**ЗАДАНИЕ № 2.**

***Прочитайте текст и выполните задания.***

1. Что такое предпринимательская правоспособность гражданина? В какой момент она возникает?
2. Что такое гражданская правоспособность? Каково ее содержание?
3. Охарактеризуйте гражданскую дееспособность.
4. В каких случаях предприниматель может утратить свой статус?
5. Какое наказание предусмотрено законодательством за незаконное предпринимательство?

**ИНДИВИДУАЛЬНЫЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛИ (ГРАЖДАНЕ), ИХ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ**

**Правовой статус индивидуального предпринимателя**

Согласно Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имуще­ства для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ч. 1 ст. 34). Данное право, которое еще называют*предпринимательской правоспособностью*, означает, что государство признает за каждым гражданином Российской Федерации потенциальную возможность быть носителем прав и обязанностей, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

По Владимиру Далю, «предприниматель — это предприимчи­вый торговец, способный к предприятиям, крупным оборотам, смелый, решительный, отважный надела этого рода человек». Быть предпринимателем — значит делать не так, как делают другие. Предприниматель лишен традиций. Он должен обладать специфи­ческим набором качеств: здравым умом, постоянством, знанием людей, талантом управления. С юридической же точки зрения пред­принимателем является только тот гражданин, который занима­ется предпринимательской деятельностью и зарегистрирован в этом качестве.

Для того чтобы гражданин реально мог заниматься предпри­нимательской деятельностью без образования юридического лица, ему необходимо приобрести специальный правовой статус —***ста­тус индивидуального предпринимателя.*** Возникновение этого ста­туса закон связывает с особым актом уполномоченного государ­ственного органа —***государственной регистрацией.***

Предпринимательская деятельность без регистрации — это уго­ловное преступление. За него можно поплатиться штрафом в раз­мере до 300000 рублей, всем своим доходом за период до двух лет, обязательными работами в течение 180 — 240 часов, арестом на срок от четырех до шести месяцев (ст. 171 Уголовного кодекса Российской Федерации). При извлечении дохода от незаконной предпринимательской деятельности в особо крупном размере на­казание будет еще жестче. Также в соответствии с Кодексом Рос­сийской Федерации об административных правонарушениях не­зарегистрированный предприниматель рискует заплатить еще и административный штраф. Он, правда, меньше уголовного — от 500 до 2000 рублей.

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятель­ностью без образования юридического лица с момента государ­ственной регистрации в качестве индивидуального предпринима­теля (ст. 23 ГК РФ). Статус индивидуального предпринимателя могут приобрести не только граждане Российской Федерации, но также и иностранные граждане и лица без гражданства, постоян­но или временно проживающие на территории России.

**Для регистрации гражданин-предприниматель должен предъ­явить в регистрирующий орган следующие документы:**

* заявление, составленное по форме, которая утверждена Пра­вительством Российской Федерации;
* нотариально удостоверенное согласие родителей (усынови­телей, попечителя) несовершеннолетнего на ведение им пред­принимательской деятельности либо свидетельство о браке или копию решения суда об эмансипации — если заявление о госу­дарственной регистрации подается несовершеннолетним;
* документ об уплате государственной пошлины.

Требование иных документов при регистрации не допускается.

Личная явка гражданина для регистрации необязательна, до­кументы могут быть им высланы и по почте. Государственная ре­гистрация осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. При поступлении в регистрирующий орган документов, направлен­ных по почте, заявителю в течение рабочего дня, следующего за днем получения документов регистрирующим органом, по ука­занному им почтовому адресу высылается расписка в получении документов с уведомлением о вручении.

Решение о государственной регистрации, принятое регист­рирующим органом, является основанием внесения соответству­ющей записи в государственный реестр. Моментом государствен­ной регистрации признается внесение регистрирующим орга­ном такой записи в государственный реестр. Регистрирующий орган не позднее одного рабочего дня с момента государствен­ной регистрации выдает (направляет) заявителю документ (ре­гистрационное свидетельство), подтверждающий факт внесе­ния записи в государственный реестр. Форма и содержание сви­детельства устанавливаются Правительством Российской Феде­рации.

Государственная регистрация гражданина в качестве индиви­дуального предпринимателя, а также регистрационное свидетель­ство утрачивают силу, если сам предприниматель подает заявле­ние об аннулировании регистрации и выданного ему свидетель­ства либо если судом вынесено решение о признании индивиду­ального предпринимателя несостоятельным (банкротом).

Отказ гражданину в регистрации в качестве индивидуального предпринимателя допускается только в случаях, если:

* гражданин изъявил желание заниматься деятельностью, ко­торая запрещена действующим законодательством;
* документы были представлены в ненадлежащий регистриру­ющий орган;
* состав представленных документов и состав содержащихся в них сведений не соответствуют требованиям законодательства.

В частности, для отдельных категорий граждан законами Рос­сийской Федерации установлен запрет на занятие самостоятель­ной предпринимательской деятельностью. При этом в одних слу­чаях закон исходит из несовместимости предпринимательства с общественным положением лица. Например, Закон РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельно­сти на товарных рынках» запрещает должностным лицам органов государственной власти и государственного управления заниматься самостоятельной предпринимательской деятельностью. В Законе РФ «О милиции» записано, что сотрудникам милиции запреща­ется заниматься любыми видами предпринимательской деятель­ности, работать по совместительству на предприятиях, в учреж­дениях и организациях, но данный запрет не распространяется на творческую, научную и преподавательскую деятельность. Само­стоятельной предпринимательской деятельностью не вправе за­ниматься судьи, работники прокуратуры, сотрудники органов фе­деральной безопасности, налоговой полиции, нотариусы.

В других случаях запрет на занятие предпринимательской деятель­ностью является результатом наказания. Например, в соответствии с Уголовным кодексом Российской Федерации незаконное предпри­нимательство в сфере торговли наказывается наряду с лишением свободы или штрафом еще и лишением права заниматься предпри­нимательской деятельностью в торговле на срок до пяти лет.

Решение об отказе в государственной регистрации должно со­держать основания отказа с обязательной ссылкой на нарушения, предусмотренные законодательством. Оно направляется лицу, ука­занному в заявлении о государственной регистрации, с уведомле­нием о вручении такого решения. Решение об отказе в государ­ственной регистрации может быть обжаловано в судебном порядке.

Отдельными видами деятельности гражданин-предприниматель вправе заниматься лишь на основании лицензии — специального разрешения органов, уполномоченных на ведение лицензирования.

С момента государственной регистрации гражданин становит­ся индивидуальным предпринимателем и у него возникает пред­принимательская правоспособность.

**Гражданская правоспособность и дееспособность**

Для приобретения статуса индивидуального предпринимате­ля гражданину необходимо прежде всего обладать такими каче­ствами, как гражданская правоспособность и гражданская дее­способность.

**Гражданская правоспособность** — это признаваемая граждан­ским законодательством способность граждан иметь гражданские права и исполнять гражданские обязанности. Она возникает в мо­мент рождения и не зависит от возраста, состояния здоровья, возможности осуществления прав и обязанностей, жизнеспособ­ности человека. Согласно ст. 18 ГК РФ граждане могут:

* иметь имущество на праве собственности;
* наследовать и завещать имущество;
* заниматься предпринимательской и любой иной не запре­щенной законом деятельностью;
* создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами;
* совершать любые не противоречащие закону сделки и уча­ствовать в обязательствах;
* избирать место жительства;
* иметь права авторов произведений науки, литературы и ис­кусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов ин­теллектуальной деятельности;
* иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Все граждане обладают равной правоспособностью, и она не

может быть ограничена. Только суд может своим приговором или решением ограничить гражданина в каких-либо правах: запретить заниматься определенным видом деятельности, ограничить сво­боду передвижения и избрания места жительства. Правоспособ­ность гражданина прекращается в момент смерти.

Следует, однако, иметь в виду, что самостоятельно и в полном объеме осуществлять свои права и обязанности может только со­вершеннолетний, т. е. дееспособный, гражданин. Конституция оп­ределяет возраст совершеннолетия и гражданской дееспособно­сти в 18 лет. Под**дееспособностью** понимается способность граж­данина своими действиями приобретать гражданские права и ис­полнять гражданские обязанности, а также понимать значение этих своих действий, управлять ими и предвидеть их последствия. С 18 лет гражданин может самостоятельно заключать договоры, распоря­жаться своей собственностью, совершать иные юридические дей­ствия и отвечать за них.

Из указанного выше общего правила существуют два исключе­ния:

1. если гражданин вступил в законный брак до достижения 18 лет (а такие случаи допускаются законом), то он становится дееспособным в полном объеме с момента вступления в брак;
2. если несовершеннолетний достиг 16 лет и занимается само­стоятельной трудовой или предпринимательской деятельностью, то он может быть объявлен полностью дееспособным. Это так на­зываемая*эмансипация.* Если она осуществляется с согласия роди­телей, то о ней объявляет орган опеки и попечительства, а при отсутствии такого согласия — суд.

Для того чтобы гражданин мог заниматься предприниматель­ской деятельностью, его*гражданская правоспособность не должна быть ограничена в части предпринимательской правоспособности,*т.е., например, он не должен быть лишен права заниматься опре­деленной деятельностью в качестве наказания за совершенное пре­ступление.

После регистрации в качестве индивидуального предпринима­теля гражданин не утрачивает всех тех прав и обязанностей, кото­рые присущи ему как физическому лицу, — он может наследовать и завещать свое имущество, заниматься любой законной деятель­ностью, если только эту должность или работу разрешено совме­щать с предпринимательством. Предприниматель может иметь права как имущественные, так и неимущественные: права автора науч­ного, литературного или художественного произведения, изобре­тения, открытия либо иного охраняемого законом результата твор­ческой деятельности и др. Все сделки индивидуального предпри­нимателя, в основе которых лежит его отказ либо ограничение своей правоспособности или дееспособности, ничтожны. Так, дан­ная кому-либо гражданином-предпринимателем расписка не за­ниматься каким-то видом деятельности (за исключением случа­ев, когда это прямо установлено законом) либо завещать кому- нибудь (жене, детям, партнеру по бизнесу и другим лицам) свое имущество будет являться недействительной. В отличие от сделок предпринимателя аналогичные действия юридического лица по ограничению собственной правосубъектности имеют силу.

В отличие от юридических лиц индивидуальный предпринима­тель имеет право на защиту не только своей деловой репутации, но и чести и достоинства. Более того, индивидуальному предпри­нимателю (как физическому лицу) может быть компенсирован моральный вред (физические или нравственные страдания). Юри­дическому же лицу моральный вред не возмещается, так как оно не может «страдать». Эти специфические права дают дополнитель­ную гарантию от недобросовестности коммерческих партнеров и конкурентов.

Минусом статуса индивидуального предпринимателя является ответственность индивидуального предпринимателя. Согласно Гражданскому кодексу Российской Федерации индивидуальная предпринимательская деятельность ведется гражданином на свой риск. Также на свой риск ведется предпринимательская деятель­ность юридическими лицами. Однако участник (акционер) хозяй­ственного общества не несет ответственности по обязательствам общества и не возмещает его убытки. Напротив, гражданин-пред- приниматель по своим обязательствам отвечает, как физическое лицо, всем своим имуществом, движимым и недвижимым, в том числе и нажитым до начала осуществления предпринимательской деятельности.

Сказанное выше относится не только к гражданской, но и к административной ответственности, например, в связи с нало­жением штрафа за неприменение контрольно-кассовой техники. Так, если гражданин является даже единственным учредителем штрафуемой коммерческой организации, то сумма штрафа взыс­кивается все-таки с юридического лица (как субъекта правона­рушения), а учредитель может «бросить», ликвидировать, «про­дать» свою фирму — с заведомо невзыскиваемым штрафом. Ин­дивидуальному же предпринимателю скрыться гораздо сложнее. Он не может передать свой статус предпринимателя другому лицу. Он, и только он, всем своим имуществом будет отвечать перед контролирующими органами (налоговыми, противопожарными, санитарными и т.д.), контрагентами (по исполнительным лис­там) и т.д.

Ответственность за неисполнение гражданином-предпринима­телем своих обязательств, вытекающих из коммерческой деятель­ности, наступает по правилам об ответственности за предприни­мательскую деятельность, т.е. без вины, за сам факт нарушения договора или причинение вреда. Предприниматель может быть освобожден от ответственности, только если будет установлено, что обязательство не исполнено вследствие действия непреодоли­мой силы.

Статусом предпринимателя не могут обладать*недееспособные*лица (т.е. малолетние и граждане, которые вследствие психиче­ского расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить ими и признаны в судебном порядке недееспо­собными), а также лица,*ограниченные судом в дееспособности* вслед­ствие злоупотребления спиртными напитками или наркотически­ми средствами. Недееспособные по общему правилу не могут сами совершать сделки и не несут имущественной ответственности за свои действия.

**Утрата статуса индивидуального предпринимателя**

В отличие от общей гражданской правоспособности, которая прекращается лишь со смертью, предпринимательская правоспо­собность может быть утрачена и раньше.

Основаниями утраты статуса индивидуального предпринима­теля являются:

1)***заявление гражданина*** об аннулировании его государствен­ной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя и ранее выданного ему свидетельства о регистрации. Государствен­ная регистрация в данном случае утрачивает силу в день получе­ния указанного заявления регистрирующим органом;

1. ***признание индивидуального предпринимателя несостоятель­ным (банкротом***). Гражданин считается банкротом, если соответ­ствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть испол­нены, и сумма его обязательств превышает стоимость принадле­жащего ему имущества. Признание банкротом индивидуального предпринимателя означает аннулирование его государственной ре­гистрации в качестве предпринимателя и аннулирование выдан­ных ему лицензий. В течение года со дня признания его банкротом данный гражданин не может быть повторно зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя;
2. ***ограничение предпринимательской правоспособности граж­данина*** (например, в связи с поступлением гражданина на госу­дарственную службу; принятием закона, запрещающего заниматься предпринимательской деятельностью той категории граждан, к которой относится предприниматель; вынесением судом в отно­шении индивидуального предпринимателя приговора, лишающего его права заниматься предпринимательской деятельностью);
3. признание гражданина недееспособным;
4. ограничение гражданина в дееспособности;
5. смерть гражданина.

С утратой статуса индивидуального предпринимателя становится невозможным дальнейшее осуществление гражданином предпри­нимательской деятельности и приобретение связанных с этой дея­тельностью прав и обязанностей. Вместе с тем само по себе это не влечет прекращения тех прав и обязанностей, которые возникли у гражданина ранее в связи с его предпринимательской деятель­ностью. К примеру, если предприниматель взял в банке кредит, а затем подал в регистрирующий орган заявление об аннулирова­нии его государственной регистрации, то он все равно будет обя­зан вернуть этот кредит. В случае смерти гражданина приобретен­ные им в связи с осуществлением предпринимательской деятель­ности гражданские права и обязанности не прекращаются, а пе­реходят по наследству.

Лишь в одном случае утрата гражданином статуса индивиду­ального предпринимателя приводит к прекращению всех обяза­тельств, связанных с его предпринимательской деятельностью, — признание предпринимателя несостоятельным (банкротом).

**ЗАДАНИЕ № 3.**

***Прочитайте текст и выполните задания.***

1. Дайте определение понятия «договор». Раскройте содержание принципа свободы договора.
2. Какие условия составляют содержание договора? В каких формах может заключаться договор?
3. Составьте схему «Виды договоров» (в произвольной форме).
4. Опишите общий порядок заключения договоров.
5. Какое значение имеют место и время заключения договоров? Почему?
6. Опишите, каким образом происходит заключение договора в обязательном порядке и на торгах.
7. Каким образом стороны договора могут изменить заключенное между ними соглашение или расторгнуть его?
8. Назовите главный принцип, лежащий в основе исполнения договора.

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР: ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

**Понятие договора**

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

Договор — это наиболее распространенный вид сделок. Он пред­ставляет собой*волевой акт.* Однако этот волевой акт обладает при­сущими ему специфическими особенностями. Он представляет собой не разрозненные волевые действия двух или более лиц, а *единое волеизъявление*, выражающее их общую волю. Для того что­бы эта общая воля сторон могла быть сформирована и закреплена в договоре, он должен быть свободен от какого-либо внешнего воздействия. Поэтому ГК РФ закрепляет целый ряд правил, обес­печивающих***свободу договора:***

* + 1. свобода договора предполагает, что субъекты права свобод­ны в решении вопроса, заключать или не заключать договор;
		2. свобода договора предусматривает свободу выбора партнера при заключении договора;
		3. свобода договора предполагает свободу его участников в выборе вида договора;
		4. свобода договора предполагает свободу усмотрения сторон при определении условий договора.

К договорам применяется такое общее правило, как «закон обратной силы не имеет». Участники договора могут быть уверены в том, что последующие изменения в законодательстве не могут изменить условий заключенных ими договоров.

Содержание договора

Условия, на которых достигнуто соглашение сторон, состав­ляют**содержание договора.** По своему юридическому значению все условия делятся на существенные, обычные и случайные.

***Существенными*** признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. Для того чтобы договор счи­тался заключенным, необходимо согласовать все его существен­ные условия. Договор не будет заключен до тех пор, пока не будет согласовано хотя бы одно из его существенных условий. Поэтому важно четко определить, какие условия для данного договора яв­ляются существенными.

Законодательство устанавливает как существенные следующие условия:

* + - 1. *условия о предмете договора.* Без определения того, что явля­ется предметом договора, невозможно заключить ни один дого­вор. Так, нельзя заключить договор купли-продажи, если между покупателем и продавцом не достигнуто соглашение о том, какие предметы будут проданы в соответствии с данным договором. Невозможно заключить договор поручения, если между сторона­ми не достигнуто соглашение о том, какие юридические действия поверенный должен совершить от имени доверителя, и т.д.;
			2. *условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные.* Так, например, в договоре о залоге должны быть указаны предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. В нем должно также содержаться указание на то, у какой из сторон на­ходится заложенное имущество;
			3. *условия, которые необходимы для договоров данного вида.* Не­обходимыми, а стало быть, и существенными для конкретного договора считаются те условия, которые выражают его природу и без которых он не может существовать как данный вид договора. Например, договор простого товарищества немыслим без опреде­ления сторонами общей хозяйственной или иной цели, для до­стижения которой они обязуются совместно действовать;
			4. *условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.* Это означает, что по жела­нию одной из сторон в договоре существенным становится и та­кое условие, которое не признано таковым законом или иным правовым актом и которое не выражает природу этого договора. Так, требования, которые предъявляются к упаковке продавае­мой вещи, не отнесены к числу существенных условий договора купли-продажи действующим законодательством и не выражают природу данного договора. Однако для покупателя, приобретаю­щего вещь в качестве подарка, упаковка может быть весьма суще­ственным обстоятельством. Поэтому, если покупатель потребует согласовать условие об упаковке приобретаемого товара, оно ста­новится существенным условием договора купли-продажи, без которого данный договор купли-продажи не может быть заклю­чен.

В отличие от существенных обычные условия не нуждаются в согласовании сторон.***Обычные*** условия предусмотрены в соответ­ствующих нормативных актах и автоматически вступают в дей­ствие в момент заключения договора. Это не означает, что обыч­ные условия действуют вопреки воле сторон в договоре. Как и другие условия договора, обычные условия основываются на со­глашении сторон. Только в данном случае соглашение сторон под­чинить договор обычным условиям, содержащимся в норматив­ных актах, выражается в самом факте заключения договора дан­ного вида.

***Случайными*** называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. Их отсутствие, так же как и отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора. Одна­ко в отличие от обычных они приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора. Отсутствие случай­ного условия в отличие от существенных лишь в том случае влечет за собой признание данного договора незаключенным, если за­интересованная сторона докажет, что она требовала согласования данного условия. В противном случае договор считается заключен­ным и без случайного условия.

Иногда в содержание договора включают права и обязанности сторон. Между тем права и обязанности сторон составляют содер­жание обязательственного правоотношения, основанного на до­говоре, а не самого договора как юридического факта, породив­шего это обязательственное правоотношение.

**Форма договора**

**Форма договора —** это способ, посредством которого стороны выражают свою волю на заключение договора. Иными словами, форма договора — это способ согласованного волеизъявления сто­рон.

В соответствии с ГК РФ договор может быть заключен в следу­ющих формах:

* + - * 1. в форме конклюдентных действий;
				2. в устной форме;
				3. в письменной форме — простой или нотариальной.

Под***конклюдентпыми действиями*** понимается поведение, из которого явствует воля (желание) лица совершить сделку, хотя никаких слов при этом не произносится. Например, покупатель, желая приобрести выставленный на прилавке товар, берет его в руки и молча протягивает продавцу деньги. Пассажир, желая до­ехать до определенного места, садится в трамвай соответствую­щего маршрута. Посетитель театра молча сдает в гардероб верх­нюю одежду и получает номерок. Во всех этих случаях имеет место заключение договора путем конклюдентных действий (договора купли-Продажи, перевозки и хранения соответственно). Конклю- дентные действия следует отличать от молчания, когда лицо не только не произносит каких-либо слов, но и вообще никак не выражает свою волю (бездействует). Молчание считается согласи­ем на заключение договора лишь в случаях, прямо предусмотрен­ных законом или соглашением сторон, а также когда это вытекает из обычаев делового оборота или прежних деловых отношений сторон.

***Устная форма*** представляет собой прямое выражение воли по­средством устной речи.

В устной форме и в форме конклюдентных действий могут со­вершаться:

* любые сделки (договоры), для которых законом или согла­шением сторон не установлена письменная форма;
* сделки, исполняемые при самом их совершении (напри­мер, покупка гражданином товаров на рынке), за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма или про­стая письменная форма под страхом недействительности (см. ниже).

***Письменная форма*** бывает простой и нотариальной.*Простая письменная форма* состоит в составлении документа, выражающе­го содержание договора, и подписании его сторонами. Для неко­торых видов договоров законодательством предусмотрена необхо­димость составления единого документа (таковы, например, до­говоры продажи или аренды недвижимости). В остальных случаях для соблюдения простой письменной формы достаточно обмена письмами, каждое из которых подписано той стороной, от кото­рой оно исходит. Простая письменная форма также считается со­блюденной, если в ответ на письменное предложение одной сто­роны заключить договор другая сторона выполнит предусмотрен­ные в предложении условия, т. е. совершит конклюдентные дей­ствия, свидетельствующие о ее желании заключить договор на этих условиях (например, отгрузит запрашиваемый товар или пе­речислит деньги в оплату товара, предложенного другой сторо­ной).

Законодательством или соглашением сторон могут предъявлять­ся дополнительные требования к простой письменной форме: скрепление документа печатями, выполнение на бланке опреде­ленной формы и т.д.

В простой письменной форме должны совершаться следующие сделки (кроме сделок, требующих нотариального удостоверения):

* сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
* сделки граждан между собой на сумму, превышающую в 10 раз и более минимальный размер оплаты труда;
* в случаях, предусмотренных законом, иные сделки, незави­симо от их суммы и субъектов.

Несоблюдение простой письменной формы (если она обяза­тельна), в зависимости от вида сделки, может повлечь за собой следующие правовые последствия:

1) если законом прямо не установлено иное, при возникнове­нии судебного спора стороны лишатся права ссылаться в под­тверждение сделки или ее условий на свидетельские показания;

2) в случаях, прямо предусмотренных законом или соглаше­нием сторон, сделка, совершенная с нарушением обязательной письменной формы, будет признана недействительной (ничтож­ной).

*Нотариальная форма* договора характеризуется тем, что сторо­ны подписывают единый письменный документ, закрепляющий содержание договора, в присутствии особого должностного лица — ***нотариуса,*** который устанавливает личность сторон и удостове­ряет совершаемую сделку с занесением записи о ней в специаль­ный реестр. За совершение такого действия взимается государ­ственная пошлина.

Нотариальная форма обязательна лишь в случаях, прямо пре­дусмотренных законом, а также в случаях, когда стороны устано­вили ее своим соглашением (даже если по закону она и не требо­валась). Несоблюдение нотариальной формы влечет недействитель­ность (ничтожность) договора.

**Виды договоров**

Многочисленные гражданско-правовые договоры обладают как общими свойствами, так и определенными различиями, позво­ляющими отграничивать их друг от друга. Для того чтобы правиль­но ориентироваться во всей массе многочисленных и разнообраз­ных договоров, принято осуществлять их деление на отдельные виды.

Основные и предварительные договоры

Гражданско-правовые договоры различаются в зависимости от их*юридической направленности.***Основной договор** непосредствен­но порождает права и обязанности сторон, связанные с переме­щением материальных благ: передачей имущества, выполнением работ, оказанием услуг и т.д.**Предварительный договор** представ­ляет собой соглашение сторон о заключении основного договора в будущем, содержит условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора. В про­тивном случае данный предварительный договор будет считаться незаключенным.

В предварительном договоре указывается срок, в который сто­роны обязуются заключить основной договор. Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор под­лежит заключению в течение года с момента заключения предва­рительного договора. Если в указанные сроки основной договор не будет заключен и ни одна из сторон не сделает другой стороне предложение заключить такой договор (оферта), предваритель­ный договор прекращает свое действие.

Большинство договоров — это основные договоры, предвари­тельные договоры встречаются значительно реже. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтож­ность.

Публичный договор

**Публичным договором** признается договор, заключенный ком­мерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, кото­рые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (роз­ничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, ус­луги связи, энергоснабжение, медицинское обслуживание, услу­ги, предоставляемые гостиницами, и т.п.).

Предприниматель (юридическое лицо или гражданин):

* не имеет права отказать гражданину или юридическому лицу в заключении публичного договора в случае, если он может пре­доставить потребителю соответствующие товары, выполнить ра­боты или оказать услуги. При необоснованном уклонении от за­ключения договора потребитель вправе в судебном порядке заста­вить предпринимателя заключить договор и потребовать возмеще­ния убытков;
* не имеет права оказывать предпочтение одним лицам перед другими в отношении заключения публичного договора (напри­мер, отпускать кому-либо товар вне очереди). Исключения из это­го правила могут предусматриваться законом (например, для ве­теранов, инвалидов и др.);
* должен устанавливать одинаковые для всех потребителей цены на товары и услуги, кроме случаев, когда законом допускается предоставление льгот отдельным их категориям (например, льгот­ные тарифы на коммунальные платежи и т.п.).
* Договоры в пользу их участников и договоры в пользу

третьих лиц

Указанные договоры различаются в зависимости от того,*кто может требовать исполнения договора.* Как правило, договоры за­ключаются в пользу их участников, и право требовать исполнения таких договоров принадлежит только их участникам. Вместе с тем встречаются и договоры в пользу лиц, которые не принимали участия в их заключении, но имеют право требовать их исполне­ния.**Договором в пользу третьего лица** признается договор, в кото­ром стороны установили, что должник обязан произвести испол­нение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполне­ния обязательства в свою пользу.

От договоров в пользу третьего лица следует отличать*договоры об исполнении третьему лицу.* Последние не предоставляют треть­ему лицу никаких прав, поэтому требовать их исполнения третье лицо не может. Например, при заключении между гражданином и магазином договора купли-продажи подарка с вручением его име­ниннику последний не вправе требовать исполнения данного до­говора.

Возмездные и безвозмездные договоры

**Возмездным** признается договор, по которому имущественное предоставление одной стороны обусловливает встречное имуще­ственное предоставление от другой стороны. В**безвозмездном** до­говоре имущественное предоставление производится только од­ной стороной без получения встречного имущественного предо­ставления от другой стороны. Так, договор купли-продажи — это возмездный договор, который безвозмездным быть не может в принципе. Договор дарения, наоборот, по своей юридической при­роде — это безвозмездный договор, который не может быть воз­мездным также в принципе. Некоторые договоры могут быть как возмездными, так и безвозмездными. Например, договор поруче­ния может быть и возмездным, если поверенный получает воз­награждение за оказанные услуги, и безвозмездным, если такое вознаграждение не выплачивается.

Свободные и обязательные договоры

По*основаниям заключения* все договоры делятся на свободные и обязательные.**Свободные договоры** — это такие договоры, за­ключение которых всецело зависит от усмотрения сторон. Заклю­чение же**обязательных договоров,** как это следует из самого их названия, является обязательным для одной или обеих сторон. Боль­шинство договоров носит свободный характер. Они заключаются по желанию обеих сторон, что вполне соответствует потребнос­тям развития рыночной экономики. Однако в условиях экономи­чески развитого общества встречаются и обязательные договоры. Обязанность заключения договора может вытекать из самого нор­мативного акта. Среди обязательных договоров особое значение имеют уже рассмотренные выше публичные договоры.

Взаимосогласованные договоры и договоры присоединения

Указанные договоры различаются в зависимости от*способа их заключения.* При заключении взаимосогласованных договоров их условия устанавливаются всеми сторонами, участвующими в до­говоре. При заключении же договоров присоединения их усло­вия устанавливаются только одной из сторон. Другая сторона лишена возможности дополнять или изменять их и может заклю­чить такой договор, только согласившись с этими условиями (при­соединившись к этим условиям).**Договором присоединения** при­знается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть при­няты другой стороной не иначе как путем присоединения к пред­ложенному договору в целом. Примером договоров присоедине­ния могут служить договоры перевозки, заключаемые железной дорогой с клиентами, договоры проката, договоры бытового подряда и т.д.

**Общий порядок заключения договоров**

Для того чтобы стороны могли достичь соглашения и тем са­мым заключить договор, необходимо, по крайней мере, чтобы одна из них сделала предложение о заключении договора, а дру­гая — приняла это предложение. Поэтому заключение договора проходит две стадии (схема 4). Первая стадия именуется***офер­той,*** а вторая —***акцептом.*** В соответствии с этим сторона, дела­ющая предложение заключить договор, именуется*оферентом,* а сторона, принимающая предложение, —*акцептантом.* Договор считается заключенным, когда оферент получит акцепт от ак­цептанта.

Вместе с тем далеко не всякое предложение заключить договор приобретает силу оферты. Предложение, признаваемое офертой:

1. должно быть достаточно определенным и выражать явное намерение лица заключить договор;
2. должно содержать все существенные условия договора;
3. должно быть обращено к одному или нескольким конкрет­ным лицам.

**Акцептом** признается согласие лица, которому адресована офер­та, принять это предложение, причем не любое согласие, а лишь такое, которое является полным и безоговорочным. Если же принципиальное согласие на предложение заключить договор со­провождается какими-либо дополнениями или изменениями ус­ловий, содержащихся в оферте, то такое согласие не имеет силы акцепта.

Важное значение при заключении договоров имеет вопрос о ***времени и месте заключения договора.*** К договорным отношени­ям применяется законодательство, действующее на момент его заключения на той территории, где он был заключен. Соглаше­ние считается состоявшимся в тот момент, когда оферент полу­чил согласие акцептанта. Этот момент и признается временем заключения договора. Иное правило установлено для реальных договоров, для заключения которых необходимо не только со­глашение сторон, но и передача имущества. Такие договоры счи­таются заключенными с момента передачи соответствующего имущества.

Наконец, договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом. Если в договоре не указано место его заклю­чения, договор признается заключенным в месте жительства граж­данина или в месте нахождения юридического лица, направив­шего оферту.

Большое значение имеет также вопрос о***начале и окончании действия договора.*** Договор вступает в силу и становится обяза­тельным для сторон с момента его заключения. Вместе с тем сто­роны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения дого­вора.

По общему правилу истечение срока договора только тогда пре­кращает его действие, когда стороны надлежащим образом ис­полнили все лежащие на них обязанности. Если же не исполнена надлежащим образом хотя бы одна обязанность, вытекающая из договора, то последний не прекращает своего действия и по исте­чении срока, на который был заключен договор. Вместе с тем законом или договором может быть предусмотрено, что оконча­ние срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору.

Наконец, окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение. Так, поставщик отвечает перед покупателем за недостатки поставленного товара и после окончания действия договора поставки.

**Заключение договора в обязательном порядке**

Указанный порядок применяется в тех случаях, когда заключе­ние договора является обязательным для одной из сторон в силу закона, т. е. при заключении обязательных договоров. Заинтересо­ванная в заключении договора сторона, для которой его заключе­ние не является обязательным, направляет другой стороне, для которой заключение договора обязательно, проект договора (оферту). Сторона, для которой заключение договора является обязательным, должна в течение 30 дней со дня получения оферты рассмотреть ее и направить другой стороне один из видов извещений:

* об акцепте;
* об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора);
* об отказе от акцепта.

Проект договора может направить и сторона, для которой заклю­чение договора обязательно. В таком случае другая сторона, для кото­рой заключение договора не является обязательным, вправе в тече­ние 30 дней направить другой стороне один из видов извещений:

* об акцепте;
* об отказе от акцепта;
* об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора).

Если сторона, для которой заключение договора является обя­зательным, необоснованно уклоняется от его заключения, то она должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

**Заключение договора на торгах**

Сущность данного способа заключения договора состоит в том, что договор заключается организатором торгов с лицом, выиг­равшим торги. Таким способом может быть заключен любой дого­вор, если иное не вытекает из его существа.

В качестве организатора торгов может выступать собственник вещи или обладатель имущественного права либо специализиро­ванная организация. Последняя действует на основании договора с собственником вещи или обладателем имущественного права и может выступать от их имени или от своего имени.

Торги могут проводиться в форме***аукциона*** или***конкурса***. Выиг­равшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наи­более высокую цену, а по конкурсу — лицо, которое по заключе­нию конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом.

Лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора.

**Изменение и расторжение договора**

Заключенные договоры должны исполняться на тех условиях, на которых было достигнуто соглашение сторон, и не должны изменяться. Изменение или расторжение договора возможно только по взаимному соглашению сторон.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора пол­ностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или изме­ненным. Решение суда в этих случаях не требуется.

В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто об этом соглашение, договор может быть изменен или расторгнут по требованию одной из сторон только по реше­нию суда и только в следующих случаях:

1. при существенном нарушении договора другой стороной;
2. в связи с существенным изменением обстоятельств, из ко­торых стороны исходили при заключении договора;
3. в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Изменение и расторжение договора, так же как и его заключе­ние, подчиняются определенным правилам. Соглашение об изме­нении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Иной порядок изменения или расторжения договора установ­лен для тех случаев, когда договор изменяется или расторгается не по соглашению сторон, а по требованию одной из них. Заинте­ресованная сторона обязана направить другой стороне предложе­ние об изменении или расторжении договора. Другая сторона обя­зана в срок, указанный в предложении или установленный в за­коне или в договоре, а при его отсутствии — в 30-дневный срок направить ответ стороне, сделавшей предложение об изменении или расторжении договора.

Вместе с тем следует иметь в виду, что нельзя расторгнуть или изменить уже исполненный договор, потому что вследствие над­лежащего исполнения договор прекращается.

**Исполнение договора**

Под исполнением договора понимается реализация сторонами своих прав и исполнение обязанностей, возникших из заключен­ного договора. Главным принципом, лежащим в основе исполне­ния договора, является принцип надлежащего исполнения обяза­тельства. Исполнение договора должно быть четким и точным. При отклонении от условий договора сторона, права которой окажут­ся нарушенными, будет вправе предъявить иск об убытках ввиду нарушения договора, а в определенных случаях может расторг­нуть ранее заключенный договор.

**Ответственность за неисполнение договора**

Согласно ст. 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим обра­зом исполнившее обязательство при осуществлении предприни­мательской деятельности, несет ответственность, если не дока­жет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вслед­ствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотврати­мых при данных условиях обстоятельств. Таким образом, в каче­стве общего правила установлена безвиновная ответственность предпринимателя за неисполнение (ненадлежащее исполнение) договорных обязательств. Однако данное правило не является обя­зательным, так как стороны договора вправе установить в нем вину лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, в качестве обязательного условия привлечения его к ответствен­ности.

**ЗАДАНИЕ № 4.**

***Прочитайте текст и выполните задания.***

1. Дайте определение понятия «административное право». Что входит в предмет административного права?
2. Кто может быть субъектом административного права?
3. Дайте определение понятия «административное правонарушение». Перечислите признаки административного правонарушения.
4. Перечислите виды административных наказаний.
5. В течение какого срока правонарушителю может быть назначено административное наказание?

**АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО**

**Понятие административного права, его предмет**

**Административное право**— это отрасль права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в сфере исполнительной власти (государственного управления). Государственное управление представляет собой один из видов деятельности государственных органов Российской Фе­дерации по осуществлению государственной власти, реализации государственно-властных полномочий.

Нормы административного права:

* устанавливают формы и методы государственного управления;
* регламентируют порядок образования органов исполнитель­ной власти, их компетенцию, а также полномочия должностных лиц этих органов власти;
* регламентируют взаимоотношения органов исполнительной власти с другими государственными органами, общественными объединениями, предприятиями и гражданами;
* определяют правовое положение граждан, местных органов самоуправления, общественных объединений и иных негосудар­ственных формирований в сфере управления;
* регулируют управленческие отношения в социально-полити­ческой, социально-культурной и экономической сферах.

Предметом административного права является совокупность общественных отношений, складывающихся в процессе органи­зации и деятельности исполнительной власти.

Общественные отношения в сфере исполнительной власти, урегулированные нормами административного права, называют­ся административными правоотношениями.

**Субъекты административного права**

**Субъект административного права**— это лицо или организа­ция, которые в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации могут быть участниками (сторонами) ре­гулируемых общественных отношений. Все субъекты администра­тивного права обладают административной правоспособностью.

***Административная правоспособность***— это установленная и охраняемая государством и правовыми нормами возможность дан­ного субъекта вступать в административные правоотношения.

*Административная дееспособность —*это способность субъек­та своими действиями приобретать права и создавать для себя юри­дические обязанности, а также реализовывать свои права в рам­ках конкретных административных правоотношений.

Субъекты административного права могут быть индивидуаль­ными и коллективными. К *индивидуальным*субъектам относятся граждане Российской Федерации, иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица. К *коллектив­ным*субъектам относятся разного рода объединения граждан (го­сударственные и негосударственные).

**Административное правонарушение**

**Административное правонарушение**— это посягающее на госу­дарственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок управления про­тивоправное, виновное деяние (действие или бездействие) физического или юридического лица, за которое законом уста­новлена административная ответственность.

Признаки административного правонарушения:

1. представляет собой деяние, т.е. либо активное невыполне­ние обязанности, законного требования, нарушение запрета (на­пример, проезд автомобиля на красный свет), либо пассивное невыполнение обязанности (бездействие) (например, невыпол­нение правил охраны труда);
2. представляет собой виновное деяние, т. е. совершается умыш­ленно либо по неосторожности. Отсутствие вины исключает при­знание деяния административным правонарушением;
3. представляет собой противоправное деяние, т.е. противоре­чит нормам права (эти нормы могут принадлежать не только к административному праву, но и к другим отраслям права);
4. представляет собой деяние, за которое законом установле­на административная ответственность.

Административное правонарушение состоит из четырех эле­ментов: субъекта, объекта, объективной стороны и субъективной стороны.

*Субъектом*административного правонарушения может быть как физическое, так и юридическое лицо. Физическое лицо подлежит административной ответственности, если к моменту совершения административного правонарушения оно достигло возраста 16 лет.

*Объектом*административных правонарушений могут быть об­щественные отношения, складывающиеся в сфере государствен­ного управления: общественный порядок, здоровье населения и общественная нравственность, порядок управления, дорожное движение, воинская служба и т.д.

*Объективная сторона*административного правонарушения в свою очередь состоит из трех элементов: противоправности деяния (дей­ствия или бездействия), вредных последствий, которые влечет за собой совершение этого правонарушения, и причинно-следствен­ной связи между противоправным деянием и вредными последстви­ями. Причинно-следственная связь — это объективная связь между явлениями, в которой одно из них выступает причиной другого, а последнее — следствием первого (в данном случае противоправное деяние является причиной общественно вредных последствий).

*Субъективная сторона*представляет собой психическое отно­шение субъекта к совершенному противоправному деянию и его последствиям. Оно может быть выражено в форме умысла или не­осторожности. Административное правонарушение признается со­вершенным умышленно, если совершившее его лицо сознавало противоправный характер своего действия или бездействия, пред­видело его вредные последствия и сознательно желало их наступ­ления. Совершенным по неосторожности признается правонару­шение в том случае, если лицо предвидело возможность наступ­ления вредных последствий своего действия либо бездействия, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение либо не пред­видело наступления этих последствий, но могло и должно было их предвидеть.

**Административная ответственность. Виды административных наказаний**
За совершение административного правонарушения Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, а также нормативными актами субъектов Российской Федерации установлена административная ответственность.

Административная ответственность заключается в применении уполномоченными органами государственного управления и их должностными лицами, а также судьями предусмотренных зако­ном административных наказаний к субъектам административных правонарушений.

Кодекс об административных правонарушениях предусматри­вает следующие виды административных наказаний.

1. ***Предупреждение.***Предупреждение является наиболее мягким административным наказанием и применяется, как правило, к тем, кто впервые совершил административное правонарушение, а также за незначительные деяния. Оно выражается в официаль­ном порицании физического или юридического лица. Выносится предупреждение в письменной форме.
2. ***Административный штраф.***Административный штраф вы­ражается во взыскании с нарушителя в доход государства опреде­ленной денежной суммы.
3. ***Возмездное изъятие орудия совершения или предмета админи­стративного****правонарушения.*Возмездное изъятие заключается в принудительном изъятии у собственника определенного имуще­ства, которое являлось орудием совершения или предметом ад­министративного правонарушения, и последующей его реализа­ции с передачей бывшему собственнику вырученной суммы за вычетом расходов на реализацию изъятого предмета.
4. ***Конфискация орудия совершения или предмета администра­тивного правонарушения.***Конфискация представляет собой при­нудительное безвозмездное обращение в собственность государ­ства вещи, явившейся орудием совершения или предметом адми­нистративного правонарушения.
5. ***Лишение специального права, предоставленного физическому****лицу.*Лишение специального права устанавливается за грубое или систематическое нарушение порядка пользования этим правом. Законодательством предусмотрена возможность лишения специ­альных прав трех видов: лишение права управления транспорт­ным средством, лишение права охоты, лишение права на эксплу­атацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств.
6. ***Административный арест.***Административный арест заклю­чается в содержании нарушителя в условиях изоляции от обще­ства и устанавливается на срок до 15 суток, а за нарушение требо­ваний режима чрезвычайного положения или режима в зоне про­ведения контртеррористической операции — до 30 суток. Адми­нистративный арест устанавливается и назначается лишь в исклю­чительных случаях за отдельные виды административных право­нарушений и не может применяться к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, несовершенно­летним лицам, инвалидам **I**и **II**групп.
7. ***Административное выдворение за пределы Российской Феде­рации иностранного гражданина или лица без гражданства.***Адми­нистративное выдворение применяется только в отношении ино­странных граждан и лиц без гражданства и заключается в прину­дительном и контролируемом перемещении указанных лиц через Государственную границу Российской Федерации за пределы Рос­сии, а в случаях, предусмотренных законодательством Россий­ской Федерации, — в контролируемом самостоятельном выезде иностранцев и лиц без гражданства из России.
8. ***Дисквалификация.***Дисквалификация представляет собой ли­шение физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, вхо­дить в совет директоров (наблюдательный совет), осуществлять управление юридическим лицом, в том числе в качестве пред­принимательской деятельности.
9. ***Административное приостановление деятельности.***Админи­стративное приостановление деятельности заключается во временном прекращении деятельности в случае угрозы жизни или здо­ровью людей, возникновения эпидемии, наступления радиаци­онной аварии или техногенной катастрофы либо в случае совер­шения административного правонарушения в области оборота нар­котических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, в области противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма.

Административное приостановление деятельности устанавли­вается на срок до 90 суток.

Приведенный перечень административных наказаний является *исчерпывающим.*Это означает, что на территории России никакие иные административные наказания, кроме установленных Кодек­сом Российской Федерации об административных правонаруше­ниях, применяться не могут.

**Назначение административного наказания**

Административное наказание назначается в пределах, установ­ленных актом, предусматривающим административную ответствен­ность за совершенное административное правонарушение. Нака­зание назначается:
* в точном соответствии с законодательством об администра­тивных правонарушениях;
* в пределах, установленных конкретной нормой, предусмат­ривающей ответственность за данное правонарушение.

Дело о назначении наказания рассматривает тот орган или долж­ностное лицо, которые имеют на это право (всего таких органов и должностных лиц около 60).

В целях повышения эффективности административных наказа­ний законом установлены сравнительно небольшие сроки для назначения административных наказаний. Административное на­казание может быть назначено не позднее двух месяцев со дня совершения правонарушения, а при длящемся правонарушении — не позднее двух месяцев со дня его обнаружения. Дата отсчета срока по длящимся правонарушениям наступает не с момента пер­воначального правонарушения, а с установления факта правона­рушения.