##### Организационно-методические указания по изучению учебного курса

##### «Хозяйственное право» (для самостоятельной подготовки студентов)

**Введение**

В системе гуманитарного и социально-экономического образования важное место занимает правовая подготовка. Курс «Хозяйственное право» имеет не просто общеобразовательное значение. Он предназначен для того, чтобы ознакомить будущих менеджеров в различных областях экономики и управленцев, финансистов с механизмом действия права и дать первые навыки работы с этим механизмом.

Изучение тем предполагается последовательное, от простого к сложному. При разборе отдельных тем указываются нормативные акты, которые нужно обязательно изучить. Указывается учебная литература, рекомендуемая для изучения.

Так предполагается, что студенты сначала должны усвоить предмет «Хозяйственное право», т.е. то, что изучает, какие общественные отношения являются объектом изучения Хозяйственного права. Это тем более важно, что предмет Хозяйственного права обладает своей спецификой, значительно отличается от традиционных отраслей права.

Особенности предмета регулирования сказываются и на источниках правового регулирования, которым посвящена тема вторая. Далее последовательно рассматриваются субъекты хозяйственной деятельности, особенности их правового статуса, и затем - различные способы осуществления предпринимательской деятельности: через реализацию своих вещных прав, через вступление в обязательственные правоотношения, через защиту своих материальных и нематериальных интересов.

Чтобы успешно сдать экзамен нужно быть в курсе изменений в законодательстве, следить за изданием новых законов («Российская газета». Сборник законодательства Российской Федерации).

Настоящие методические указания так же отдельные фрагменты конспектов лекций по вопросам на наш взгляд недостаточно или не совсем удачно освещенным в учебниках, что безусловно не может заменить при самостоятельной подготовке студента кропотливой работы по изучению учебной литературы и нормативных актов.

Абсолютно необходимым условием для успешного достижения учебных целей курса является наличие у студентов навыков самостоятельной работы с информационно-поисковыми правовыми системами "КонсультантПлюс" или "Гарант".

##### 1. Понятие, предмет и источники хозяйственного (предпринимательского) права

Предпринимательская деятельность является разновидностью деятельности хозяйственной. Хозяйственная деятельность-понятие более широкое, чем предпринимательская деятельность, включает в себя деятельность по изготовлению продукции, производству работ, оказанию услуг и т.д. В современных условиях она большей частью принимает форму предпринимательской деятельности.

Таким образом, *предметом хозяйственного права* являются отношения, связанные с предпринимательской деятельностью и складывающиеся при регулировании хозяйственной деятельности. Эти отношения в процессе осуществления предпринимательской и хозяйственной деятельности возникают между субъектами предпринимательской деятельности - предприятиями, индивидуальными предпринимателями, производственными кооперативами, некоммерческими организациями, ведущими предпринимательскую деятельность. Отношения по регулированию предпринимательской деятельности складываются, например, когда одной из сторон выступает предприятие, а другой - антимонопольный орган.

Наряду с этими отношениями существуют внутрихозяйственные, которые складываются в пределах предприятия (юридического лица) между ею подразделениями, а также между ними и предприятием в целом.

Для раскрытия понятия хозяйственного (предпринимательского) права студент должен знать и применяемые в нем *методы правового регулирования*: методы согласования, рекомендаций, обязательных предписаний, административно-правовые и гражданско-правовые. Специфика хозяйственного права проявляется именно в том, что в нем сочетаются и административно-командные методы управления экономикой, субъектами предпринимательской деятельности, что сближает его с административным правом, и диспозитивные методы регулирования, исходящие из принципа равенства всех субъектов, что сближает его с гражданским правом.

При раскрытии понятия хозяйственного права немаловажную роль играют *принципы хозяйственного права*, закрепленные в законодательстве, основополагающие начала правового регулирования хозяйственной деятельности. Такие основные принципы как свобода предпринимательской деятельности, свобода конкуренции и ограничение монополистической деятельности, законность; равенство всех субъектов перед законом; сочетание частных и публичных интересов; признание и защита права собственности.

**Хозяйственное право** - это комплексная межотраслевая дисциплина, основной составляющей которой является гражданское право как право, регулирующее имущественные и связанные с ними неимущественные отношения. Помимо этого в хозяйственное право входят элементы финансового, административного, налогового и других отраслей права.

Изучение хозяйственного (предпринимательского) права в условиях перехода к рыночной экономике имеет важное значение для эффективного использования правовых средств в целях улучшения хозяйственной деятельности как внутри страны, так и за ее пределами.

*Хозяйственное законодательство* носит в основном федеральный характер. Это - законы, законодательные акты (указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, приказы, инструкции министерств и ведомств РФ) и обычаи делового оборота.

Нормы права, регулирующие хозяйственные и предпринимательские отношения, содержатся в Конституции РФ, в ряде Конституционных законов. Федеральные законы предназначены разграничивать предметы ведения и полномочия между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ.

Особое место среди законов занимают кодексы. Частноправовые нормы хозяйственного права охватываются ГК РФ. Все другие нормативные акты должны соответствовать законам, не противоречить им (вспомните принцип «верховенства закона»). Немаловажное значение имеют подзаконные нормативные акты - это акты министерства экономики, Госкомимущества, Госкомитета по антимонопольной политике, президентские указы, постановления Правительства РФ и др., которые в соответствии с п. 1 ст. 115 конституции РФ издаются на основании и во исполнение конституции, федеральных законов.

Локальные нормативные акты регулируют хозяйственную деятельность на уровне предприятий и принимаются их учредителями либо самими предприятиями (Уставы предприятия и др.).

Широко в хозяйственной деятельности используются обычаи делового оборота, которые являются вспомогательными источниками права.

Немаловажную роль в хозяйственной (предпринимательской) деятельности играют международные договоры, которые являются источниками не только международного права, но и внутригосударственного, так как если нормы последнего противоречат нормам международного права, применяются правила международного договора.

Хотя судебная практика не является формальным источником российского хозяйственного права, однако она имеет огромное значение в регулировании предпринимательской деятельности. Постановления высших судебных инстанций по вопросам правоприменительной практики являются обязательными для нижестоящих судебных инстанций.

**2. Субъекты хозяйственного права**

Изучение настоящей темы рекомендуется начать с уяснения исходных понятий, а именно, понятия субъекта хозяйственного права, понятия *субъекта хозяйственной деятельности (хозяйствующего субъекта)* и соотношения этих понятий.

Хозяйственные отношения могут возникать как между хозяйствующими субъектами, так и между хозяйствующим субъектом с одной стороны и государственным органом, осуществляющим регулирующие, контрольные и надзорные функции за деятельностью субъектов хозяйственной деятельности, с другой стороны. Таким образом, понятие субъект хозяйственного права шире понятия хозяйствующий субъект.

Данная тема посвящена именно субъектам хозяйственной деятельности как субъектам хозяйственного права. Прежде всего, студенту необходимо усвоить понятие и определить признаки хозяйствующего субъекта в соответствии с действующим законодательством. Следует иметь в виду, что определение «хозяйствующий субъект» дает закон "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках". В соответствии со ст. 4 названного закона.

**Хозяйствующий субъект** - это российские и иностранные коммерческие организации и их объединения, некоммерческие организации, за исключением не занимающихся предпринимательской деятельностью, а также индивидуальные предприниматели. Определение *предпринимательской деятельности* дается в ст. 2 ГК РФ, под которой понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Соответственно хозяйствующий субъект (предприниматель) - это лицо, осуществляющее в установленном порядке предпринимательскую деятельность. Таким образом, основными *признаками хозяйствующего субъекта* являются:

1) осуществление деятельности, направленной на получение прибыли;

2) способность осуществлять деятельность самостоятельно;

3) наличие обособленного имущества для осуществления хозяйственной деятельности (имущественная самостоятельность);

4) хозяйствующий субъект подлежит обязательной государственной регистрации.

Хозяйственную деятельность, в соответствии с действующим законодательством и, в первую очередь ГК РФ, могут осуществлять;

а) физические лица, зарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя;

б) юридические лица;

в) государство, субъекты РФ и муниципальные образования.

При определении правового положения **индивидуального предпринимателя** рекомендуется учитывать следующие моменты:

*во-первых,* осуществлять предпринимательскую деятельность без образования юридического лица в соответствии с действующим законодательством вправе только граждане РФ,

*во-вторых,* к предпринимательской деятельности граждан применяются правила ГК РФ и других законов, которые регулируют деятельность коммерческих юридических лиц;

*в-третьих,* индивидуальный предприниматель приобретает особый правовой статус, который дополняет общегражданскую правосубъектность гражданина (физического лица). Поэтому, для более успешного изучения правового положения индивидуального предпринимателя, следует ознакомиться с общей гражданской правоспособностью и дееспособностью физического лица. Для изучения этого материала рекомендуется использовать, прежде всего, положения гл. 3 ГК РФ и учебник гражданского права, где данный материал излагается 15 доступной форме.

Основными субъектами хозяйственной деятельности являются организации, наделенные статусом **юридического лица**. При изучений этой темы могут возникнут, трудности, избежать которых поможет определенная логическая последовательность усвоения материала. Мы рекомендуем начать изучение темы с общих для всех юридических лиц положений, при этом опираясь на гл. 4 ГК РФ. В первую очередь, в соответствии со ст. 48 ГК РФ необходимо дать понятия и определить *признаки юридического лица*, к числу которых относятся:

1) Имущественная обособленность организации, которая предполагает наличие у нее определенного имущества, переданного ей ее учредителями в соответствии с учредительными документами. Таким образом, речь идет об обособлении имущества организации от имущества ее учредителей. Закрепленное за организацией имущество подлежит обязательному учету на ее *самостоятельном* балансе, который следует отличать, от отдельного баланса, открываемого в учетных целях и структурному подразделению юридического лица (см. закон "О бухгалтерском учете");

2) Самостоятельная имущественная ответственность по своим обязательствам, которая неразрывно связана с имущественной обособленностью юридического лица, которая имеет целью уменьшение риска участия в гражданско-торговом обороте, а значит и ограничение имущественной ответственности для его учредителей. Смысл имущественного обособления и состоит в выделении таких объектов, на которые возможные кредиторы смогут обратить взыскание, с тем, чтобы вывести из-под него иное имущество учредителей. Именно этим целям служит уставный капитал, который определяет минимальный размер имущества, гарантирующего интересы кредиторов юридического лица. Характеризуя самостоятельную имущественную ответственность, следует иметь в виду, что юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом (ст. 56 ГК), и учредители (по общему правилу) не отвечают но его долгам. Но и в случае установления законом такой ответственности, она всегда носит субсидиарный (дополнительный) характер.

3) Выступление в гражданском обороте и в суде от своего имени. Имя юридического лица заключается в ею наименовании, определенном в учредительных документах (ст. 54 ГК РФ). Наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму, на характер его деятельности (в случаях, указанных в законе), и коммерческие организации обязаны иметь фирменное наименование.

4) Организационное единство, которое предполагает определенную внутреннюю структуру организации, выражающуюся в наличии у нее органов управления и структурных подразделений (в том числе филиалов и представительств), закрепленную в учредительных документах.

При определении *правосубъектности юридического лица* следует обратить внимание на следующие обстоятельства:

*во-первых*, правоспособность и дееспособность юридического типа возникают одновременно в момент его создания, т.е., с момента государственной регистрации (в отличие от правоспособности и дееспособности физического лица), поэтому ГК РФ содержит только понятие правоспособности;

*во-вторых*, правоспособность юридического лица носит, как правило, целевой, установленный учредительными документами, характер;

*в третьих*, правоспособность юридического лица может быть ограничена как решением арбитражною суда, так и нормативно-правовыми актами и правовыми актами государственных компетентных органов.

Изучая вопрос об *учредительных документах* юридического лица, необходимо обратить внимание на их виды (устав и/или учредительный договор), порядок принятия и внесения изменений в содержание в соответствии со ст. 52 ГК РФ.

Далее следует перейти к определению порядка создания юридического лица и оснований и порядка прекращения его деятельности.

Изучение вопроса *о создании юридического лица* вызывает некоторые трудности в связи с отсутствием специального закона о регистрации юридических лиц. На сегодняшний момент создание юридическою лица регулируется отдельными положениями гражданского, административного и налогового законодательства. Юридическое лицо создается по воле их учредителей, однако, государство в интересах всех участников имущественного оборота контролирует их создание посредством обязательной государственной регистрации. Студенту следует иметь ввиду, что для регистрации (создания) юридическою лица учредитель, *во-первых,* представляет в регистрирующий орган необходимые документы (заявление) и решение учредителей или (собственников) о создании юридического лица, надлежащим образом заверенные копии учредительных документов, документы, подтверждающие постановку на налоговый учет и об открытии счета в банке, документы, подтверждающие оплату регистрационного сбора и не менее 50% уставного капитала, и другие документы в зависимости от организационно-правовой формы юридического лица и вида ею деятельности; *во-вторых*, закон устанавливает минимальный, а в некоторых случаях и максимальный размер уставного каптала для коммерческих организации и регулирует порядок оплаты последнею; *в третьих,* регистрирующий орган осуществляет регистрацию в установленные законом сроки; в четвертых, закон устанавливает основания для отказа в государственной регистрации, необоснованный отказ может быть обжалован учредителями в арбитражный суд. Для формирования более полного представления о процедуре создания юридических лица студентам настоятельно рекомендуется познакомиться со следующими документами:

1. Закон РСФСР от 25 декабря 1990"О предприятиях и предпринимательской деятельности" ст. 34-35.

2. Указ Президента РФ от 8 июля 1994 года № 1482 "Об упорядочении государственной регистрации предприятий и предпринимателей на территории РФ".

Деятельность юридического лица прекращается посредством реорганизации или ликвидации. Студенту следует четко представлять разницу между двумя этими понятиями. Реорганизация является одновременно основанием создания нового юридического лица и основанием прекращения деятельности реорганизуемого. При *реорганизации* права и обязанности реорганизуемого юридического лица переходят к вновь созданному в порядке универсального правопреемства. По общему правилу, реорганизация проводится добровольно, по решению учредителей либо уполномоченного на то учредительными документами органа юридического лица. Принудительно, но решению компетентного государственного органа или решению суда, реорганизация может проводиться в случаях, прямо указанных в законе (напр. ст. 19 Антимонопольного закона). Основания, виды и порядок реорганизации определяются положениями ГК РФ и законами "Об акционерных обществах", “Об обществах с ограниченной ответственностью" и другими законодательными актами. Подробно и в доступной форме этот материал излагается в учебниках по гражданскому праву.

Указанные законы регулируют также основания и порядок ликвидации юридического лица. Ликвидация влечет прекращение деятельности юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. Необходимо обратить внимание на то, что нормы регулирующие основания и порядок ликвидации юридического лица, носят, и основном, императивный характер. *Во-первых*, закон устанавливает исчерпывающий перечень оснований ликвидации юридического лица по решению учредителей (ст. 61 ГК РФ); *во-вторых*, устанавливает основания ликвидации по решению суда, которые сводятся к нарушению закона и иных нормативных актов; *в третьих*, закон устанавливает обязанности лиц, принявших решение о ликвидации (о. 62 1'К РФ) и обязанности ликвидационной комиссии; *в четвертых*, устанавливается порядок удовлетворения требований кредиторов в строгом соответствии с очередностью, установленной ст. 64 ГК РФ.

К прекращению деятельности юридического лица посредством ликвидации ведет признание его несостоятельным (банкротом) в соответствии с Федеральным законом от 8 января 1997 г. "О несостоятельности (банкротстве)". Учитывая актуальность настоящего закона, необходимо изучить его основные положения, в том числе, студент должен знать:

1) понятие и признаки несостоятельности (банкротства);

2) установленные законом меры по предупреждению банкротства;

3) круг лиц, имеющих право на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом;

4) обязанности должника и ответственность руководителя должника;

5) процедуры кредиторов должника;

6) процедуры банкротства (наблюдение, внешнее управление, конкурсное производство), права и обязанности арбитражного управляющего (временного управляющего, внешнего управляющего, конкурсного управляющего) и правомочия должника в отношении своего имущества;

7) понятие, основания заключения и последствия утверждения мирового соглашения.

Подробно данный материал рассматривается в курсе "Антикризисное управление". В ходе изучения дисциплины "Хозяйственное право" следует обратить внимание именно на правовые аспекты указанного вопроса, для чего необходимо внимательно ознакомиться с названным выше законом.

Рассмотрев для всех юридических лиц положения, следует переходить к изучению правового положения различных по *организационно-правовой форме* организаций. В первую очередь, необходимо помнить, что ГК РФ содержит исчерпывающий перечень организационно-правовых форм коммерческих юридических лиц. Мы рекомендуем определить особенности правового положения этих организаций по следующим направлениям:

1) кто может быть учредителем той или иной организации;

2) права учредителей на имущество (обязательственное или вещное);

3) на основании каких учредительных документов действует;

4) ответственность юридического лица и учредителей (участников);

5) требования, предъявляемые законом к уставному капиталу (определение минимального или максимального размера, порядок оплаты, основания и порядок увеличения или уменьшения);

6) количественные ограничения участников организации, установленные законом;

7) организация юридического лица (органы управления и порядок их формирования, наличие структурных подразделений с указанием их статуса);

8) основания прекращения деятельности.

Нелишним для систематизации указанной информации будет подготовка студентом развернутой таблицы содержащей сведения по каждой организационно-правовой форме коммерческой организации.

Субъектами хозяйственной деятельности могут выступать, на равных началах с физическими и юридическими лицами, **государство и муниципальные образования**, которых действующее законодательство считает особыми субъектами. Участие государства и муниципальных образований в хозяйственной деятельности регулируется гражданским законодательством (гл. 5 ГК РФ), в том числе, нормами, регулирующими деятельность юридических лиц, если иное прямо не вытекает из закона или особенностей данных субъектов. На содержание гражданско-правового статуса государств и муниципальных образовании оказывают влияние следующие обстоятельства:

1) государство и муниципальные образования участвуют в гражданском обороте через свои органы, действующие в рамках своей компетенции, установленной актами о статусе их органов (ст. 125 ГК РФ), но в результате действий этих органов участниками хозяйственных отношений становится государство (муниципальное образование) в целом, а не сами органы.

2) названные субъекты создаются на основе властного, административно-распорядительного акта и имеют определенные властные полномочия;

3) по своим собственным обязательствам государство и (муниципальное образование) отвечает лишь той частью имущества, которое оно не передало своим юридическим лицам (ст. 126 ГК РФ) (казной).

4) гражданская правоспособность государства и муниципальных образований носит специальный характер, указанные субъекты могут иметь лишь те права и обязанности, которые соответствуют целям их деятельности и публичным (государственным) интересам.

5) государство (муниципальное образование) располагает некоторыми особыми возможностями приобретения имущества в собственность (см. например реквизиция, конфискация и т.д.).

Случаи участия государства и муниципальных образований в хозяйственных отношениях в доступной форме изложены в учебниках по Гражданскому праву.

Правовое положение хозяйственных субъектов зависит не только от организационно-правовой формы, но и от характера деятельности юридического лица. Особый правовой статус имеют, в частности, банки, биржи, организации с участием иностранного капитала. Правовое положение этих организаций определяется как нормами ГК РФ, законами, определяющими правовой статус отдельных организационно-правовых форм, так и специальными законодательными актами.

Правовое положение *коммерческих банков* определяется законом "О банках и банковской деятельности", в соответствии, с которым банки создаются в форме хозяйственных обществ. Соответственно, общие положения правового статуса банков заложены в ГК РФ, в законах "Об акционерных обществах" и "Об обществах с ограниченной ответственностью" Коммерческий банк - кредитная организация, имеющая исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции:

1) привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц;

2) размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности,

3) открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Для более успешного усвоения настоящей темы рекомендуется обратить внимание на особенности правового положения банков, которые сводятся к следующему:

1) банки осуществляют свою деятельность исключительно в денежно-финансовой сфере, коммерческим банкам запрещается заниматься производственной, торговой и страховой деятельностью; закон устанавливает исчерпывающий перечень банковских операций, при этом разграничивает понятия банковские операции и сделки;

2) осуществление банковских операций производится только на основании лицензии, выдаваемой Банком России, который осуществляет н государственную регистрацию коммерческих банков;

3) законом устанавливаются дополнительные (по сравнению с хозяйственными обществами, осуществляющими другую деятельность), требования к уставному капиталу а именно: устанавливается минимальный размер уставного капитала и предельный размер не денежной части, в формировании уставного каптала участвуют только собственные средства; оплачивается в полном размере на момент государственной регистрации, приобретение акций коммерческих банков третьими лицами контролируется Банком России,

4) устанавливаются дополнительные требования к документам, предоставляемым для государственной регистрации: протокол собрания учредителей должен отражать не только принятие устава, но и утверждение кандидатур на должность руководителя и главного бухгалтера, для регистрации должны быть представлены анкеты кандидатов на эти должности; надлежащим образом заверенные копии свидетельств о государственной регистрации учредителей банка и аудиторское заключение об их финансовом положении;

5) учредители банка не имеют права выходить из состава участников в течение первых трех лет со дня его регистрации;

6) коммерческий банк может быть ликвидирован на основании решения арбитражного суда по иску Банка России после отзыва последним лицензии.

Биржа занимается организацией торгов. В зависимости от объекта торга, биржи делятся на товарные и фондовые. Общим в правовом положении бирж является то, что они являются некоммерческими организациями. С их помощью конкретные предприниматели осуществляют коммерческие (приносящие доход) сделки, однако, сама их деятельность бездоходна и требует финансирования от участников. Вопрос о биржах в учебниках освещается недостаточно, поэтому, при рассмотрении темы рекомендуем обратиться непосредственно к законодательным актам.

Правовое положение *товарной биржи* определяется законом "О товарных биржах и биржевой торговле", в соответствии, с которым товарной биржей признается основанное на началах членства объединение предпринимателей, созданное ими с целью организации специальных публичных торгов по продаже определенных (в соответствии с уставом) товаров. Учредителями и членами биржи не могут быть органы государственной и муниципальной власти и управления, банки, страховые и инвестиционные компании и фонды.

Товарная биржа действует в соответствии с уставом, который содержит:

1) сведения о видах товаров, с которыми осуществляются сделки на бирже;

2) о составе и компетенции ее органов и порядке принятия ими решений (высшим органом биржи является общее собрание ее членов);

3) о уставном капитале - при этом следует иметь ввиду, что в соответствии с законом, доля каждого участника биржи в ее уставном капитале не может превышать 10%;

4) о членстве на бирже, правах и обязанностях членов биржи.

При изучении настоящих положений, необходимо учитывать следующее: во-первых, закон устанавливает минимальное количество членов биржи - 10 членов, во-вторых, устанавливает исчерпывающий перечень лиц, которые не могут быть членами биржи (см. выше), в третьих, права и обязанности членов биржи зависят от их категории (полные и неполные члены), в-четвертых, уставом могут быть предусмотрены дополнительные права для учредителей биржи.

Сделки на товарной бирже осуществляются на основании лицензии, выдаваемой Комиссией по товарным биржам Государственного антимонопольного комитета РФ.

Правовой статус фондовой биржи и ее членов определяется законом "О рынке ценных бумаг", и соответствии, с которым фондовой биржей может признаваться только организатор торговли на рынке ценных бумаг. Фондовая биржа создается в форме некоммерческого партнерства, поэтому правовое положение биржи определяется, в определенной степени, ГК РФ и законом «О некоммерческих организациях».

Для того чтобы иметь определенное представление о фондовой бирже необходимо усвоить следующие положения:

1) права и обязанности фондовой биржи (ст. 13 закона);

2) фондовой бирже, и соответствии с законом, запрещается совмещать деятельность по организации торговли с иными видами деятельности; на рынке ценных бумаг, за исключением депозитарной и деятельности но определению взаимных обязательств (клиринговой);

3) закон устанавливает исчерпывающий перечень, видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, к которым, помимо организации торговли (ст. 9), относится брокерская деятельность (ст. З), дилерская (ст. 4), деятельность по управлению ценными бумагами (ст. 5), деятельность, по определению взаимных обязательств (клиринг) (ст. 6), депозитарная деятельность (ст. 7), деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг (ст. 8);

4) понятие, права и обязанности членов фондовой биржи; при этом следует разграничивать понятия члена и участника биржи. В соответствии с законом (ст. 12), членами фондовой биржи могут; быть любые профессиональные участники рынка ценных бумаг (см. виды профессиональной деятельности). Порядок вступления, выхода и исключения из членов фондовой биржи, количественные ограничения и т.д., устанавливаются биржей самостоятельно на основании внутренних документов.

5) фондовая биржа организует торговлю только между членами биржи, другие участники рынка ценных бумаг могут совершать сделки на бирже исключительно через посредничество биржи;

6) все виды профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг осуществляется на основании лицензии, выдаваемой Федеральной комиссией по рынку ценных бумаг или уполномоченными ею органами на основании генеральной лицензии (ст. 39); при этом, следует иметь ввиду, что деятельность профессиональных участников рынка ценных бумаг лицензируется тремя видами лицензий: лицензией профессионального участника рынка ценных бумаг, лицензией на осуществление деятельности по ведению реестра и лицензией фондовой биржи.

Органы, выдавшие лицензию, контролируют деятельность профессиональных участников рынка ценных бумаг, в том числе и фондовой биржи. и принимают решение об отзыве лицензии при нарушении законодательства о ценных бумагах.

Особое правовое положение имеют организации с участием иностранного капитала (иностранными инвестициями), деятельность которых регулируется законом "Об иностранных инвестициях". В соответствии с настоящим законом, *организации с иностранными инвестициями* создаются и действуют к форме хозяйственных обществ и товариществ, следовательно, нормы ГК РФ, регулирующие деятельность хозяйственных обществ и товариществ, закона "Об акционерных обществах", закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" распространяются и на организации с иностранными инвестициями. При изучении закона "Об иностранных инвестициях", опираясь на общие для всех юридических лиц положения, рекомендуем особо выделить следующие моменты: во первых, кто может быть иностранным инвестором (а значит и участником организации с иностранными инвестициями); во-вторых, на формы осуществления иностранных инвестиций в соответствии со ст. 3 закона: в третьих, на дополнительные требования, предъявляемые к созданию таких организаций.

Обращая внимание на наличие налоговых и таможенных льгот, предусмотренных законом для предприятий с иностранными инвестициями, рекомендуем обратить внимание на отдельные ограничения по сферам их деятельности (в частности в сфере банковского, страхового дела, оборонного производства).

Определенные особенности правового статуса имеют и так называемые *малые предприятия.* Изучение данной темы целесообразно с использованием следующих законов:

1.Федеральный закон РФ от 12 мая 1995 г. «О государственной поддержке малого предпринимательства в РФ».

1. Федеральный закон от 29 декабря 1995 г. "Об упрощенной системе налогообложения, учета и отчетности для субъектов малого предпринимательства".

При этом особое внимание необходимо обратить на следующие моменты:

*во-первых:* Малое предприятие не есть отдельная организационно-правовая форма, то есть при наличии указанных в законе условий малым предприятием может быть признано и полное товарищество и ООО и т.д.

*во-вторых:* Малое предпринимательство пользуются поддержкой со стороны государства. Следует познакомиться с конкретными мерами поддержки и льготами, которыми по закону пользуются субъекты малого предпринимательства.

*в-третьих:* Следует обратить внимание на особенности ведения учета и отчетности предусмотренные вышеназванным законом от 29.12.95.

В заключение обзора темы предполагается провести обзор следующих понятий, часто смешивающихся в повседневной хозяйственной практике:

**Структурные подразделения юридического лица** *(филиалы, представительства, необособленные структурные подразделения).* Важно определить особенности правого статуса каждого указанного подразделения.

**Зависимые хозяйствующие субъекты***(зависимые общества, дочерние общества - не путать с дочерними предприятиями!, участники финансово-промышленных групп и холдингов).* Особо изучить меры защиты прав кредиторов и учредителей указанных зависимых субъектов.

Данные вопросы весьма обстоятельно излагаются в учебниках по гражданскому праву и в Главе 9 основного учебника, рекомендованного для изучения курса "Предпринимательское (хозяйственное) право" под. ред. Олейника О.М.

**3. Правовое регулирование деятельности хозяйствующих субъектов**

Изучение настоящей темы следует начать с определения необходимости правового регулирования хозяйственной деятельности.

Правовая регламентация деятельности хозяйствующего субъекта в соответствии с действующим законодательством основывается на признании их равенства, свободы договора и добросовестной конкуренции. Однако, хозяйственная деятельность, как элемент экономики, не может осуществляться без прямого или косвенного воздействия государства посредством правового регулирования. Необходимость государственно-правового регулирования деятельности хозяйствующего субъекта определяется; во-первых, потребностью в обеспечении государственных и общественных нужд, во-вторых, приоритетами в социально-экономическом развитии, в-третьих, реализацией свободы предпринимательства и конкуренции.

При определении *понятия государственно-правового регулирования* следует иметь ввиду, что это:

1 целенаправленная деятельность государства;

2 деятельность, осуществляемая на основании и в пределах закона;

3)деятельность по планированию (программированию), организации, стимулированию, учету, контролю и управлению.

Одним из видов государственного регулирования хозяйственной деятельности является **антимонопольное регулировани**е, основанное на необходимости предотвращения злоупотреблений своей экономической властью со стороны хозяйствующих субъектов, доминирующих на рынке. *Правовой базой* антимонопольного регулирования является закон РФ "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках". При знакомстве с настоящим законом студенту следует обратить внимание на следующие положения.

Во-первых, необходимо определить *предмет регулирования,* т.е. отношения, влияющие на конкуренцию на товарном рынке в РФ, связанные с монополистической деятельностью и недобросовестной конкуренцией (ст. 1 Закона). Понятие и формы проявления монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции определяются законом (ст.ст. 4-10).

Во-вторых, следует указать на участников отношений, регулируемых настоящим законом, к которым, в соответствии со ст. 2, относятся физические и юридические лица, государственные органы исполнительной власти и органы местного самоуправления.

В-третьих, определять правовой статус Федерального антимонопольного органа, который, в соответствии с законом (ст.ст. 3, 11-16) осуществляет антимонопольное регулирование.

В-четвертых, студенту следует определить отдельные виды государственного контроля, осуществляемого антимонопольным органом, к которым в соответствии со ст.ст. 17-19, относятся:

1) контроль за созданием, реорганизацией и ликвидацией коммерческих организаций;

2) контроль за соблюдением антимонопольного законодательства при приобретении акций (долей) в уставном капитале коммерческих организаций.

В-пятых, студент должен знать понятие, основания и виды ответственности за нарушение антимонопольного законодательства, при этом учитывая, что субъектом ответственности могут быть:

1. должностные лица государственных органов и муниципальных образований;
2. организации (юридические лица);
3. должностные лица организаций;
4. индивидуальные предприниматели.

На изучении вопросов антимонопольного регулирования студентам рекомендуется обратить особое внимание ввиду их актуальности на современном этапе. Для наиболее глубокого изучения вопросов данной темы рекомендуется познакомиться с учебным пособием "Конкурентное право РФ." Учебное пособие. - М. Логос. 1999г.

В целях обеспечения государственных нужд и, в том числе формирования государственного бюджета, государство осуществляет правовое регулирование деятельности хозяйствующего субъекта посредством **налогового законодательства**. При изучении настоящего материала студенту следует ознакомиться и проанализировать Налоговый Кодекс РФ (ч. 1) от 31 июля 1998 г., который с 1 января 1999 г. является основной правовой базой налогового законодательства. Для более эффективного усвоения материала рекомендуется изучение его в следующей последовательности.

*Во-первых*, в соответствии со ст. 9 следует определить круг участников налоговых отношений, которыми, с одной стороны являются налогоплательщики, с другой - органы, которые в соответствии с законом, осуществляют прием и взимание налогов, а также контроль за их уплатой. Следует обратить внимание, что обязанными лицами помимо налогоплательщиков, являются взаимозависимые лица (ст. 20) и налоговые агенты (ст. 24); к органам, осуществляющим налоговый контроль, помимо Государственной налоговой службы, относится Государственный таможенный комитет РФ и финансовые органы.

*Во-вторых*, необходимо определить правовой статус Налоговых органов в РФ (ст. Ст. 30 - 35 Кодекса).

*В-третьих*, студент должен знать виды правового регулирования через налоговое законодательство, которое, в соответствии с ПК РФ, осуществляется 1) в виде налоговой отчетности налогоплательщика, реализуемой в форме предоставления налоговой декларации (ст. 80) и 2) в виде налогового контроля (ст. 82), который осуществляется посредством:

- камеральных и выездных налоговых проверок (ст.ст. 87-89);

- получения объяснений налогоплательщиков и иных обязанных лиц;

- проверки данных учета и отчетности;

- осмотра помещений и территорий, используемых для извлечения дохода (прибыли).

В целях проведения налогового контроля налогоплательщики подлежат обязательной постановке на налоговый учет налоговыми органами (ст. 83).

В-четвертых, важно ознакомиться со способами обеспечения исполнения обязанности по уплате налога. При этом следует иметь ввиду, что Кодекс в качестве способов обеспечения обязанности по уплате налогов называет как чисто гражданско-правовые (залог, поручительство), так и административные меры, применяемые налоговыми органами в одностороннем порядке (приостановление операций по счетам налогоплательщиков в банке, арест имущества). В-пятых, студент должен знать понятие, основания, условия и порядок привлечения налогоплательщика к ответственности за налоговые правонарушения.

Одним из видов государственного регулирования деятельности хозяйствующего субъекта является **валютное регулирование**, правовой базой которого является закон РФ "О валютном регулировании и валютном контроле". Изучение вопроса также рекомендуется начать с определения предмета регулирования. Студент должен уяснить понятия «валюта» и "валютные ценности". Именно операции с валютными ценностями, к которым закон относит:

1. иностранную валюту;
2. ценные бумаги и иностранной валюте;
3. драгоценные металлы;
4. природные драгоценные камни - являются объектом валютного регулирования. Далее следует определить круг участников валютных отношений. Закон подразделяет собственников валютных ценностей на "резидентов" и "нерезидентов" (в зависимости от постоянного места жительства) и устанавливает для них неодинаковый правовой режим (ч.ч. 5,6 ст. 1). В соответствии с названным законом органом валютного регулирования и валютного контроля является Центральный банк РФ, правовой статус которою определяется законом РФ "О Центральном банке РФ (Банке России). Валютный контроль осуществляют агенты валютного контроля, к которым закон относит Уполномоченные банки (коммерческие банки, имеющие лицензию на осуществление валютных операций) (см. предыдущую тему). Полномочия органов и агентов валютного контроля устанавливаются настоящим законом.

И, последнее, студент должен знать основания, виды и порядок применения юридической ответственности за нарушения валютного законодательства (ст. 14).

Остальные подразделы данной темы изучаются студентами обзорно. Для знакомства с правовым регулированием вопросов **ценообразования,** порядка **приватизации, сертификации и лицензирования** возможно использовать названный выше учебник под ред. Олейника О.М.

**4. Объекты хозяйственных правоотношений**

Как известно, объект то один из элементов хозяйственного правоотношения, то, на что направлено хозяйственное правоотношение. В этой теме предстоит ознакомиться с различными категориями объектов: вещами (включая деньги и ценные бумаги); иным имуществом, включая имущественные блага; услугами и работами результатами творческой деятельности, нематериальными благами, информацией (ст. 128 ГК РФ).

Рассматривая такую категорию объектов как **вещи**, обратите внимание на то, что вещи обладают правовым режимом, который подразумевает определенный порядок пользования, способы и приемы распоряжения и иные правомерные действия хозяйствующих субъектов в отношении вещи, определяемые правовыми нормами.

В соответствии с правовым режимом можно классифицировать вещи на:

1. разрешенные к имущественному обороту;
2. ограниченные в оборотоспособности;
3. изъятые из оборота.

В праве принято различать и иные *группы вещей*: вещи движимые и недвижимые; вещи, определяемые родовыми признаками и вещи индивидуально-определенные; вещи делимые и неделимые; отдельные вещи и совокупность вещей; главные вещи и принадлежности. Данная классификация имеет определенные юридико-практические последствия, т.е. деление вещей на определенные категории имеет определенное правовое значение. Необходимо знать, для чего проводится такое деление вещей или выделение их из числа других.

Например, если имущество, вещь является неделимой (автомобиль), т.е. невозможно разделить на части без ущерба для его хозяйственного назначения, то собственнику вместо выдела доли в натуре либо выплачивается денежная компенсация, либо вещь продается, а вырученная сумма делится между собственниками, либо устанавливается режим пользования этой вещью.

Среди вещей следует выделить плоды, продукцию и доходы, а также предприятие как имущественный комплекс.

Особое внимание следует уделить вопросу о *ценных бумагах*, их классификации (в частности, на предъявителя, ордерные ценные бумаги, именные, денежные и товарные) и видах

(вексель, облигация, акция чек и т.п.). Обратите внимание на то, что перечень ценных бумаг в ст. 143 ГК РФ не является исчерпывающим. Этот перечень может дополняться, однако отнесение документов к числу ценных бумаг может производиться только по прямому указанию закона.

К ценной бумаге предъявляются определенные требования, в частности она должна иметь определенную форму и обладать обязательными реквизитами, отсутствие которых влечет недействительность ценной бумаги.

В основу разграничения **действий** как объекта хозяйственного права положен их конечный результат. Если *услуга* выражается в определенном полезном результате, как правило невещественном, то *работа* имеет овеществленный полезный результат.

К результатам интеллектуальной деятельности относятся, прежде всего, объекты интеллектуальной (в том числе промышленной} собственности (ст. 138 ГК РФ). Для хозяйственного права по практическому значению правовое место выходят объекты **промышленной собственности**. Речь идет, прежде всего, о правах на *товарный знак, фирменное наименование, и изобретение полезные модели, секреты производства.* Перечесленные объекты промышленной собственности становятся объектами исключительного права хозяйствующего субъекта только после государственной регистрации, а в некоторых случаях (это касается товарного знака, изобретения, полезной модели, секретов производства) и получения свидетельства или патента.

Например, практическое значение исключительного права на товарный знак состоит не только в том, что его владелец может запрещать использование этого товарного знака другим лицам, но и в том, что он получает возможность предоставить за соответствующую плату право использовать, свой товарный знак. Заключая лицензированные договоры, владельцы товарных знаков используют полученное ими исключительное право как объект имущественных правоотношений, а по классификации ГК - как имущественные права, имеющее денежное выражение.

**Деньги** один из видов имущества - ГК РФ относит к объектам гражданских правоотношений наряду с ценными бумагами. Общегражданское законодательство использует термины «деньги» и «валюта». Ст. 140 ГК позволяет считать, что это - синонимы. Специальное законодательство, в частности, Закон РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» определяет валюту, т.е. деньги РФ таким образом, что это понятие охватывает а) рубли в виде банковских билетов (банкнот), б) средства на банковских счетах в банке РФ, в) средства на счетах в банках вне РФ, находящиеся там в соответствии с действующим законодательством. При этом наряду с валютой России к деньгам как объекту хозяйственного права относится также иностранная валюта. Она может быть представлена а) денежными знаками в виде банкнот, казначейских билетов или монет, б) средствами на счетах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах (последние именуются в ст. 317 ГК РФ условными денежными единицами).

Следует обратить внимание на существенную разницу между правовым режимом валюты России и иностранной валюты. Так, валюта России рубль - является законным платежным средством, обязательным к приему по его нарицательной стоимости на всей территории России. Что касается иностранной валюты, возможности и условия ее использования в качестве средства платежа, а также условия и порядок лицензирования такой деятельности определяются специальным законодательством о валютном регулировании и валютном контроле.

Еще на некоторых объектах хозяйственного права следует остановиться, а именно: **имущество предприятий (организаций).** Порядок учета имущества организаций определяется Федеральным законом «О бухгалтерском учете» от 23 февраля 1996 г. Имущество хозяйствующего субъекта принято подразделять на *основные и оборотные средства*.

Следует обратить внимание на то, что деление имущества на основные и оборотные средства близко к его делению на недвижимое и движимое имущество, но полной аналогии здесь нет. Если всякое недвижимое имущество относится к основным средствам, то движимое имущество может быть как основными средствами (например, транспортные средства), так и оборотными средствами (сырье, материалы).

Все основные средства являются индивидуально - определенными в отличие от других однородных вещей с конкретными присущими только им характеристиками.

Особо следует подчеркнуть, что правовой режим **финансовых вложений** можно рассматривать в следующих аспектах:

1. правовой режим ценных бумаг как объекта гражданских прав;
2. вложений в уставные капиталы хозяйственных обществ и товариществ;
3. правовое положение кредитора в договоре займа (п. 39 Положения о бухгалтерском учете и отчетности в Российской Федерации, утвержденного приказом Минфина РФ от 26 декабря 1994 г. №170).

Что касается **нематериальных благ** как объектов права, то следует иметь в виду, что таковыми являются блага, способные индивидуализировать хозяйствующий субъект (*имя, деловая репутация* и др.) и обеспечивающие автономию в обществе (*тайна переписки, телефонных разговоров*). В силу их нематериальности предусмотрены особые средства судебной защиты таких благ.

Наряду с юридической классификацией вещей, данной выше, существует экономическая и другие классификации вещей, которые не являются предметом рассмотрения настоящего учебного курса.

**5. Права хозяйствующего субъекта на имущество**

В этой теме речь идет о различных видах прав на вещи, на имущество, другими словами, о вещных правах. Центральное место среди этих прав занимает **право собственности**. Для изучения вопросов данной темы студентам рекомендуется использовать непосредственно Гражданский кодекс РФ Раздел II (желательно с комментариями) или учебник по Гражданскому праву.

Понятие права собственности включает в себя общественные отношения между собственником вещи и всеми остальными лицами по поводу этой вещи. Право собственности есть использование вещи своей волей и в своих интересах.

Принято говорить о двух *основных формах собственности*: частной и публичной. Частные собственники - физические лица (граждане) и их объединения используют собственность в своих частных, личных интересах. Частная собственность может быть индивидуальной и общей.

Публичные собственники государство и муниципальные образования - используют собственность во всеобщем или общественном интересе.

Публичный характер государственной (федеральной казенной) собственности не вызывает сомнений. Публичная же природа муниципальной собственности и обосновывается следующими тезисами:

1) она принадлежит не добровольному объединению физических лиц, а гражданам, совместно проживающим на определенной территории, границы которой законодательно установлены государством;

2) имущество, составляющее муниципальную собственность, в подавляющем объеме образуется публичными, а не добровольными способами, т.е. за счет обязательных для населения данной территории платежей;

3) муниципальная собственность используется в общественных интересах всего муниципального образования.

Содержание права собственности раскрывается через *правомочия собственника.* Их три: владение, пользование и распоряжение. Студент должен хорошо знать, что представлять собой каждое из них, и в чем проявляется, чем владение отличается от пользования и распоряжения.

Субъектами права собственности и являются физические лица (граждане), юридические лица, государственные и муниципальные образования. Важно отметить, что все субъекты равны перед законом и обладают равными правомочиями собственника.

Что касается объектов права собственности, то в соответствии с Конституцией Российской Федерации Гражданский Кодекс РФ практически не ограничивает право собственности по виду объектов и по их количеству. В законе перечислены отдельные виды имущества, которые не могут находиться в собственности физических лиц, например, изъятые

из оборота вещи. Круг объектов коммерческих юридических лиц не ограничен; а круг объектов некоммерческих организаций фактически ограничен целями и задачами их уставной деятельности.

Государство осуществляет свое право собственности двумя способами:

1) путем закрепления имущества за государственными предприятиями и учреждениями во владение, пользование, распоряжение;

2) формирует казну (нераспределенная часть имущества и средства бюджета) и использует ее посредством исполнительно-распорядительной деятельности, на основании закона о бюджете.

После того, как уяснили круг субъектов и объектов права собственности, следует перейти к изучению вопроса о *способах приобретения права собственности*. Изготовление, создание вещи своим трудом. Использование имущества для извлечения законного предпринимательского дохода. Гражданско-правовые сделки. Плоды. Наследование. Переработка чужого материала. Приобретение бесхозяйного имущества и безнадзорных животных. Приобретательная давность. Клад. Находка. Все способы с юридической точки зрения делятся на первоначальные и производные. Принципиальное различие между ними заключается в следующем: происходит эта передача права по воле собственника или независимо, даже может быть вопреки его воле.

Гражданским кодексом РФ регулируются принудительные способы прекращения права собственности:

1. обращение взыскания на имущество по неисполненным обязательствам и долгам;
2. реквизиция;
3. конфискация;
4. изъятие недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка для государственных или общественных надобностей;
5. национализация;
6. выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними.
7. кроме этого, право собственности может прекратиться и в результате добровольного волеизъявления, например, отказа собственника от вещи (выбросил, подарил, продал).

Следует выделить *право общей собственности* как способ совместного владения имуществом. Общая собственность может быть долевой и совместной. Долевая собственность может быть установлена на делимые вещи. Сособственник, как правило, пользуется только своей долей имущества; он имеет право требовать выдела своей доли в натуре; может продать спою долю, но при этом право преимущественной покупки имеют остальные сособственники. Без согласия других сособственников может завещать или подарить свою долю любому лицу.

При совместной собственности сособственники сообща владеют и пользуются своим имуществом. Совместная собственность может быть только в случаях прямо перечисленных в законе: общая собственность супругов, общая собственность крестьянского (в том числе фермерского) двора, общая собственность членов семьи на приватизированную квартиру.

**Вещные права лиц, не являющихся собственниками.** Эту категорию прав принято еще называть правами на чужие вещи, так как речь здесь идет о праве третьего лица пользоваться в определенном отношении (но не по договору) вещью, которая принадлежит на праве собственности другому лицу, и это лицо (собственник) должно терпеть это обременение, не может отказать в праве пользования своей вещью. Виды этих прав перечислены в ст. 216 ГК РФ. К ним относятся права членов семьи собственников жилого помещения, право пожизненного наследуемого владения земельным участком, сервитуты и некоторые другие. Обратите внимание, что с переходом права собственности на имущество к другому лицу эти вещные права на прекращаются, т.е. новый собственник также должен терпеть обременение.

Остановимся на некоторых из них. Право хозяйственного ведения и оперативного управления. Эти права являются производными от государственной и муниципальной собственности. *Право хозяйственного ведения* означает, что юридическое лицо владеет, пользуется и распоряжается закрепленным за ним имуществом. Распорядительные функции ограничены: совершаются сделки с закрепленным за ним недвижимым имуществом только с согласия собственника. *Право оперативного управления* предполагает еще большее ограничение распорядительных функций: все действия должны быть согласованы с собственником, если закон прямо не делает никаких исключений.

Как известно уже из предыдущих тем, **земля** является особым объектом правового регулирования. По своему целевому назначению земли делятся на сельскохозяйственные, промышленные, городские, транспортные, заповедные, пограничной зоны, земли лесного фонда, государственного запаса. Гражданский кодекс РФ предусматривает помимо права собственное на землю право свободного доступа на земельные участки общего пользования; право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком; право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут) (ст. 274).

Права на чужие вещи могут возникать из договора, односторонней сделки, из судебного решения. Основания прекращения и возможности перехода этих прав подробно описаны в гл. 17 ГК РФ.

**6. Общие положения об обязательствах**

Прежде, чем начать изучать отдельные виды обязательства (предпринимательские договоры), важно уяснить общие положения, касающиеся структуры обязательства (сторон, содержания, предмета) и его сущности.

Особое внимание следует уделить вопросу **об участниках (сторонах)**обязательства. В обязательстве в качестве каждой из его сторон могут участвовать одно или единовременно несколько лиц, что ведет к появлению обязательств с множественностью лиц (которые могут быть активными либо пассивными). Обычно такие обязательства являются *долевыми,* в них каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в соответствующей доле, причем доли предполагаются равными, если иное прямо не вытекает из закона или договора.

Более сложными являются *солидарные* обязательства с множественностью лиц. В силу солидарности должников в пассивном солидарном обязательстве кредитор вправе требовать исполнения от любого из должников, причем не только в части долга, но и полностью. При этом исполнившему обязанность должнику предоставляется возможность регрессного требования исполнения к неиснолнившим обязательство содолжникам в части доли, которая приходится на каждого из них.

Разновидностью обязательств с множественностью лиц являются *субсидиарные* (дополнительные) обязательства, которые отличаются от солидарных прежде всего отсутствием у кредитора права предъявить требование об исполнении сразу же к субсидиарному должнику, минуя основного.

Обратите внимание на то, что в некоторых обязательствах кроме должника и кредитора могут участвовать и иные субъекты - третьи лица, что приводит к возникновению обязательств с участием третьих лиц. Это прежде всего регрессные обязательств, в которых исполнившему обязательство должнику предоставляется возможность регрессного требования об исполнении к третьему лицу, которое практически становится должником по отношению к лицу, исполнявшему за него долг полностью или в части. Это - обязательства в пользу третьего лица, в которых исполнения может требовать не только кредитор, но и третье лицо, не участвующее в заключении договора, поскольку в его пользу было обусловлено исполнение; а также обязательства, исполненные третьими лицами (при уступке права требования и переводе долга). Особое внимание обратите на правила, по которым осуществляется *цессия и перевод долга*, а также на права и обязанности, которые не могут переходить к другим лицам по ним.

Как известно, исполнение обязательства состоит в совершении должником в пользу кредитора обусловленного действия, составляющего кредит обязательства. Исполнение обязательства связано с определенными **правилами исполнения**, результатом чего является надлежащее исполнение.

Давая определение *надлежащему* исполнению, следует помнить, что надлежащим признается исполнение, произведенное должником кредитору обусловленным в договоре, законе или соответствующим обычаям способом (в соответствующей валюте; исполнение обязательства в целом; исполнение обязательства в соответствии с установленной очередностью погашения требований по обязательству; исполнение встречного обязательства при условии исполнения обязательства другой стороной), в установленный срок и в должном месте. Последние два признака имеют особое значение. *Место исполнения обязательств* определяется правилами ст. 316 ГК РФ. *Срок исполнения обязательств* определяется правилами ст. 314-316 ГК РФ. Обе эти нормы являются диапозитивными, т.е. применяются лишь в случаях, когда стороны не урегулировали соответствующие вопросы в договоре. Вспомните, что сроки отнесены к юридическим фактам, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение прав и обязанностей хозяйствующих субъектов. Вспомните виды сроков и назначение такого деления (сроки защиты прав, пресекательные сроки, давностные сроки), а также последствия истечения сроков. Следует при этом иметь в виду, что общее правило относительно того, что обязательство, не исполненное в разумный срок, а также обязательство, исполнение которого определено моментом востребования, исполняется должником в семидневный срок, имеет исключения, например, в договоре займа.

Исполнение обязательств должным образом обеспечивается системой различных способов (неустойкой, залогом и другими). Следует иметь в виду, что **обеспечение обязательства** любыми из указанных способов также создает обязательственное правоотношение между должником и кредитором (или иным лицом, которое обеспечивает обязательство должника).

Необходимо уяснить специфику этих правоотношений, которая состоит в дополни тельном (акцессорном) характере по отношению к обеспечиваемому (главному) обязательству, а также существо правоотношений, вытекающих из договоров о неустойке, залоге, поручительстве, задатке, банковской гарантии.

Давая сравнительную характеристику способам обеспечения обязательств, обратите внимание, в частности, на то, что если несоблюдение проект письменной формы влечет недействительность соглашений о неустойке, о поручительстве, залоге, то при несоблюдении простой письменной формы соглашении о задатке, когда имеются сомнения, является ли уплаченная сумма задатком, внесенная денежная сумма признается авансом.

Давая определение *неустойки и залогу*, подробнее остановитесь на их видах и особенностях залога недвижимости.

Обратите внимание также на особенности *банковской гарантии*. Так, предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром как правоотношение между ними не зависит от основного обязательства и носит абстрактный характер.

Обязательственные правоотношения возникают под воздействием, определенных юридических фактов, к которым относятся сделка (договор), акты государственных органов и органов местного самоуправления, административные акты, судебные решения. Они возникают также в следствие причинения вреда жизни, здоровью и имуществу гражданина, юридического лица, из неосновательного обогащения. В зависимости от оснований возникновения обязательства делятся на *договорные и внедоговорные*.

Так же как и договор, сделка направлена на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, однако в отличие от договора она может быть не только двухсторонней и многосторонней, но и односторонней.

Запомните классификацию сделок: возмездные и безвозмездные, консенсуальные и реальные, каузальные и абстрактные, сделки, совершенные под отлагательными отменительным условием, сделки относительно недействительные (оспоримые) и сделки абсолютно недействительные (ничтожные).

Особое внимание уделите вопросу, касающемуся формы сделки и тех правовых последствий, которые возникают при несоблюдении требований закона к форме.

При изучении внедоговорных обязательств необходимо тщательно проанализировать следующие вопросы:

а) условия возникновения ответственности причинителя вреда (ст. 1064 ГК);

б) особенности ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности (ст. 1079 ГК);

в) ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами (ст. 1069 ГК;

г) возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина (ст. 1084-1094 ГК);

с) возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ или услуг (ст. 1095-1098 ГК).

Ст. 1064 ГК – это общая норма, устанавливающая четыре условия возникновения ответственности: вред, противоправность действия, причинная связь, вина, если иное специально не оговорено в законе. Такая специальная оговорка предусмотрена, например, в отношении владельцев источников повышенной опасности (ст. 1079 ГК), отвечающих и за вред, причиненный случайно. Изучая другие основания возникновения обязательств, следует обратить внимание на понятие «неосновательное обогащение» (статья 1102 ГК), учитывая, что термин «имущество» в данном понятии следует толковать расширительно, включая сюда также имущественные права и все иные защищаемые правом материальные блага. Необходимо также обратить внимание на соотношение требования о возврате неосновательного обогащения с другими требованиями о защите прав (ст. 1103 ГК). Остальные вопросы этого обязательства урегулированы статьями 1104, 1109 ГК.

Практический смысл любого обязательства заключается в его исполнении. Надлежащее исполнение, по общему правилу, является основанием его прекращения. Однако это не единственное основание прекращения обязательства. В ГК установлен ряд оснований прекращения обязательств, это: отступное, зачет, совпадение должника и кредитора в одном лице, новация, прощение долга, а также некоторые другие, предусмотренные законом или договором (гл.26 ГК РФ). Студент должен хорошо знать, что представляет собой каждое из них, при каких условиях допускается, когда достаточно одностороннего волеизъявления, когда не допускается и т.д.

7. Предпринимательский договор

При изучении данной темы студенты должны знать понятие договора, его сущность и содержание, соотношение его с обязательством, сделкой, значение и роль договора в регулировании экономических отношений.

Термин "договор" употребляется в гражданском праве в различных значениях. **Договор** представляет собой соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор - это наиболее распространенный вид сделок.

К договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках.

Договор представляет собой волевой акт, выражение воли обеих сторон добровольно и свободно.

Ст. 421 ГК закрепляет *свободу договора*. Это предполагает, что субъекты права свободны в решении вопроса о том, заключать либо нет договор, свободны в выборе партера и вида договора.

Договоры подразделяются на *консенсуальные и реальные*. Это деление имеет принципиальное значение для определения момента вступление договора в юридическую силу.

По юридической направленности гражданско-правового договора различают: *основной и предварительный.* Предварительный договор - это соглашение сторон о заключении основного договора в будущем. Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет и другие существенные условия.

Предварительный договор нельзя путать с соглашением о намерениях, которые лишь фиксируют желание сторон вступить в договорные отношения. В случае отказа от заключения договора никаких последствий для стороны соглашения о намерениях не наступает.

При заключении предварительного договора устанавливается срок, в течение которого стороны обязаны заключить основной договор. В случае уклонения от заключения договора применяются правила для заключения обязательных договоров.

По характеру распределения прав и обязанностей между участниками договоры делятся на *взаимные (двусторонние) и односторонние*. Односторонний договор - когда у одной стороны только права, а у другой только обязанности. Большинство договоров носят взаимный характер, где каждая из сторон приобретает одновременно и права и обязанности.

По характеру применения материальных благ различают договоры *возмездные и безвозмездные*. По природе общественных отношений чаще встречаются договоры возмездные (п. 3 ст. 423 ГК). По основаниям заключения договоры делятся на *свободные и обязательные*. Свободные - заключение договоров зависит от усмотрения сторон. Обязательные - вытекают из самого названия и являются обязательным для одной либо обеих сторон. Здесь необходимо усвоить, что обязанность заключения договора вытекает из самого нормативного акта.

Особое значение среди обязательных договоров имеет *публичный договор*. Впервые ст. 426 ГК закрепила понятие и признаки публичного договора. Необходимо обратить внимание на характеризующие признаки:

1. Обязательным участником публичного договора является коммерческая организация.

2. Указанная коммерческая организация должна осуществлять деятельность по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг.

3. Данная деятельность должна осуществляться коммерческой организацией в отношении каждого, кто к ней обратится.

4. Предметом договора должно быть осуществление коммерческой организацией указанного вида деятельности.

При отсутствии хотя бы одного из указанных признаков договор не является публичным и рассматривается как свободный договор.

В ГК в зависимости от способа заключения договоров ст. 428 дает понятие договора присоединения. К договорам присоединения относятся договоры перевозки, заключаемые железкой дорогой с клиентами, договоры проката и т.д. При рассмотрении такого договора важно усвоить права и обязанности присоединившейся стороны.

По праву требования исполнения договора выделяют договоры в пользу третьих лиц. Важной особенностью такого вида договоров является то, что эти третьи лица не принимали участия в заключении договоров, но имеют право требовать их исполнения, (ст. 430 ГК).

Какого бы вида ни заключался договор, он должен соответствовать определенным **условиям по содержанию и форме**.

Все условия, составляющие содержание договора, подразделяются на *существенные, обычные и случайные.* При заключении договора важно согласовать его существенные условия. Круг существенных условий записи от вида договора. Общие требования законодательства – это: условия о предмете договора;

- условия, установленные законом или иными правовыми актами;

- условия, необходимые только для данного вида договора;

- условия, когда по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Обычные условия не нуждаются в согласовании сторон, они закреплены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие и момент заключения договора. Здесь надо понимать, что обычные условия не действуют вопреки воли сторон в договоре, их воля выражается в самом факте заключения договора данного вида. К числу обычных условий относятся также примерные условия, разработанные для некоторых видов договоров.

Случайными называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они применяются только по соглашению сторон. Важным моментом является то, что отсутствие обычных или случайных условий, в отличие от существенных, не влияет на действительность договора.

При заключении договора необходимо согласовать не только все условия договора, а также форму. Студенты должны значь, что к форме договора, применяются общие правила о форме сделок. Форма договора признана закреплять и правильно отражать волеизъявления его сторон.

Для достижения соглашения о заключении договора нужно, чтобы одна из сторон сделала предложение о заключении договора, а другая приняла его.

В связи с этим различают две стадии заключения договора: первая - это **оферта**, а вторая - **акцент.**

Предложение, признаваемое офертой, в соответствии со ст. 435 ГК:

а) должно быть достаточно определенным и выражать явное намерение лица заключить договор;

б) должно содержать все существенные условия договора;

в) должно быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам.

Юридическое действие оферты также зависит от того, сделана она с указанием срока для ответа или без указания срока для ответа.

Акцептом признается согласие лица, которому адресована оферта, принять это предложение, причем не любое согласие, а лишь такое, которое является полным и безоговорочным.

Изучая раздел о заключении договоров, студентам надо внимательно рассмотреть вопрос о времени и месте заключения договора, о начале и окончании действия договора.

1) условиях развития рыночной экономики и приватизации государственного (муниципального) имущества широкое распространение получило заключения договоров на торгах. Сущность такого способа заключения договора состоит в том, что договор заключается организатором торгов с лицом, выигравшим торги. Некоторые договоры могут быть заключены только путем проведения торгов (ст. 16 Закона РФ "О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации»). Организаторами таких торгов выступают фонды имущества.

Торги могут проводится в форме аукциона или конкурса. Выигравшим аукцион признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а конкурс — лицо, предложившее лучшие условия.

При изучении вопроса о проведении аукциона, конкурса нужно обратить внимание на порядок их организации, форму торгов, последствия заключения договора. Правила гражданского оборота четко определяют основания изменения и расторжения договора.

Действует общее правило, что заключенные договоры должны исполняться на тех условиях, на которых было достигнуто соглашение сторон и не должны изменяться. Это создает у участников договора уверенность и стабильность в условиях заключенного договора. *Изменение или расторжение* договора допускается по взаимному согласию сторон. Расторжение по требованию одной стороны допускается только по решению суда, когда не достигнуто соглашение.

Договор может быть изменен или расторгнут при нарушении существенных условии, существенном изменении обстоятельств, либо в случае предусмотренных законом или договором.

Для изменения и расторжения договора установлены определенные правила, которые применяются к сделкам.

При расторжении договора он прекращает свое действие и вместе с этим прекращается и основанное на нем обязательство. Стороны освобождаются от исполнения обязательств и лишаются принадлежащих им прав.

Студенты должны самостоятельно рассмотреть вопрос об отдельных видах договор (купля продажа, аренда и т.д.). Знать их общие характеристики. Особенности каждого договора рассматривается во второй части гражданского кодекса.

**8. Осуществление и защита прав и интересов хозяйствующих субъектов**

Права и интересы хозяйствующих субъектов могут осуществляться и реализовываться ими не только и не обязательно лично, но и опосредованно, т.е. через представителя.

Гражданское законодательство знает институт **представительства**, коммерческого представительства, регламентирует порядок и законность оформления их деятельности и полномочий. При изучении этого институт необходимо уяснить, что представительство - это правоотношение, субъектами которого являются представитель и представляемый. Цель представительства и его особенность - осуществление одним лицом (представителем) сделки (правомерного юридического действия) в интересах другого лица и от чужого имени. Основаниями для осуществления этих полномочий служит доверенность и договор поручения.

*Доверенность* — это односторонняя сделка, и, следовательно, подчиняется требованиям, установленным для такого рода сделок (см. ст.ст. 155-156 ГК РФ). Студенту необходимо знать формы доверенности и се действие по срокам, кем подписывается доверенность, порядок прекращение доверенности (ст. 188 ГК РФ).

Гражданский Кодекс 1995 года впервые вводит понятие передоверия, которое осуществляется путем выдачи доверенности первоначальным представителем новому представителю. При этом необходимо соблюдение двух обязательных требовании: доверенность должна быть нотариально удостоверена, даже тогда, когда первоначальная доверенность была составлена в простой письменной форме; полномочия при передоверии не могут выходить за рамки ограничений, оговоренных в первоначальной доверенности.

Всякое право, предоставленное гражданину или организации, имеет реальное значение, если оно гарантировано законом, т.е. в конечном счете принудительной силой государства.

Российским законодательством предусмотрены различные **способы защиты прав и свобод граждан, физических лиц и их объединений**. Особая роль отводится судебной защите (вспомните теорию разделения властей).

Судебная защита прав и свобод трактуется ст. 46 Конституции РФ как гарантия их осуществления. Гражданский кодекс развивает и детализирует эту норму применительно к осуществлению гражданских (читай и предпринимательских) прав. Ст. 11 ГК закрепляет два важных положения предоставления судебной защиты, а ст. 12 ГК называет одиннадцать способов защиты гражданских прав. Студенты должны запомнить эти способы защиты и обратить внимание на то, что допускается использование и других методов защиты, не указанных в ст. 12 ГК, если есть прямое указание в законе.

В гл. 2 ГК урегулированы лишь три способа из одиннадцати: признание недействительным акта, не соответствующего закону, самозащита гражданских прав, возмещение убытков и особо - возмещение убытков, причиненных государственными органами и органами моечного самоуправления (их должностными лицами). Это объясняется тем, что иным способам защиты посвящены специальные нормы в разделах, относящихся к праву собственности обязательственному праву, а также в главе о сделках.

Приведенные в законе способы защиты можно сгруппировать и выделить следующие; способы, применяемые только судами; способы, которые могут быть использованы стороной правоотношения как без обращения в суд, так и с помощью суда; самозащиту, т.е. защиту без участия суда. Каждый из перечисленных способов защиты может применяться обособлено или в совокупности с другими способами.

Право на защиту можно рассматривать как самостоятельное субъективное право, обладающее специфическим содержанием. Оно включает в себя как меры материально-правового характера, так и меры процессуально правового порядка.

Под *самозащитой* гражданских прав понимается совершение управомоченным лицом не запрещенных законом действии фактического порядка, направленных на охрану его личных или имущественных прав и интересов.

Необходимо при рассмотрении этого вопроса разграничить меры фактического характера, предусмотренные законом, либо вытекающие из сложившихся обычно принятых мер. Меры самозащиты имеют и свои границы.

Однако законодательство выделяет случаи, когда вредоносные действия лиц по защите своих прав признаются правомерными. Речь идет о действиях, совершенных в состоянии необходимой обороны и в условиях крайней необходимости. Этот вопрос уже рассматривался в курсе «Правоведение», в связи с чем могут возникнуть трудности. Студентам следует разобраться, что необходимая оборона и условия крайней необходимости регламентируются как гражданским, так и уголовным правом (ст.ст. 1066-1067 ГК РФ, ст. 37 и ст. 39 УК РФ).

В связи с судебной защитой, которая осуществляется с помощью исков, возникает юридическое понятие *«исковая давность».* Вводя это понятие, законодатель определил, что это - "Срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено". Исковая давность выражается в установлении временных пределов для защиты нарушенного права в суде. В ГК установлен общий срок давности в три года. Все нормы исковой давности носят императивный характер, стороны не могут их изменить, в договорном порядке. Истечение срока исковой давности не означает прекращение права и, значит, правового основания защиты своего нарушенного права. Другими словами, студенты должны уметь отличать сроки исковой давности от пресекательных сроков, знать в каких случаях они применяются, обратить внимание на установленные ГК специальные сроки исковой давности (ст. 197 ГК), знать основания приостановления и прерывания исковой давности, а также знать на какие требования исковая давность не распространяется.

Защита права собственности представляет собой совокупность правовых способов, которые применяются к нарушителям отношений собственности. Глава 20 ГК закрепляет два традиционных правовых иска, служащих защите права собственности и иных вещных прав: виндикационный и негаторный.

**Виндикационный иск** - требование собственника о возврате своею имущества из чужого незаконного владения. собственник должен доказать свое право на не требуемое имущество. Незаконный владелец, в свою очередь, может быть добросовестным и недобросовестным. Добросовестный владелец не знает и не должен был знать о незаконности своего владения. Недобросовестный владелец мог и должен знать о незаконном владении. Истребование имущества от добросовестного владельца регламентируется ст. 302 ГК и от недобросовестного владельца (ст. 303 ГК). **Негаторный иск** представляет собой требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом. Обратите внимание, что по негаторному иску сроков исковой давности не существует, требование сохраняется на весь период, пока существует правонарушение.

**Юридическая ответственность** является разновидностью защиты прав и интересов лица. Гражданско-правовая ответственность – один из видов юридической ответственности, которому свойственны все признаки характеризующие ответственность. Особенностью гражданско-правовой ответственности является ее исключительно имущественный характер. Восстановление имущественной сферы потерпевшей стороны может быть достигнуто только в том случае, когда ей будут полностью возмещены причиненный вред или убытки.

Гражданско-правовая ответственность есть одна из форм государственного принуждения, связанная с применением санкций имущественного характера, направленных на восстановление нарушенных прав и стимулирование нормальных экономических отношений равноправных участников гражданского оборота.

В зависимости от конкретных обстоятельств различают *договорную и внедоговорную ответственность*. Основное их отличие в том, что договорная ответственность наступает и случаях, предусмотренных законом, а также сторонами в договоре, а внедоговорная - только законом. Гражданские право предусматривает виды ответственности: долевая, солидарная, субсидиарная. Студенты должны знать, чем отличается каждый вид ответственности и случаи их применения.

Гражданско-правовая ответственность наступает при наличии следующих условий:

1. возникновение у кредитора убытков;
2. противоправность действий должника;
3. причинная связь;
4. вина должника.

Вина в гражданском праве выступает в форме умысла или неосторожности. По степени вины неосторожность делится на грубую и простую. Вспомните из «Правоведения», форма и степень вины обычно не влияют на размер ответственности.

Ст. 393 ГК возлагает на должника обязанность возместить причиненные убытки, т.е. такие, которые находятся в причинной связи с нарушением обязательства. Противоправными признаются действия лица, которые нарушают требование закона или иных обязательных для сторон правил.

**Понятие убытков** раскрывается в ст. 15 ГК. Виды убытков: расходы, которые кредитор произвел или должен был произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества кредитора - все это реальный ущерб. Третий вид убытков - упущенная выгода.

Одним из способов обеспечения исполнения обязательств - является неустойка. **Неустойка** — определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, а также и случае просрочки исполнения.

Необходимо обратить внимание на применение договорной и законной неустойки.

Конституция РФ 1993 г. закрепила систему нематериальных благ граждан (Глава 2).

Новый ГК РФ создал реальные гарантии осуществления личных неимущественных прав граждан в нашей стране. Личные неимущественные права в гражданском праве имеют самостоятельный характер, выполняют роль правового средства обеспечения личной сферы от постороннего вмешательства и требуют применения гражданско-правовых способов их защиты.

Основные признаки нематериальных благ определены в ст. 150 ГК. Ст. 151 ГК определяет, что моральный вред представляет собой физические или нравственные страдания, которые претерпевает гражданин в результате нарушении или посягательств на его права. Более развернутое определение морального вреда и практика применения компенсации содержится в постановлении Пленума Верховною суда РФ от 20 декабря 1994 г. "Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда".

В настоящее время возмещение морального вреда, причиненного в связи с нарушением имущественных прав граждан, установлено законом "О защите прав потребителей (в редакции от 05.12.95 г.). В ст. 13 этого закона моральный вред, причиненный потребителю вследствие нарушения изготовителем его прав, предусмотренных законами и правовыми актами РФ, регулирующими отношения в области защиты прав потребителей, возмещаются причинителем вреда при наличии его вины.

Необходимо усвоить, что Закон "О защите прав потребителей'' распространяется на граждан только в тех случаях, когда товары, услуги приобретаются исключительно для личных нужд, не связанных с извлечением прибыли.

В новых экономических отношениях особое место занимает право на защиту чести, достоинства и деловой репутации. Студенты должны знать понятия: честь, достоинство и деловая репутация. Эти понятия применимы не только для защиты прав гражданина, но и организации, в части защиты деловой репутации юридического лица.

Студентам необходимо усвоить, что защита чести, достоинства и деловой репутации обеспечивается не только ст. 152 ГК, но и другими институтами гражданского права (например: обвинения в плагиате, в нарушении условий договора и т.п.). При изучении данного вопроса следует обратить внимание на отличие гражданско-правовой защиты чести, достоинства и деловой репутации от уголовно-правовой. Гражданский закон охраняет честь, достоинство и деловую репутацию как граждан, так и организаций, уголовный - только граждан.

Цель гражданско-правовой защиты - восстановление нарушенного имущественного интереса.

Цель уголовно-правовой защиты прежде всего наказание лица, совершившего преступление (ст. 129, 130 УК РФ*)*

**9. Хозяйственные споры**

При изучении темы о хозяйственных спорах студенты должны вспомнить систему органов, рассматривающих хозяйственные споры: суды общей юрисдикции и арбитражные суды.

Разграничение подведомственности и подсудности хозяйственных споров, вытекающих из гражданских правоотношений и возникающих в процессе предпринимательской деятельности, определено постановлением Пленума Верховного суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного суда РФ "О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам" №12/12 от 18.08.92 г.

**Подведомственность** дел между судами разграничивается процессуальным законодательством - Гражданским процессуальным кодексом (ГПК) и Арбитражным процессуальным кодексом (АПК).

В праве различаются два понятия: подведомственность и подсудность гражданских дел. Студенты должны понимать их различие, знать четкое определение этих понятий. Ст. 25 ГПК определяет, что судам подведомственны дела по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых и других правоотношений, где одной из сторон вскоре является гражданин, за исключением случаев, когда разрешение таких споров отнесено законом к ведению административных или иных органов. К юрисдикции арбитражных судов отнесено разрешение экономических споров между юридическими лицами (организациями), гражданами - предпринимателями.

**Подсудность** - относимость подведомственного судам юридического дела (спора о праве или иного правового вопроса) к ведению определенного суда, т.е., например, Московского, или Волгоградского или Саратовского.

Общее требование в подсудности — это то, что иск предъявляется по месту нахождения (жительства) ответчика - гражданина, либо юридического лица.

Кроме того, необходимо обратить внимание на то, что различают и другие виды подсудности: известны исключительная, договорная, по выбору истца и подсудность связанных между собой дел (ст. 118-121 ТПК и ст. 26-30 АПК).

Разрешением хозяйственных споров занимаются арбитражные суды. Возглавляет систему федеральных арбитражных судов Высший Арбитражный суд РФ. Он является высшим судебным органом по разрешению экономических споров, осуществляет судебный надзор за деятельностью арбитражных судов, дает разрешения по вопросам судебной практики.

В 90-е годы произошло совершенствование системы арбитражных судов, и между арбитражными судами субъектов РФ и Высшим Арбитражным судом РФ были образованы федеральные арбитражные суды округов, которых всего десять. Изучая Арбитражно-процессуальный кодекс, студенты должны обратить внимание на то, какие судебные акты принимаются АС: решения, определения, постановления. Каков порядок их обжалования и опротестования. По соглашению сторон спор может быть передан на разрешение третейского суда. Порядок передачи гражданских дел, подведомственных судам обшей юрисдикции, третейскому суду определен Положением о третейском суде (студентам необходимо ознакомиться с приложением №3 к ГПК).

К постоянно действующим судам в России относятся Международный коммерческий арбитражный суд и Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате (ТПП) РФ, главное отличие которых от вышеназванных арбитражных судов состоит в том, что они не входят в систему государственных судов РФ, а значит, являются независимыми от государства. Они являются разновидностью международного арбитража по рассмотрению споров с иностранным элементом. Студентам следует изучить и знать, что оба арбитража имеют свои правила производства, утвержденные решением Президиума ТПП, и действуют в соответствии с Законом «О МКАС» 1995 г. Решения международного арбитража (кроме МАК) являются окончательными и обжалованию не подлежат.