законом)

Опр.: ненормативным считается акт, обращенный к конкретному лицу или группе лиц (юр. и/или физич.)

Условия, минимально необходимые для иска:

1. акт должен не соответствовать законодательству
2. должны нарушаться права и законные интересы собственника

В основном в такие случаи касаются изъятия имущества и действия налоговых органов.

Последствия:

1. отпадение обязательства исполнять этот акт (к органу)
2. возможность предъявления иска о взыскании убытков (но адресовать эти требования к различным ответчикам, т.к. 2-ой иск либо к РФ, либо к субъекту РФ, либо к муниципальному образованию)

д) возмещение убытков (когда нарушено ПС), такое требование собственник может предъявлять при любом нарушении ПС.

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА**

1. Понятие обязательства, его стороны, виды обязательств

2. Исполнение обязательств

2.1. срок исполнения

2.2. место исполнения

2.3. денежные обязательства

3. Перемена лиц в обязательстве

4. Способы обеспечения исполнения обязательств

4.1. поручительство

4.2. банковская гарантия

4.3. залог

4.4. задаток

4.5. удержание имущества должника

5. Прекращение обязательств

6. Ответственность за неисполнение обязательств

6.1. ответственность за неисполнение денежного обязательства

1) Гражданско-правовое обязательство (ГПО)- правоотношение, в силу которого одно лицо обязано совершить в пользу другого лица определенные действия, либо воздержаться от действий (стороны в обязательстве именуются кредитор (К) и должник (Д), причем независимо от вида обязательства).

Кредитор- тот, кто вправе требовать от Должника исполнение своих обязательств.

Должник- тот, кто обязан совершить определенные действия.

Как правило, в договоре одно и то же лицо и К, и Д.

Для определения природы взаимоотношений:

Стороны ГПО всегда равны, т.е. между ними отсутствует подчинение, они обладают автономией воли, имущественно самостоятельны.

ГПО носят имущественный характер (?).

Эти обязательства не могут быть возложены на 3-е лицо, без его согласия.

Виды обязательств:

а) по передаче имущества:

1. в зависимости от того передается ли имущество в собственность (как в случаях с хозяйственным ведением и оперативным управлением) делится на возмездные (купля-продажа, рента, мена, поставка) и безвозмездные (дарение)
2. если имущество передается в пользование, также возмездные (аренда, лизинг, найм) и безвозмездные (ссуды)

б) связанные с выполнением работ (подряд, выполнение НИОКР)

в) оказание услуг (страхование, кредитные обязательства, факторинг, коммерческая концессия (=франчайзинг)

обязательства классифицируются в зависимости от:

1. основания возникновения обязательства
2. договорные обязательства (возникшие на основании договора)
3. внедоговорные обязательства (обязательства, возникающие в результате причинения вреда; публичное обещание награды; связанные с неосновательным обогащением)
4. основанные на административном акте (редко)
5. основанные на судебном решении (редко)
6. иные основания

2) числа лиц, участвующих в обязательстве (имеется в виду, когда на одной из сторон выступают одновременно несколько лиц, число лиц больше числа сторон, которых всегда две)

*обязательства со множественностью лиц делятся на:*

1. *долевые* (каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в определенной доле с другими; если доли не определены, то они признаются равными. На сегодняшний день используется в основном между гражданами, причем если не понятно какое обязательство, то считается долевым)
2. *солидарные* (К вправе требовать исполнения как от всех должников, так и от любого из них в отдельности, причем как полностью, так и частично, поэтому такой вид обязательств всегда выгоден К-ру).

-при неделимости предмета обязательства (например, автомобиль находится в собственности 2-х лиц и его продают)

1. при совместном причинении вреда

в хозяйственном обороте:

1. юридические лица, вновь возникшие после реорганизации ю/л, если их разделительный баланс не дает возможность определить, кто является правопреемником по долгам
2. участники полного товарищества
3. полные товарищи коммандитного товарищества
4. участники ОДО
5. основное общество отвечает солидарно с дочерним обществом, если последнее действовало на основании указаний головного
6. при поручительстве

Обязательства в сфере предпринимательской деятельности возникают как солидарные, если иное не предусмотрено соглашением сторон. В качестве солидарных могут выступать и кредиторы: любой из солидарных кредиторов вправе предъявить Д требования в полном объеме, но до предъявления одним из солидарных кредиторов, Д может исполнить свое обязательство любому из них, причем в полном объеме)

*- субсидиарные* (при неудовлетворении требований основным должником, оно может быть заявлено в целом или в неисполненной части другому дополнительному должнику. Обязательство имеет силу только при множестве лиц со стороны Д, во- вторых, К не вправе предъявлять требования к дополнительному Д, минуя основного Д. В какой момент можно обратиться к дополнительному Д? К должен письменно направить свое требование основному Д и, если на это требование получен отказ или вообще не последовало ответа “в разумный срок”, К имеет право обратиться к дополнительному Д). Этот вид обязательства применяется в случаях, предусмотренных в законе или в договоре. Субсидиарная ответственность всегда выгодна выгоднее Д, чем солидарная.

2) Исполнение обязательств.

Срок может быть предусмотрен либо в законе, либо в договоре.

Способы определения срока в договоре:

1. конкретный день исполнения обязательств
2. путем определения периода времени, в течение которого должно исполняться обязательство
3. момент востребования
4. если срок не установлен в договоре, то считается, что обязательство должно быть исполнено в “разумный срок”, а если обязательство не было исполнено в “разумный срок” или по востребованию, то оно должно быть исполнено Д не позднее 7-ми дней со дня предъявления К требования, об исполнении такового, и только после этого начинается начисление проценты и штрафы.

В случае досрочного исполнения обязательства. В принципе это разрешено, но в сфере предпринимательской деятельности досрочное исполнение не допускается за исключением случаев, предусмотренных законом, соглашением сторон или если это вытекает из существа обязательства или обычаев делового оборота.

3) место исполнения обязательства

Лучше всего определить в договоре. Если этого нет, то принято:

1. по обязательству передать недвижимое имущество в месте нахождения этого имущества
2. при обязательстве передать товар (иное движимое имущество), которое предусматривает перевозку товара, то это место передачи первому перевозчику для доставки
3. по другим обязательствам, когда не предусмотрены перевозки, местом исполнения обязательства считается место изготовления или хранения товара, причем оно должно быть известно К в момент заключения договора.
4. по денежному обязательству: место жительства К- если это гражданин, либо в месте нахождения ю/л (здесь имеется в виду банк, открывший К-у счет, на который должны быть занесены деньги). Место может определяться и по-другому, если например, ю/л поменяло р/с, ф/л переехало и если К об этом не сообщил, то Д может внести деньги в депозит нотариуса или суда, но только если неизвестно место нахождения К, либо он отказывается принять исполнение обязательства)
5. по всем другим обязательствам: любое обязательство должно быть исполнено в месте проживания гражданина или месте нахождения ю/л – Д (например, строительный объект)

3.1. денежные обязательства.

Общее правило: стороны должны выражать свои обязательства в рублях, но учитывая инфляцию, обязательство могут выразить свои обязательства в валюте или условных денежных единицах, но оплата должна проводиться в рублях по курсу. Курс берется на день фактического платежа, хотя в договоре можно предусмотреть иное.

Очередность погашения требования: если не договорились сами, то:

1. издержки по взысканию
2. штрафные проценты
3. основная сумма долга

4). Перемена лиц в обязательстве

Как К может уступить право требования другому лицу, так и Д может перевести свое обязательство. Это может быть в силу закона (при реорганизации ю/л или смерти ф/л, его наследники встают на место Д или К, но не всегда). Когда переуступает К- это цессия, если меняется Д- это перевод долга.

Различия: для перевода прав К не требуется согласия Д, перевод долга требует согласия К, но при цессии К обязан уведомить Д в письменном виде, если этого не было сделано, то Д может исполнить свое обязательство первоначальному К.

Форма уступки права требования или перевода долга должна соответствовать форме основной сделки (если сама сделка подлежала государственной регистрации, то и цессия и перевод долга должны быть зарегистрированы).

Факторинг- одна из разновидностей уступки права требования, т.е. договор финансирования под уступку денежного требования. Суть: одна сторона, финансовый агент, передает или обязуется передать денежные средства другой стороне, клиенту, в счет денежного требования клиента (т.е. кредитора к 3-му лицу-должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения работ, оказания услуг 3- му лицу.

Особенность факторинга по сравнению с переводом долга: если для перевода долга требуется согласие К, то здесь получение согласия не является обязательным.

5). Способы обеспечения исполнения обязательств.

По сути это дополнительные гарантии для К в случае неисполнения обязательств Д, поэтому и носят дополнительный характер. В силу этого они не могут существовать сами по себе (залог, поручительство…).

а) в настоящий момент перечень способов, обеспечивающих обязательства, не является исчерпывающим, т.е. открытый перечень

б) предусмотрены новые способы: банковская гарантия и удержание имущества Д. В законе названы:

1. поручительство
2. банковская гарантия
3. задаток
4. залог
5. удержание имущества Д
6. неустойка= мера ответственности

В каждом конкретном случае тот или иной способ должен использоваться в зависимости от вида обязательств, т.к. в законе это не сказано.

1. когда речь идет о выполнении работ, передаче товара К-у важен материальный результат, поэтому здесь лучше использовать неустойку и задаток (т.к. твердо выраженная сумма в договоре)
2. в кредитных обязательствах, заемных- банковская гарантия, поручительство, залог
3. договор хранения, комиссия (хранитель и комиссионер имеют право удерживать товар, пока им не выплатили их вознаграждение)

Поручительство: по договору поручительства поручитель обязывается перед К-ом другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или частично. В договоре поручительства должно быть указано конкретное обязательство, которое обеспечивается поручительством, иначе он считается незаключенным. Поручителем может быть любое лицо. Для договора поручительства обязательна письменная форма, которая предполагает либо составление единого документа, либо обмен факсами, телеграммами и иными средствами, позволяющими достоверно установить факт поручительства.

Сведения о поручительстве. Новые положения:

1. поручитель несет солидарную, а не субсидиарную ответственность перед К (раньше только субсидиарную). Эта норма носит диспозитивный характер.
2. изменен объем ответственности поручителя. Поручитель отвечает перед К по основному обязательству в том же объеме, что и основной Д, т.е. это включает в себя и уплату процентов, возмещение судебных издержек, убытков К, вызванных ненадлежащим исполнением обязательств. Норма носи диспозитивный характер, т.е. в принципе стороны могут в договоре зафиксировать, что ответственность только по основному долгу.
3. Изменены сроки обращения с требованием к поручителю. Это пресекательные сроки- т.е. если он истек, то нельзя обратиться в суд с соответствующим требованием к поручителю. Общее правило- поручительство прекращается по истечению срока, установленном в самом поручительстве. Если срок (видимо в поручительстве) не установлен, то поручительство действует в течение 1-го года с момента истечения срока основного обязательства. Если срок основного обязательства не установлен, либо определен моментом востребования, поручительство сохраняет свою силу в течение 2-х лет с момента заключения договора поручительства.

Договор о поручительстве прекращается с истечением срока, на который выдается поручительство, либо обязательство, под которое было поручительство. Но в отдельных случаях поручительство может быть прекращено досрочно:

1. если неблагоприятным для поручителя образом изменяются условия основного обязательства без согласия поручителя. Согласия поручителя может быть получено:
2. сразу при заключении договора поручительства, где будет сказано, что допускается последующее изменение условий
3. трехсторонним соглашением, в котором поручитель дает свое согласие
4. при переводе долга по основному обязательству без согласия поручителя
5. в случае отказа К принять исполнение от Д (просрочка К)

Банковская гарантия: одно лицо обязуется по просьбе другого лица дать письменное обязательство уплатить определенную денежную сумму 3-му лицу. Стороны банковской гарантии- Гарант (тот, кто письменно обязуется уплатить определенную сумму), Принципал (тот, кто обращается с просьбой выдать гарантию), Бенефициар (тот, кто является Кредитором по основному обязательству).

Банковскую гарантию могут выдавать только банки и иные кредитные учреждения, страховые организации. Банк должен быть вправе давать гарантию (например, не всякие филиалы могут). Отличительная черта БГ: не связано с основным обязательством, т.е. главное – это кто, кому, какую сумму и в какой срок должен заплатить. Если Гарант получил требование от Бенефициара заплатить по БГ, а ему известно, что Принципал уже заплатил, то по западной практике он все равно должен сразу же оплатить. В российской практике Гарант должен немедленно письменно уведомить и Бенефициара, и Принципала о том, что обязательство уже исполнено (либо прекратило существовать), но если Гарант получает требование вторично, то он обязан произвести платеж (поэтому и не связано с остальным).

Оформляется в виде гарантийного письма, в котором содержится следующее условия (с правовой точки зрения это односторонняя сделка):

1. сумма (причем не может быть указан только порядок определения суммы)
2. срок действия
3. условия, при которых Гарант производит платеж (например, наличие определенных документов)

Право требования, которое принадлежит по банковской гарантии, не может переуступаться другому лицу, если этого не предусмотрено в самой БГ.

Важная черта БГ- безотзывность.

Если Гарант заплатил Бенефициару, то может ли он обратиться с требованием к Принципалу? Может только в том случае, если ранее заключил специальный договор (т.е. автоматического регрессного требования нет), следовательно, отношения между Гарантом и Принципалом могут (должны) оформляться договором о предоставлении БГ. В этот договор может быть внесена сумма вознаграждения (не возвращается, даже если Принципал сам выполнил обязательства).

Итак, БГ отличается от поручительства:

1. субъектным составом
2. объемом ответственности
3. сроками предъявления требования
4. независимостью БГ от основного обязательства
5. невозможность предъявления регрессного требования к Принципалу, при отсутствии соглашения об этом

Задаток: это денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающегося с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его выполнения. Сейчас использование задатка допускается между всеми лицами.

Характерные черты:

1. обязательством обеспечиваются только требования, вытекаемые из договора
2. играет роль доказательства заключения договора (если сторонами оспаривается факт заключения договора, но не оспаривается получение задатка, то договор признается заключенным)
3. задатком может быть обеспечено только денежное обязательство
4. должно быть оформлено в письменном виде (чтобы не спутать с авансовым платежом, которым это будет считаться, если нет указания, что это задаток)
5. если не исполняет обязательства тот, кто предоставил Задаток, то он его фактически теряет. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая Задаток, она обязана уплатить другой стороне 2-ую сумму задатка
6. при неисполнении обязательств, обеспеченных Задатком, могут возникнуть убытки и Задаток носит зачетный характер по отношению к убыткам

Залог:

Суть: при наличии у нескольких кредиторов требований к должнику залогодержатель имеет преимущественное право удовлетворять свои требования из стоимости заложенного имущества. Т.е. не обязательно переходит само имущество; принцип неравенства; бюджет первый.

Объектом залога могут быть как вещи, так и имущественные права, за исключением связанных с личностью (возмещение вреда здоровью).

Залогодателем может быть:

1. если предмет залога- вещь, то собственник, либо лицо, имеющее на эту вещь право хозяйственного ведения или оперативного управления. При этом если это недвижимое имущество необходимо получить согласие собственника (?), если движимое –не требуется
2. когда предметом залога является право, то лицо, которому это право принадлежит (если право аренды, то необходимо получить согласие арендодателя)

Очень важна проверка правоустанавливающих документов, которые подтверждают нахождение имущества у залогодателя на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Виды залога:

1. ипотека (земля, здания, сооружения). ГК предусматривает принятие специального закона

Другие виды классифицируются в зависимости от того, у кого находится предмет залога.

1. у залогодателя, но под замком и печатью залогодержателя (“твердый” залог)
2. у залогодержателя
3. у залогодателя и он им продолжает пользоваться (любая сделка, в т.ч. передача в аренду, кроме отчуждения)

Форма залога: письменная и для недвижимости обязательна государственная регистрация (что позволяет выяснить не является ли многократно заложенным). Как быть со зданием, если в залог отдается участок земли и наоборот?

1. только здание и сооружение. При этом обязательно должна быть передача прав на земельный участок или право на земельный участок (?). Если в договоре вообще не будет упоминания о земле, то это нарушение договора.
2. Земельный участок. Право залога на здания и сооружения, расположенные на этом участке, не распространяется (но должен быть оставлен участок земли для прохода к зданию и сооружениям)
3. Земельный участок со зданиями и сооружениями, но последние не принадлежат собственнику земельного участка. В этом случае к приобретателю участка переходят права и обязательства собственника земельного участка по отношениям к зданиям и сооружениям.

Порядок обращения взыскания на заложенное имущество.

Зависит от того движимое или недвижимое имущество.

Недвижимое:

1. по решению суда
2. на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем, заключенного после возникновения оснований для обращения взысканий на заложенное имущество

Движимое имущество:

1. по решению суда (необязательно арбитражный суд, это может быть и третейский в зависимости от самих субъектов)
2. по соглашению между залогодержателем и залогодателем, которое не требует нотариальной регистрации и может быть заключено в любой момент

Но все равно имущество реализуется с публичных торгов в порядке, установленном законодательством.

В отдельных случаях необходимо только судебное решение:

1. когда для заключения договора о залоге требуется согласие другого лица (хозяйственное ведение, оперативное управление, аренда и т.д.)
2. залогодатель отсутствует и его местонахождение невозможно установить

Удержание имущества должника:

Новый способ, хотя перевозчик мог и раньше удерживать груз. Кредитор, у которого уже(!) находится вещь, подлежащая передаче должнику или другому лицу, по распоряжению должника, имеет право в случае неисполнения Д обязательств по оплате этой вещи или возмещению издержек, связанных с нахождением этой вещи, удерживать ее до тех пор, пока обязательство не будет исполнено.

Особенность удержания: если все остальные способы предполагают соглашение, то здесь такового нет. Единственное, что обязательно: вещь должна находиться у К на законных основаниях (хранение, перевозка …). Сколько удерживать вещь, если это невыгодно? Обратить в собственность он не может, но может продать с публичных торгов и из стоимости имущества взять свою долю.

Этим перечень обеспечения обязательств не исчерпывается (например, страхование).

**ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА**

Влечет за собой прекращение прав и обязанностей сторон по данному обязательству, т.е. К не может требовать исполнения, а Д не обязан исполнять.

Основания прекращения обязательств:

1. по взаимной воле сторон (отступное, новация, прощение долга)
2. по воле одной из сторон (зачет, ненадлежащее исполнение обязательства одной из сторон)
3. основания, которые прекращают обязательства независимо от воли сторон (смерть ф/л либо ликвидация ю/л, совпадение Д и К в одном лице, в связи с невозможностью исполнения, или на основании акта государственного органа).

Наиболее распространенный способ прекращения обязательства- его исполнение (подтверждается актом приемки-передачи, приемки объекта, возврат долговой расписки Д-ку или сделать на ней отметку, причем если К не сделал ни того ни другого, то К-р считается просрочившим, и с него можно брать штраф и убытки).

Отступное: одно лицо не исполнило обязательство и взамен сделало отступное. Правила:

Отступной (это кстати могут быть и работы)- реальная сделка (т.е. необходимо различать соглашение об отступном и само отступное: если стороны достигли письменного согласия, то оно не имеет юридической силы, пока не была фактически осуществлена передача).

Отступное в залоговых отношениях:

Есть два обязательства: основное и залоговое. Основное обязательство не исполнено. И Д будучи даже заинтересованным передать предмет залога К, но не может, тогда подписывается соглашение об отступном. При этом в нем ничего не должно говориться о залоге.

Зачет: для зачета достаточно заявления одной стороны. Обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования.

Признаки, которые должны присутствовать для предъявления требования о зачете:

1. встречный характер, т.е. требования могут быть по разным обязательствам, но должны иметь одинаковый субъектный состав

(Когда установлена опека должник малолетнего не может предъявлять свои требования к опекуну, в товариществе … (?)).

1. обязательства должны быть однородными (т.е. один и тот же предмет), поэтому на практике зачет применяется по отношению к денежным обязательствам (причем убытки по одному обязательству и неустойка по другому носят однородный характер)
2. оба обязательства должны подлежать удовлетворению (1. Срок исполнения по требованиям, которые объявлены в зачет, должен уже наступить; 2. Спорное(удовлетворяется по решению суда, если нет соглашения сторон) обязательство не может идти в зачет с обязательством бесспорным (немедленно).

Зачет не распространяется на требования личного характера (алименты, возмещение вреда…), а также если по одному из требований истек срок исковой давности.

Совпадение Д и К в одном лице (в обязательстве всегда есть минимум 20е стороны):

1. это происходит когда имущество К переходит по наследству к Д и наоборот
2. при слиянии или присоединении ю/л, связанных взаимными обязательствами (выкуп арендатором имущества у арендодателя)

Новация:

Обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, которое существует между ними, другим обязательством между теми же сторонами. Т.е. речь о совершенно новом обязательстве взамен прежнего с новым предметом или способом исполнения.

Отличие от отступного (что является реальной сделкой (?)): пока новое обязательство не будет исполнено действует старое (можно обойти залог).

Условия:

1. оба обязательства, как первоначальное, так и новое должны быть действительны
2. необходимо соглашение сторон (фактически 2-а соглашения: о прекращении действия 1-го обязательства и отсутствии споров, о возникновении нового обязательства)
3. новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с исполнением первоначального основного (что очень удобно при реализации залога)
4. не допускается в отношении обязательств, которые носят личный характер

Прощение долга: наиболее просто. К может в любой момент освободить Д от исполнения, но если это затрагивает интересы других лиц (банкротство), то нельзя.

Невозможность исполнения:

Может быть обусловлено различными факторами.

1. смерть гражданина
2. ликвидация ю/л
3. гибель предмета обязательства
4. издание акта государственным органом

Смерть гражданина: вообще не влечет, т.к. все права и обязанности переходят к наследникам, но когда обязательство было связано с личностью К или Д и носило личный характер (алименты: и плательщик, и получатель). Кроме того отношения, возникающие на основании доверенности (если смерть выдавшего и ли получившего)

Ликвидация ю/л (исключая правопреемство): исключение, когда предприятие обязуется производить выплаты (пособия по безработице). В этом случае предприятие должно капитализировать денежные средства для этого.

Случайная гибель предмета: только, если предметом обязательства являются вещи с определенным индивидуальными признаками. Если же вещь заменима, то обязательство остается. Родовые вещи заменимы.

В предпринимательских отношениях невозможность исполнения обязательств может наступить только в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы:

1. издание акта государственным органом: запрет экспорта, но при издании такого акта любое заинтересованное лицо может обратиться в суд с иском о признании такого акта недействительным, и если его признают недействительным, то обязательства не прекращаются, и, кроме того, можно “обратиться к бюджету” (Федеральному, субъекта РФ) за взысканием убытков.

Прекращение обязательств:

1. нельзя требовать исполнения
2. нет ответственности (т.е. штрафов, пеней)

**ОТВЕСТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ**

В случае нарушения обязательств, вытекающих из договора, наступает гражданско-правовая ответственность. Это принудительная мера имущественного характера, применение которой вызывает отрицательные имущественные последствия для лица их нарушивших. Имущественный характер= компенсационный. Основная цель- восстановление имущественного права стороны, права которой были нарушены.

В гражданском праве и имущественном обороте действует 2-а принципа.

1. презумпция невиновности исполнителей прав и обязанностей (участники договорных отношений предполагаются добросовестными пока не доказано противное).
2. принцип виновности нарушителя (нарушитель прав или условий договора признается виновным, пока не доказано обратное)

Сам факт нарушения должен доказать обвиняющий. После того, как факт нарушения доказан, уже другой оправдывается, что не виновный.

Понятие вины применяется к хозяйственному обороту: под виной лица понимается неисполнение или ненадлежащее (непринятие им всех необходимых мер при той степени заботливости и осмотрительности, которые от него требовались по характеру обязательства и условиям оборота) исполнение своих обязательств. Вина является обязательным условием юридической ответственности.

В каких случаях лицо может нести ответственность независимо от вины (имущественной ?):

1. владелец источника повышенной опасности (автотранспортное средство)- причем в данном случае речь идет о владельце автотранспортного средства. Но владельцем является не только собственник, но и законный владелец (по доверенности), это лицо несет ответственность (?).
2. лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность. Основанием освобождения такого лица от ответственности являются обстоятельства непреодолимой силы и условия договора.

Что входит в непреодолимую силу: чрезвычайные и непреодолимые при данных условиях обстоятельства (стихийные бедствия …)

Условия договора: стороны автоматически несут ответственность по договору независимо от вины, если иное не установлено в договоре (пример ?)

1. когда ответственность независимо от вины предусмотрена в договоре (как правило, между гражданами; т.е. отношения, не связанные с предпринимательской деятельностью).

Виды ответственности:

ответственность Д перед К может выступать в форме:

1. возмещения убытков (универсальный вид , как для договорных, так и для недоговорных отношений)
2. уплаты неустойки (для договорных отношений)
3. % за неисполнение денежного обязательства (для денежных отношений)

Убытки делятся на прямые (реальный ущерб) и косвенные (упущенная выгода). Прямые: расходы, которые К произвел или должен будет произвести для восстановления нарушенного права, утраты или повреждения его имущества. Косвенные: неполученные доходы, которые лицо-кредитор поучило бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было бы нарушено.

И те, и те убытки, их размер необходимо доказать. Иск о возмещении убытков применяется редко (8%). В основном используются иски, связанные с выплатой неустойки.

Если лицо, нарушившее право другого лица, получило в следствии этого доходы, то упущенная выгода состоит в размере, не меньшем, чем такие доходы.

К должен доказать, что им были предприняты меры, чтобы упущенная выгода не возникла.

Цены, которые должны быть положены в основу расчета убытков:

Во- первых, учитывается инфляция. При определении убытков принимаются цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно быть исполнено, на момент фактического исполнения обязательства. Если требование не исполняется добровольно, берутся цены, существовавшие в день предъявления иска в суд.

Судебно-арбитражная практика определяет размер убытков: при заключении договора покупатель берет в банке целевой кредит под %, но товар не поставлен. Можно ли в качестве убытков взыскать %, уплаченные К-ом банку? Можно (и для выполнения работ, и оказания услуг), но должны быть представлены следующие документы: кредитный договор с целевым указанием, справку, подтверждающую уплату %.

В хозяйственном обороте действует принцип полного возмещения вреда: К имеет право взыскать как прямые, так и косвенные убытки. Исключения:

1. предусмотренные в законе (по договору подряда подрядчик возмещает убытки только в виде понесенных заказчиком убытков (?). Договор перевозки груза- возмещается только стоимость испорченного груза), Договор страхования- возмещается только в пределах страховой суммы).
2. предусмотренные в договоре
3. в случае, когда предусмотрено возмещение убытков в твердой сумме ( в этом случае не надо доказывать их размер)
4. когда в договоре сказано, что стороны взыскивают только прямые убытки
5. исключительно неустойка в договоре

Отступить от этого принципа, действующего в хозяйственном обороте можно только, если это не противоречит законодательству (например, закону о защите прав потребителей).

Неустойка: определенная законодательством (законная) или договором (договорная) денежная сумма, которую Д обязан уплатить К в случае неисполнения, либо ненадлежащего исполнения обязательства. Основное различие между видами неустойки в том, что если она законная, то подлежит применению независимо от т ого, присутствовала ли она в договоре. Неустойка выражается в виде штрафа либо пени. Они могут быть выражены как в твердой сумме, так и в процентах от суммы нарушенного обязательства.

В зависимости от соотношения неустойки и убытков выделяется 4-е вида неустойки:

1. если убыток –100, а неустойка-20, то общий принцип: убытки могут быть взысканы только в части, превышающей неустойку. Это зачетная неустойка.
2. Но в отдельных случаях, предусмотренных законодательством, либо в случае, когда это установлено в договоре, они могут суммироваться. Это штрафная неустойка.
3. Альтернативная неустойка: 100 или 20
4. Исключительная неустойка: только 20, т.е. убытки не подлежат взысканию

В каком соотношении находятся обязательства Д нести ответственность по уплате неустойки и штрафов и его обязательствами в натуре? Это зависит от того, какое это было нарушение.

1. обязательство было исполнено, но ненадлежащим образом. В этом случае К имеет право требовать не только возмещение убытков, уплаты неустойки, но и возмещения обязательства в натуре.
2. обязательство не исполнено (стороны остались в первоначальном положении, исполнение обязательств не началось). В этом случае К должен выбрать: либо потребовать возмещение убытков и уплату неустойки, либо потребовать исполнение обязательств в натуре.

Если требование о возмещении убытков и взыскании неустойки сопровождается расторжением договора, то по договору купли-продажи законом предусмотрена возможность взыскания абстрактных убытков. Если покупателю не поставлен товар в срок, то покупатель имеет право приобрести их у другого продавца, тогда его убытки составят разницу в ценах. Но еще покупатель может вообще не закупать товары, он может рассчитать текущую цену на товар на момент предъявления требования за минусом цены, по которой он первоначально планировал купить. Эта разница и есть убытки, но они носят абстрактный характер.

Если нарушение со стороны покупателя: если продавец вынужден из-за этого продать дешевле, то конкретные убытки составят разницу между договорной и фактической ценами. Абстрактные убытки: разница между ценой заключения договора и текущей ценой в момент предъявления требования.

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ ДЕНЕЖНОГО ОБЯЗАТЕЛЬСТВА:

За пользование чужими денежными средствами подлежат уплате %.

Пользование чужими денежными требованиями:

1. охватывает как денежные обязательства, которые возникают из договора, так и любые другие денежные обязательства (неправомерное удержание денежных средств, уклонение от их возврата, неосновательное сбережение или получение за счет другого лица и другие).

Чужие денежные средства – не только средства, принадлежащие другому лицу, но и средства, предназначенные для оплаты другому лицу. Размер % определяется размером ставки ЦБ РФ на день фактического добровольного исполнения денежного обязательства. Но норма диспозитивная, т.к. соглашением сторон может быть принята другая ставка. Если обязательство не исполняется добровольно, то обращение в суд и ставка определяется либо на момент предъявления иска, либо на момент вынесения решения судом. Суд имеет право уменьшить размер неустойки, если он несоразмерен обязательству. Причем это может быть сделано по собственной инициативе суда ( в этом случае % определяется на момент вынесения решения, если об этом было ходатайство сторон, а если ходатайства нет, то берется ставка на день предъявления иска), либо по инициативе сторон.

Период начисления процентов заканчивается днем фактического исполнения обязательства. При вынесении решения не указывается сумма, подлежащая взысканию (?). Должна быть определена сумма, на которую начисляют проценты, размер %, день, с которого начисляются.

Носят зачетный характер по отношению к убыткам. Судебная практика в основном рассматривает взыскание %- особая мера ответственности.

О ПОРЯДКЕ ПРИМЕНЕНИЯ САНКЦИЙ

Основной принцип ответственности: добровольность взыскания санкций, т.е. ни одна из сторон не может быть заставлена предъявлять санкции.

1. путем добровольной уплаты
2. в судебном порядке (Арбитражный и Третейский Суды)
3. безакцептный (бесспорный) порядок

Отменен претензионный порядок рассмотрения требований, вытекающих из ответственности. Т.е. теперь можно сразу идти в суд без первоначального обращения к контрагенту.

Безакцептное списание: при заключении договора его стороны могут договориться о бесспорном списании средств со счета друг друга. Т.е. меры оперативного воздействия на контрагента. Преимущества этой формы: время и деньги (государственная пошлина). Должны соблюдаться следующие условия: стороны обязаны соблюдать следующие условия: стороны обязаны письменно уведомить банк о возможности такого списания, и какая организация имеет право списывать со счета деньги, по какому договору и за какие нарушения. Т.е. банк может истребовать документы. Если банк не был уведомлен, то не несет никакой ответственности.

**ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ДОГОВОРАХ**

1. понятие договора и его виды

2. основные принципы договорного права= принцип свободы договора

3. заключение договора

3.1. порядок заключения

3.2. условия договора

3.3. надлежащая сторона при заключении договора

4. форма договора

5. условия действительности договора

6. изменение и расторжение договора

1. Договор- соглашение двух или более сторон, лиц, направленное на установление, изменение, прекращение гражданских прав и обязанностей.

Участниками договорных отношений могут быть граждане, достигшие полной гражданской дееспособности, ю/л, а сфере предпринимательской деятельности- граждане, имеющие статус предпринимателей.

Классификация договоров:

1. в зависимости от содержания (товары, работы, услуги)
2. в зависимости от прав:
3. односторонние (у одной стороны есть только права, у другой есть только обязанности, как в договоре займа, учитывая, что это реальная сделка)
4. взаимные (когда у каждой из сторон есть как права, так и обязанности)
5. по числу сторон (?) (вообще каждую из сторон может представлять несколько участников-лиц). В многосторонних договорах каждый участник является самостоятельным (например, договор простого товарищества)
6. в зависимости от обязательств сторон произвести встречные удовлетворения:

а) возмездные (обязанности одной стороны соответствует встречное обязательство другой стороны, т.е. каждая из сторон и К, и Д)

б) безвозмездные (отсутствие предоставления встречного удовлетворения другой стороной)

В имущественном обороте действует презумпция возмездности договора, если в тексте самого договора нет указания на безвозмездный характер. Не допускается заключение договоров дарения, как формы безвозмездного договора между коммерческими организациями.

1. консенсуальные (для их заключения достаточно соглашения сторон, а совершение действий- исполнение договора) и реальные (считаются заключенными с момента передачи вещи, т.е. только наличия соглашения в письменной форме недостаточно. Договор займа, перевозки грузов, дарения (хотя в последнем случае если есть письменное обязательство дарить, то консенсуальный).
2. Публичный договор. Договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ, оказанию услуг в отношении каждого, кто к ней обратиться.

Признаки, по которым можно квалифицировать договор публичным:

1. одна из сторон- коммерческая организация (может быть унитарное предприятие, хозяйственное общество, товарищество), другой стороной является ю/л или гражданин, выступающий в качестве потребителя
2. характер деятельности организаций (розничная торговля, транспорт, медицинские учреждения, бытовое обслуживание- но в законе перечень примерный)
3. предмет договора (должны быть такие обязанности, которые по своей сути составляют основной предмет деятельности этой организации)

Правовые последствия, связанные с заключением публичного договора:

1. исключительный принцип свободы договора, т.е. данная организация не вправе выбирать себе партнера по договору, в случае отказа можно обращаться в суд и требовать возмещения убытков
2. коммерческая организация не вправе оказывать предпочтения кому-либо из обратившихся потребителей (кроме законодательно установленных льгот)
3. условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех
4. споры, связанные с заключением договоров решаются в судебном порядке

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРОВ

Условия юридической силы договоров.

1. согласие стороны, берущей на себя обязательства
2. достижение соглашений по всем существующим условиям договора
3. действительность договора
4. Происходит на стадии заключения

2-е стадии:

1. оферта- предложение заключить договор
2. акцепт- безусловное согласие заключить договор

Оферта (правовое значение)- связывает сделавшее ее лицо, которое не вправе делать предложение другим лицам, не дождавшись ответа на оферту.

Условия оферты:

1. наличие существенных условия договора
2. должна быть обращена к конкретному лицу (исключение – публичная оферта)

Т.е. из оферты должно вытекать явное намерение заключить договор с этим лицом. Исключение, когда публичная оферта.

Может быть проект договора, стороны могут обменяться факсами.

2-я стадия: акцепт. С получением акцепта соглашение считается достигнутым. После того, как акцепт получен, не допускается одностороннее расторжение договора.

Своеобразие акцепта от оферты заключается в форме, в которой может быть сделан акцепт. Вообще это может быть обмен письмами, телеграммами, факсами, но существует три формы:

1. письменная
2. путем совершения действий по выполнению условий договора (В оферте может быть указано, что 2-ой способ неприменим. Действия должны быть совершены в пределах срока, установленного для акцепта.)
3. в форме молчания (Когда это прямо предусмотрено в законе. Например договор аренды будет считаться продленным, если ни одна из сторон не уведомила другую, что договор заканчивается. Именно договор аренды считается продленным на неопределенный срок. Потом можно расторгнуть с уведомлением по движимому имуществу за 1 месяц и за 3 месяца по недвжимому).

Срок, в течение которого должно быть дано согласие на заключение договора. В отдельных случаях срок установлен в законе: если одна из сторон обязана заключить договор, то для акцепта установлен срок в 30 дней. Лучший способ- указать в оферте срок ответа. Если срок не установлен ни в законе, ни в оферте, то акцепт должен быть в течение нормально необходимого для этого времени.

ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЙ ДОГОВОР

Это соглашение, в соответствии с которым, стороны обязуются в будущем заключить договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг, на условиях, предусмотренных предварительным договором. Но этот договор будет иметь значение только при соблюдении следующих условий:

1. предварительный договор должен быть заключен в той форме, в которой будет заключен основной договор (нотариально-нотариально)
2. в предварительном договоре стороны устанавливают срок, в который будет заключен основной договор. Если этот срок не установлен, то срок равен 1-му году.

Правовое значение договора: если одна из сторон в будущем отклоняется, то другая сторона может понуждать. Такой спор подведомствен суду.

Достижение соглашения по существенным условиям договора:

1. существенные условия
2. существенные определимые условия договора
3. обычные условия

1) без которых договор не может существовать. Их значение: при их отсутствии договор считается незаключенным.

Договор недействителен- только по основаниям, предусмотренным в законе. При применении правил о недействительных сделках может наступить одно из трех последствий:

1. двусторонняя реституция
2. односторонняя реституция (когда одна из сторон действует умышленно, а другая добросовестно)
3. недопущение реституции (все полученное по сделке с каждой из сторон идет государству)

Незаключенный: только если не достигнуто соглашение по существенным условиям, т.е. нельзя требовать исполнения договора (требовать возмещение убытков никто не запрещает).

К существенным условиям договора относятся:

-предмет договора (считается определенным, если есть наименование и количество, можно даже порядок определения количества).

Для недвижимости существует дополнительное условие- цена;

Договор об аренде- определение аренды;

Договор, связанный с оказанием услуг- по всем этим договорам должен быть перечень действий, которые совершает тот, кто оказывает услуги)

1. другое существенное условие может быть названо в законе
2. все те, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (например, одна из сторон настаивает, что обязательство должно быть выполнено в $, а не в RUR)
3. к существенным определимым условиям договора от)

К существенным определимым условиям договора (без которых любой договор редко может быть заключен) относятся:

по возможности в договоре должна быть цена, но если ее нет, то договор будет считаться заключенным, т.к. цену можно определить (смотри ГК- статья цена договора)

Далее- это качество, тоже условие необходимо, но определимо, т.е. если стороны сами ссылаются на стандарты, образец, то действует эта норма.

Далее- срок (это все примеры)- при отсутствии срока договор поставки все равно будет заключен (т.к. есть разумный срок, либо через 7 дней после востребования (?)).

Про обычные условия что-то невнятное.

ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ ДОГОВОРА

1) надлежащая сторона договора (т.е. сторона должна иметь надлежащее право для заключения договора).

Например, когда после подписания договора выясняется, что договор подписан лицом, не имеющим на это надлежащего права (дефект дееспособности).

Субъектом договорных отношений может быть гражданин, обладающей полной дееспособностью; если это договор в сфере предпринимательской деятельности, то гражданин должен иметь статус предпринимателя; организация- ю/л, деятельность которой законна (легальность существования и регистрации можно получить из учредительных документов, т.к. эти документы не относятся к коммерческой тайне. Необходимо обратить внимание: соответствует ли организационная форма этого предприятия, юридический адрес и его проверка; филиалы и представительства, которые не являются юридическими лицами, поэтому они не вправе заключать договора от своего имени, а только от имени ю/л. Полномочия в этом случае оформляются: руководитель филиала может заключать договора только на основании доверенности.

Право подписи может быть предоставлено в силу закона, либо в силу учредительных документов. По законодательству таким правом обладают только руководители организаций (члены СД, члены правления и т.д. только по учредительным документам).

Сама организация может ограничить права руководителя учредительными документами. Кроме того есть понятие крупной сделки, которой является сделка или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением или отчуждением обществом имущества, стоимость которого превышает 25% стоимости имущества общества, но при этом речь идет о заключении нехарактерного для этого АО или ООО договора.

Контроль за такого рода сделками, договорами:

в АО должно быть единогласное решение СД, если стоимость сделки от 25% до 50%. При стоимости более 50%, либо при отсутствии единогласного решения СД, то решение принимается ? голосов акционеров.

в ООО общее собрание + решение может быть передано СД.

Если все же сделка подписана руководителем за пределами своих полномочий:

Договор может быть признан недействительным, но только по иску заинтересованных в этом лиц (акционеры, учредители, …), но не посторонних лиц и только если другая сторона сделки знала или должна была знать об установлении ограничений (в судебной практике принято считать, что ничто не мешает ознакомиться с учредительными документами).

Все остальные работники могут заключать сделки на основании доверенности.

Доверенность: письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед 3-ими лицами. Существует простая письменная форма и нотариально заверенная форма. Нотариально заверенная форма должна быть в следующих случаях:

1. если сделка требует нотариального оформления
2. передоверие (руководитель филиала выдает доверенность своему работнику)

Доверенность должна быть подписана руководителем предприятия или уполномоченным лицом и должна быть скреплена (!!!) печатью организации. Доверенность на получение денег или иных материальных ценностей должна быть скреплена также и подписью главного бухгалтера.

Максимальный срок доверенности- 3-и года, если срок на доверенности вообще не указан, то действительна в течение 1-го года. Если же в доверенности нет указания срока, и она оформлена нотариально, и выдана для совершения действий за границей, то действует до тех пор, пока не будет отозвана.

Существенное условие доверенности- наличие даты совершения.

Лицо, выдавшее доверенность, вправе в любой момент ее отменить, но должно предупредить заинтересованных лиц (= уведомить контрагента). Само лицо, получившее доверенность, в любой момент вправе от нее отказаться.

Есть общее правило- если сделку заключило лицо, не уполномоченное на это или с превышением полномочий, то это лицо становиться стороной договора. (но это еще вопрос, т.к. считается, что действия работника организации являются действиями организации).

Для действительности договора, помимо надлежащей стороны, также необходимо, чтобы форма договора:

1. в устной форме между гражданами на максимальную сумму в 10 МРОТ (если сделка совершена при ее заключении)
2. в письменной форме: простая и сложная (нотариально заверенная или государственная регистрация).
3. заключение договора в форме молчания (в случаях, предусмотренных в законе)
4. заключение договора с помощью конклюдентных действий (из которых явно следует намерение сторон заключить договор, например, аукцион, метро, автобус, …)

Если не соблюдена простая письменная форма в случае > 10 МРОТ, то они …(?), т.е. признаются незаключенными только по заявлению одной из сторон (но суд свидетелей при > 10 МРОТ слушать не будет).

Есть сделки (задаток), для которых в законе установлена обязательная письменная форма.

Письменной формой может являться составление единого документа, обмен факсами, телеграммами, … .

Возник вопрос об аналогах собственной подписи.

Закон допускает возможность использовать аналоги, но только, если стороны должны признавать такой способ подписи.

Вопрос об обязательности печати в договоре: наличие печати, как и специального бланка, являются дополнительными требованиями: т.е. только если стороны об этом договорились.

О НЕПОСРЕДСТВЕННОЙ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ ДОГОВОРА

1. если нарушена форма (и надлежащая сторона обязательства)
2. которые совершены с целью, противной основам нравственности и правопорядка
3. выходящие за пределы правоспособности ю/л
4. мнимые и притворные

Мнимые- совершены лишь для вида, без намерения породить юридические последствия (договор дарения с целью сократить имущество от долгов). Притворные- которые прикрывают сделку, которую стороны в действительности имели в виду совершить (договор о сотрудничестве, а на самом деле прикрывается субаренда).

Мнимыми и притворными сделками их может признать только суд. если это доказано, то применяется правила договора об аренде.

ИЗМЕНЕНИЯ И РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА

Не допускается досрочное расторжение договора и изменение его условий без согласия сторон. Исключения могут быть приведены в законе, когда сторона договора законом наделена правом досрочного расторжения договора в одностороннем порядке (например, покупатель в договоре поставки, если поставлен некондиционный товар), либо по решению суда. Установлен критерий для вынесения решения суда: только если существенно нарушены условия договора. Либо договор может быть расторгнут соглашением сторон.

Обязательное условие изменения и расторжения договора по решению суда является сохранение досудебной процедуры урегулирования споров: сторона, которая в этом заинтересована, должна направить другой стороне это предложение, и если в течение 30 дней не получен ответ, либо получен отрицательный ответ, то можно обращаться в суд.

Договор может быть изменен или расторгнут в связи с существенным изменением обстоятельств. Существенные: значит они изменились настолько, что если бы стороны, действуя разумно, могли это предвидеть, то они бы вообще не заключали этот договор, либо заключали бы на совершенно иных условиях.

Существенные обстоятельства не = форсмажорным (которые вообще нельзя исполнить).

СВОБОДА ДОГОВОРА

1. свобода при выборе партнеров по договору, т.е. не допускается понуждение сторон к заключению договора, кроме установленных законом случаев (предприятия монополисты, публичный договор)
2. свобода при выборе вида договора, т.е. как предусмотренного, так и не предусмотренного законом, а также смешанного вида. Если договор смешанный, то отношения сторон регулируются правилами о договорах, элементы которых присутствуют. Стороны сами могут договориться какое законодательство будет применяться.

Исключения из свободы выбора вида договора:

1. если в законе или ином правовом акте допускается применение договорных отношений в определенной правовой форме
2. если законодатель возлагает на сторону обязанность заключать договор, то и форма для этого договора предписана
3. ограничение возможности заключения договора определенными субъектами (банк не может заниматься производством)

3) свобода при формировании условий договора. Нормы договорного права в основном носят диспозитивный характер, в то же время договорные отношения могут регулироваться императивными нормами, но которые действуют на момент заключения договора. Если же закон был принят после заключения договора, то приоритет договора.

3-и уровня правового регулирования:

1. императивные нормы, действующие в момент заключения договора
2. соглашение сторон
3. диспозитивная норма

О ЗАЩИТЕ ПРАВ СУБЪЕКТОВ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В АРБИТРАЖНОМ И ТРЕТЕЙСКОМ СУДАХ

Сроки для защиты:

исковой давности (т.е. в течение которых можно обратиться в суд для принудительной защиты своего права)

подразделяются на общие: 3 года и специальные: и более короткие (для оспаривания сделки недействительной (?) –1год), и более длинные (последствия ничтожной сделки- 10 лет).

Правила об исковой давности могут применяться судами только по заявлению стороны в споре (т.е. даже если срок исковой давности прошел, и судья об этом знает без заявления стороны он не вправе отказать в иске).

В сфере предпринимательской деятельности невозможно восстановить пропущенные сроки исковой давности, у граждан можно , если по уважительным причинам.

К судебным органам, рассматривающим гражданско-правовые споры относятся суды общей юрисдикции и арбитражный суд.

Критерий разграничения между ними:

1. характер деятельности
2. субъектный состав

Арбитражные суды рассматривают экономические споры, вытекающие из гражданских и административных правоотношений (т.е. по существу споры в сфере предпринимательской деятельности). если по субъектному составу, то суды общей юрисдикции рассматривают споры, если одной из сторон является гражданин.

На обращение в Арбитражный суд имеют право:

1. организации, признанные ю/л (исключение: если организации отказано в государственной регистрации)
2. граждане, обладающие статусом предпринимателя (исключение: 1) граждане, не обладающие статусом предпринимателя, 2) когда речь идет о банкротстве, то гражданин наравне с другими кредиторами обращается в АС)

Также в АС могут обращаться прокурор, государственные органы и органы местного самоуправления для защиты государственных интересов).

Система А. Судов представлена:

ВАС (имеет право давать обязательные разъяснения)

Федеральные А. Суды округов (кассации)

АС субъектов федерации, который делится на две инстанции: 1-я рассмотрение споров по существу и 2-я апелляционная.

(во-первых по месту ответчика, либо по месту исполнения).

Очередность: ю/л или предприниматель сначала в первую инстанцию, затем во вторую, затем в ФАСО. Причем в принципе можно пропустить апелляцию и сразу в ФАСО.

Лицо, не согласное с решением ФАСО само обратиться в ВАС не может. Правом вынесения протеста обладают председатель ВАС, заместитель председателя, генеральный прокурор и заместитель генерального прокурора, поэтому заинтересованные лица должны подать заявление о вынесении протеста, которое будет рассматривать президиум ВАС.

Характер споров (подведомственность):

все споры, связанные с изменением, расторжением договоров, о ПС, защите деловой репутации, вытекающие из административных правоотношений- Арбитражный Суд.

Рассмотрение споров в Третейском Суде: